1. **Понятие гражданского права как отрасли права.**

Понятие «гражданское право» употребляется (мо­жет употребляться) в одном из трех значений: от­расль права, система законодательства, часть науки о праве.

Определяющим в этой «триаде» является понима­ние гражданского права, как отрасли права.

В этом значении гражданское право может быть определено как совокупность гражданско-правовых норм, которые регулируют на началах диспозитивности, юридического равенства и инициативы сторон имущественные и личные отношения с участием гра­ждан, организаций и других социальных образова­ний в целях удовлетворения материальных и духов­ных потребностей граждан и защиты их интересов.

В странах, где принято деление права на частное и публичное, гражданское право вместе с торговым правом являются составляющими частного права. На­пример, Франция, Германия и др. В других странах гражданское право понимается как категория практически тождественная частному праву. Например,. Италия, Греция. В странах, относящихся или отно­сившихся к так называемой социалистической систе­ме права, семейные правоотношения обычно выделя­ли в самостоятельную отрасль — семейное право.

В Украине деление права на частное и публичное, а также отнесение семейных отношений к сфере гра­жданско-правового регулирования в настоящее вре­мя является предметом дискуссий. Более предпоч­тительным является положительное решение этих вопросов, хотя не исключено создание — формиро­вание — нового гражданского права Украины как отрасли, охватывающей всю сферу отношений меж­ду частными лицами.

1. **Предмет и метод гражданско-правового регулирования и его особенности.**

Предметом гражданского права (предметом гражданско-правового регулирования) являются имущественные и неиму­щественные отношения.

Более типичными для сферы гражданского оборота явля­ются отношения, складывающиеся по поводу имущества, однако и неимущественные отношения являются не менее важным предметом правового регулирования. Причем зна­чимость их в последнее время возрастает. Именно средствами гражданского права • значительной степени обеспечива­ются и охраняются права человека.

**Предметом гражданского права Украины длительное вре­мя традиционно признавались:**

• имущественные отношения;

• личные неимущественные отношения, связанные с имуще­ственными;

• иные личные неимущественные отношения.

Собственно, такой подход закреплен и в ст. 1 действу­ющем к моменту подготовки учебника Гражданском кодек­се Украины 1963 года (с последующими изменениями и до­полнениями).

Однако в последнее время преобладает точка зрения, со­гласно которой в сферу действия гражданского права в равной мере попадают как имущественные, так и неимуще­ственные отношения. Такая позиция представля­ется оправданной, поскольку соответствует общей. тенден­ции расширения сферы гражданско-правого, понимания ее как всей совокупности отношений, складывающихся между частными лицами.

Такие отношения могут складываться между граждана­ми, между гражданами и организациями, между гражданами и другими социальными образованьями (включая государ­ство), между организациями, между организациями и дру­гими социальными образованьями.

Метод гражданского права - это совокупность при­емов и способов воздействия на участников отношений, входящих в сферу действия гражданского права.

Характерными чертами этого метода являются:

а) юридическое равенство сторон. Независимо от того, кто выступает участником гражданских отношений - граж­данин, организация, территориальная громада, государство и пр., стороны этих отношений формально, то есть юри­дически, равны;

б) инициатива сторон при установлении правоотношений (участники этих отношений сами, по общему правилу, решают, вступать ли им в отношения или нет, заключать договор и т.п., хотя в некоторых случаях гражданские пра­воотношения могут возникать и в силу указания закона или административного акта);

в) диспозитивность правового регулирования, означаю­щая возможность выбора варианта поведения, не противо­речащего действующему законодательству.

1. **Понятие и система гражданского законодательства.**

***Система гражданского права*** понимается как структура, элементами которой являются гражданско-правовые нормы и институты, размещенные в опреде­ленной последовательности.

В соответствии с этим подходом под ***системой гражданского права*** следует понимать его структу­ру, рассматриваемую в ее внутреннем расчленении на отдельные институты и в единстве этих институ­тов, объединяемых в соответствующие подотрасли.

При этом ***институт*** системы гражданского пра­ва понимается как группа норм, регулирующих опре­деленные вопросы (лучше — аспекты) гражданских правоотношений (например, институт купли-продажи), а ***подотрасль*** гражданского права — как совокуп­ность институтов, охватывающих своим регулирова­нием целостную сферу определенных отношений, вхо­дящих в его предмет.

Вторая позиция представляется предпочтительнее, поскольку позволяет'избежать неясностей, возникаю­щих вследствие употребления одинаковых терминов:

например, «институт обязательств» и «институт дого­вора», «институт наследования» и «институт завеща­тельного отказа» и т.п.

Соответственно это влияет на определение систе­мы, структуры гражданского права. Если традицион­ным в гражданском праве Европы было существова­ние двух основных систем гражданского (частного) права — институционной, включающей в себя такие институты как лица, вещи, способы приобретения ве­щей, и пандектнойу состоящей из таких частей: об­щие положения, вещное право, обязательственное пра­во, семейное право, наследственное право, — то теперь ни той, ни другой системы в чистом виде не сущест­вует. Хотя некоторые гражданские кодексы, своды, уложения и пр. и построены по институционной (гра­жданский кодекс Франции) или пандектной системе (Германское гражданское уложение), но система (структура гражданского, частного права, как отрас­ли) выглядит сложнее.

Говоря о системе гражданского права Украины, сле­дует отметить, что не очень удачным представляется деление его, как и гражданского права вообще, на об­щую и специальную части. Это связано с тем, что в гражданском праве «общая часть» состоит как бы из двух уров­ней: есть общие положения, касающиеся всех инсти­тутов, а есть общие положения обязательственного пра­ва. Более того, возможен и третий уровень — общие положения договорного права, общие положения обя­зательств из причинения вреда и т.п.

Поэтому более оправданным представляется вес­ти речь об «общих положениях» гражданского пра­ва, а не об «Общей» части.

Что касается структуры гражданского права, то на сегодняшний день (с учетом тенденций его развития) она выглядит следующим образом:

1. Общие положения.

2. Вещные права (права на вещи) — право собст­венности, права на чужие вещи и т.п.

3. Обязательственное право. Договоры.

4. Внедоговорные обязательства. -

5. Авторские и смежные права.

6. Наследственное право.

7. Семейное право (пока отдельная отрасль, но по существу сфера гражданского права).

Гражданское право, как система законодательства, представляет собою систему нормативных актов, со­держащих гражданско-правовые нормы.

Соотношение между гражданским правом и гра­жданским законодательством выглядит следующим образом: гражданское право — это совокупность юри­дических норм. Гражданское законодательство — сис­тема нормативных актов. Таким образом, граждан­ское право может быть расценено как внутренняя форма права, содержание которого определяется со­циально-экономическими особенностями регулируе­мых им общественных отношений, а гражданское законодательство — как внешняя форма права, обу­словленная его содержанием. Отсюда следует, что гра­жданское право составляет содержание гражданского законодательства, а последнее является формой выра­жения гражданского права.

Важнейшим видом актов гражданского законо­дательства являются законы, которые подразделя­ются на конституционные и акты текущего законо­дательства.

Наивысшей юридической силой обладает Консти­туция Украины 1996 г., содержащая в числе других ряд норм гражданско-правового характера, опреде­ляющих принципиальные положения регулирования отношения собственности (ст.ст. 13, 14, 41), регулиро­вания личных неимущественных отношений (стст. 21, 23, 24, 27, 28 и др.).

1. **Гражданский кодекс Украины (общая характеристика).**

Гражданский кодекс УССР был принят 18 июля 1963 г. и введен в действие с 1 января 1964 г.

ГК УССР 1963 г. состоял из преамбулы и восьми разде­лов, включающих 572 статьи. Наименования разделов: І -Общие положения; II - Право собственности; III - Обяза­тельственное право; IV - Авторское право; V - Право на открытие; VI - Изобретательское право; VII - Наслед­ственное право; VIII - Правоспособность иностранцев и лиц без гражданства. Применение гражданских законов иностранных государств, международных договоров и со­глашений.

Если говорить о наиболее характерных моментах, отли­чающих этот кодекс от ранее действующего ГК УССР 1922г., то, прежде всего, следует назвать такие черты:

1) по своей структуре Кодекс заметно отошел от пандектной системы, исключив из пределов правового регули­рования семейные отношения, но предусмотрев разделы, по­священные авторскому и изобретательскому праву;

2) раздел второй назывался "Право собственности", а не "Вещное право", как ранее, что отражало тенденцию к сокращению числа вещных прав. Среди видов собственно­сти не упоминалась частная собственность;

3) значительно расширен перечень обязательств. В част­ности появились главы о поставке, контрактации, ссуде, подряде на капитальное строительство, расчетных и кредит­ных отношениях, пожизненном содержании, спасении социа­листического имущества и др.

Однако наиболее существенные изменения произошли в содержании и духе норм. Рассмотрим основные из них, следуя за структурой Кодекса.

I раздел содержит общие положения об основаниях воз­никновения гражданских прав и обязанностей, осуществле­нии гражданских прав и их защите, о субъектах права, представительстве, доверенности, исковой давности.

В этом разделе наряду с либерализацией некоторых норм (например, частичным закреплением в ст. 4 принципа, изве­стного еще римскому праву, - дозволено все, что не зап­рещено законом), были усилены отдельные ограничения инициативы и самостоятельности участников гражданских правоотношений. Так ст. 5 ГК 1963 г. более жестко опре­деляла последствия злоупотребления правом, предусматри­вая, что гражданские права охраняются законом, за исклю­чением случаев, когда они "осуществляются в противоре­чии с назначением этих прав в социалистическом обществе в период строительства коммунизма". При этом от граждан и организаций требовалось не только соблюдение законов, но и уважение к "правилам социалистического общежития и моральным принципам общества, строящего коммунизм". , Существенной новеллой в сфере защиты гражданских прав являлась ст. 7, предусматривавшая возможность граж­данско-правовой защиты чести и достоинства граждан и организаций. При этом применение санкций не было связа­но с требованием наличия вины нарушителя.

Субъектами гражданских правоотношений Кодекс признает граждан и организации - юридические лица. Государство не упоминается специально среди субъектов гражданско-пра­вовых отношений, но такой его статус следует из содержа­ния отдельных норм (например, о праве собственности, о наследовании и др.).

Гражданский кодекс 1963 г. более полно и точно, по сравнению с ранее действовавшим кодексом, определил понятие юридического лица. Вместе с тем, тут осталось достаточно много неясностей. В частности не определено соотношение понятий "организация", "предприятие", "учреж­дение", которыми оперирует законодатель. Нет и самого определения этих категорий.

Кодекс не содержит норм, специально посвященных оп­ределению объектов права. Большая часть их размещена в тех или иных главах раздела "Право собственности". Зато в "Общих положениях" значительное внимание уделено сдел­кам. Более детально регламентирована форма сделок, а также основания и последствия признания сделок недействи­тельными.

Кроме того, раздел I дополнен положениями о пред­ставительстве и доверенности.

Раздел "Право собственности" весьма характерен для "за­конодательства страны, построившей социализм и перешед­шей к постепенному строительству коммунистического об­щества".

Во-первых, право собственности закреплено в качестве единственного, официально признанного, вещного права. Хо­тя в литературе была высказана точка зрения (А.В. Вене­диктов), что к вещным правам относится также право опе­ративного управления, широкого распространения она не получила. Возможно потому, что отношения собственности и "оперативного управления" по характеру, скорее, адми­нистративные, чем гражданско-правовые.

Во-вторых, в связи с ликвидацией частной собственнос­ти, изменениями экономического строя, принятием новой Кон­ституции СССР, изменилась классификация форм собствен­ности. Кодекс исходил из существования социалистической собственности и личной собственности граждан на имуще­ство, предназначенное для удовлетворения их материальных и культурных потребностей (ст. ст. 87, 88 ГК).

Более подробно, чем раньше, урегулированы вопросы, связанные с осуществлением права общей собственности. Предусмотрено, что общая собственность может быть доле­вой (с заранее определенными долями) и совместной (без предварительного определения долей, равенство которых презюмируется). Детальную регламентацию получил один из видов совместной собственности - собственность колхозно­го двора, напоминавшего собою замкнутый хозяйственный мирок древнеримской "фамилии" (ст. ст. 120-127).

Специальная глава (12) посвящена регулированию возник­новения и прекращения права собственности, моменту его возникновения, распределению риска случайной гибели и пр.

Для защиты права собственности, как • раньше, были предусмотрены вещные иски. Но теперь привилегии госу­дарства по виндикации его имущества были дополнены аналогичными привилегиями для колхозов, иных коопера­тивных и общественных организаций (ст. 146).

Раздел "Обязательственное право" состоит из двух час­тей. В первой из них регулируются общие положения обя­зательств - дано их определение, названы (в не очень удачной по характеру - отсылочной норме - ст. 151 ГК) основания возникновения, указаны требования к исполне­нию обязательств и т.д.

В целом, общие положения обязательственного права до­статочно традиционны. Наиболее существенными можно при­знать новеллы относительно способов обеспечения обяза­тельств (выделенных особо и объединенных в отдельную главу), а также определения условий ответственности за нарушение обязательств.

Если говорить об общих тенденциях, то следует отме­тить особое внимание законодателя к такому способу обес­печения, как неустойка. Теперь она может быть не только договорной, но и следовать непосредственно из закона (причем, -сфера применения последней и в дальнейшем не­уклонно расширялась). Регулирование залога, наоборот, было не слишком детальным, не упоминались некоторые ранее существовавшие виды залога (права застройки, права требования и т.п.), не шла речь о перезалоге и т.д. Появился также новый способ обеспечения обяза­тельств - гарантия, являвшаяся по сути, поручительством, но в отношениях между социалистическими организация­ми (ст. 196).

Таким образом, был закреплен принцип "виновного с ис­ключением" начала. Это явилось шагом вперед.

Отдельным видам обязательств посвящена вторая часть раздела. Из многочисленных возможных вариантов построе­ния системы обязательств законодатель избрал традицион­ную, напоминавшую право Юстиниана и Гражданский ко­декс Франции 1804 г., структуру:

1) договорные обязательства (купля-продажа, дарение, по­ставка, контрактация, имущественный наем, наем жилого помещения, безвозмездное пользование имуществом, подряд, подряд на капитальное строительство, перевозка, государ­ственное страхование, заем, расчетные и кредитные отно­шения, поручение, комиссия, хранение, пожизненное содер­жание, совместная деятельность);

2) как бы договорные обязательства, то есть обязательства, возникающие из односторонних действий (объявление конкурса);

3) обязательства из правонарушений (вследствие причи­нения вреда);

4) обязательства из как бы правонарушений (вследствие приобретения или сбережения имущества без достаточных оснований).

Раздел IV - "Авторское право", как и два последующие -"Право на открытие" и "Изобретательское право", являют­ся абсолютными новеллами Гражданского кодекса. В ГК УССР 1922 г. данные виды отношений не упоминались "вообще. Они входили в сферу правового регулирования специального законодательства - Закона УССР от 6 февра­ля 1929 г. "Об авторском праве", созданного на базе со­юзных "Основ авторского права" от 11 мая 1928 г. Такое решение было не совсем удачным, и при второй кодифика­ции положение исправили. При этом принципиальные реше­ния названных актов в значительной степени были перене­сены в ГК 1963 г. Это касается определения авторского права, определения его субъектов, объема их прав, содер­жания авторских договоров и т.п.

В результате неоднократных изменений и дополнений (особенно после присоединения СССР к Всемирной конвен­ции об авторском праве) многие -«положения данного разде­ла стали существенно отличаться от первоначальной редак­ции, а в процессе дальнейшего обновления законодатель­ства утратили силу.

Последнее касается и права на открытие й изобретатель­ского права.

В числе новелл наследственного права (раздел VII) можно назвать: установление очередей наследования по закону с равенством долей наследников внутри очереди (ст. ст. 529, 530); определение порядка наследования нетрудоспособными иждивенцами, усыновленными и усыновителями (ст. ст. 531, 532); расширение права распоряжения имуществом путем завещания с ограничением его только оговоркой о праве на обязательную долю (ст. 535). Предусмотрено, что завещание должно быть в нотариальной форме, однако, при этом был значительно расширен круг случаев, когда завещания могли быть приравнены к нотариально удостоверенным (ст. 542). Среди завещательных распоряжений названы завещательный отказ (легат) - ст. 538, подназначение наследника (наслед­ственная субституция) - ст. 536, возложение на наследника исполнения действий для общеполезной цели - ст. 540, возложение на наследника обязанности предоставления друго­му лицу права пожизненного пользования домом - ст. 539.

1. **Значение судебной и арбитражной практики в применении и дальнейшем совершенствовании гражданского законодательства.**

Важное значение при рассмотрении вопросов об ис­точниках гражданского права приобрели вопросы су­дебной практики. В этом аспекте необходимо, во-пер­вых, отметить следующие принципиальные и определяющие моменты: украинская правовая сис­тема не относится к странам с системой общего пра­ва, и поэтому прецедент не является источником права в Украине; во-вторых, система судоустройства в Ук­раине представляет многоуровневую систему общих и специализированных судов.

Под судебной практикой следует понимать деятель­ность судов по единообразному применению норм пра­ва при разрешении имущественных и личных иму­щественных и неимущественных споров. Понятие «су­дебная практика» может быть рассмотрено с несколь­ких сторон. Во-первых, судебная практика — это руководящие разъяснения судам по вопросам при­менения действующего гражданского законодатель­ства при рассмотрении разных категорий граждан­ских дел. Такие руководящие разъяснения содер­жаться в постановлениях Пленума Верховного суда Украины, а также письмах Президиума Высшего Ар­битражного суда Украины. Руководящие разъясне­ния принимаются на основе анализа и обобщения су­дебной практики и даются в порядке судебного тол­кования. Обобщением и анализом судебной практи­ки занимаются все суды Украины. При принятии таких руководящих разъяснений, прежде всего, руководствуются требованием обеспе­чения единообразного применения и понимания за­конов Украины. Поэтому возникает ситуация, когда, с одной стороны, в Украине не действует судебный пре­цедент, а с другой, всем государственным органам и судам, прежде всего, необходимо обеспечить едино­образное действие, понимание и применение всего за­конодательства Украины (что продиктовано самой су­тью механизма действия любого нормативно-право­вого акта). Этой приведенной ситуацией объясняется то, что вопрос о природе руководящих разъяснений судов являлся и является по сей день спорным как в научной литературе, так и в практике. Согласно точ­ке зрения одних ученых руко­водящие разъяснения содержат нормы права, другие ученые не поддерживают эту точку зрения. Таким образом. Пленум Верховного суда прини­мает постановления, в которых содержатся руководя­щие разъяснения. Такие полномочия Верховному су­ду предоставлены Законом Украины «О судоустрой­стве» (Закон от 5 июня 1981г. с изменениями Закона от 24.02.94 г.), в котором указано, что Верховный суд «изучает и обобщает судебную практику, анализиру­ет судебную статистику и дает руководящие разъяс­нения судам по вопросам применения республикан­ского законодательства, которые возникают при рас­смотрении судебных дел. Руководящие разъяснения Пленума Верховного суда Украины являются обяза­тельными для судов, иных органов и служебных лиц, которые применяют закон, по которому дано разъяс­нение» (абзац третий ст. 40, п.2 ст. 45 указанного Закона). Таким образом, указанные руководящие разъяснения, не создавая новых норм права, тем **не** менее обладают обязательной силой для определенного круга лиц. В частности, даже в мотивировочной части решения по гражданскому делу должны содержаться в необходимых случаях ссылки на соот­ветствующие руководящие разъяснения Пленума Верховного суда (ч. 4 п. 6 Постановления Пленума Верховного суда Украины от 29.12.76 г. с последующими изменениями и дополнениями «О судебном решении»),

Подобная норма содержится в Законе Украины «Об арбитражном суде» — в пункте 3 статьи 12 «Пол­номочия Высшего Арбитражного суда Украины». Пленум Высшего Арбитражного суда Украины при­нимает руководящие разъяснения, которые обяза­тельны для судей и участников хозяйственных пра­воотношений, которые применяют законодательство, в отношении которого дано такое разъяснение. У Высшего Арбитражного суда сложилась также прак­тика рассылать своим областным и приравненным к ним судам письма Высшего Арбитражного суда, которые часто приобретают такую же силу, как и руководящие разъяснения.

Постановления судебных пленумов призваны лишь толковать и разъяснять смысл гражданского законо­дательства, но не создавать новые нормы гражданско­го права, поэтому они в любом случае не являются источниками норм гражданского права. Термин судебная практика понимается как многократное, единообразное решение судами одной и той же категории дел. Судебная практика в этом пони­мании также не является источником гражданского права, поскольку судья, решая дело, по которому име­ется сложившаяся судебная практика, не связан до­водами решений судов по подобной категории дел и выносит решение, основываясь исключительно на сво­ей правовой оценке установленных судом обстоя­тельств дела (при соблюдении буквы закона). Ниже приведены максимально полный перечень постанов­лений Пленума Верховного суда Украины, касающих­ся отдельных вопросов гражданского права.

1. **Действие гражданско-правовых законов во времени и пространстве.**

**а) Действие гражданского законодательства во времени.**

При применении нормативного акта нередко возникает вопрос, с какого момента начинают свое действие новые нормы гражданского права и как долго они действуют, ограничены они временем или нет.

Введение в действие гражданских законов и иных нор­мативно-правовых актов на территории Украины определя­ется, прежде всего. Конституцией Украины (ст.ст. 57, 58, 94, ч. 3 ст. 106, ст. 117).

В соответствии с общими правилами статьи 57 Консти­туции, законы и иные нормативно-правовые акты, которые определяют права и обязанности граждан, должны быть до­ведены до сведения населения в порядке, установленном 'законом. Несоблюдение этого правила влечет недействи­тельность соответствующего акта.

Статья 94 Конституции Украины предусматривает, что **закон вступает в силу** через 10 дней со дня его официаль­ного обнародования. Самим законом может быть предусмот­рено, что он вступает в силу в ином порядке, но в любом случае это происходит не ранее дня его опубликования в соответствующих официальных изданиях.

Согласно ст. 6.10.3 Регламента Верховной Рады Украи­ны официальным опубликованием законов и иных актов Вер­ховной Рады Украины признается их публикация в "Відо­мостях Верховної Рады Украйни" в течение 30 дней, а также в газете "Голос України" в течение 5 дней после даты принятия.

**Международные договоры** являются частью националь­ного законодательства. Порядок вступления их в силу предусмотрен ст. 20 Закона Украины "О международных дого­ворах Украины". Из ее содержания следует, что к числу международных договоров, имеющих силу для Украины, относятся: договоры, ратифицированные Верховной Радой Украины; договоры, утверждение, принятие или присоедине­ние к которым осуществлено на основании решений соот­ветственно Верховной Рады Украины или Президента Ук­раины; договоры, которые вступили в силу с момента подписания **их** Президентом Украины. Указанные договоры под­лежат опубликованию в "Відомостях Верховної Ради Ук­раїни", в газете Верховной Рады Украины "Голос Украї­ни", а также в "Зібранні чинних міжнародних договорів України".

Порядок вступления в силу **иных нормативно-правових актов** определяется отдельно. В соответствии со статьей 1 Указа Президента Украины от 10 июня 1997 года "О по­рядке официального обнародования нормативно-правовых актов и вступления их в силу" официальными печатными изданиями в этом случае являются "Відомості Верховної Ради України", "Офіційний вісник України", газета "Уря­довий кур'єр".

Согласно этому Указу **акты Президента Украины обще-нормативного характера** вступают в силу через 10 дней со дня их официального обнародования, если иное не преду­смотрено самими актами, но не ранее дня их опубликова­ния в одном из указанных официальных печатных изданий.

**Нормативные акты, изданные Кабинетом Министров Ук­раины,** вступают в силу с момента их принятия, если иной срок вступления их в силу не предусмотрен в этих актах. При этом следует иметь в виду, что акты Кабинета Мини­стров, которые определяют права и обязанности граждан, вступают в силу не ранее дня их опубликования в офици­альных печатных изданиях.

Если нормативно-правовой акт опубликован в газете "Урядовий кур'єр" ранее, чем в "Офіційному віснику Ук­раїни" и "Відомостях Верховної Ради України", он вступа­ет в силу после опубликования в этой газете в порядке, изложенном выше.

Есть **особенности вступления в силу нормативно-право­вых актов иных органов исполнительной власти.** В соответствии с Указом Президента Украины от 03.10.92 г. (с изменениями от 21.05.98 г.) "О государственной регистра­ции нормативно-правовых актов министерств и иных орга­нов исполнительной власти" с 01.01.1993 года была введе­на обязательная государственная регистрация нормативно-правовых актов, касающихся прав, свобод и законных интересов граждан или имеющих межведомственный харак­тер. Такой регистрации подлежат нормативные акты мини­стерств, иных центральных органов исполнительной власти, органов хозяйственного управления и контроля, а также ме­стных органов исполнительной власти в Автономной Рее\* публике Крым, областях, Киеве, Севастополе, районах об­ластей, районах городов Киева и Севастополя. Согласно пункту 1 Указа Президента от 03.10.92 г. перечисленные нормативно-правовые акты вступают в силу через 10 дней после их государственной регистрации, если в них не уста­новлен более поздний срок вступления их в силу. Государ­ственную регистрацию осуществляют Министерство юстиции Украины и его органы в Автономной Республике Крым, областях, районах.

**По общему привяну, действие закона не ограничено сро­ком,** если в самом законе не указано иное, в частности, срок его действия, или сама природа закона не предпола­гает его действие в течение определенного срока. Обычно, Закон действует до его отмены в установлен­ном порядке. Об отмене закона может быть прямо указано в новом законе. Возможна также "непрямая отмена". Так, если в новом законе ничего не сказано о действии ранее принятого закона, регулирующего те же отношения, либо указано, что иное законодательство действует в части, не противоречащей нововведенному закону, то, если прежний закон противоречит новому, его следует считать отменен­ным в соответствующей части или в целом с момента вступ­ления в силу нового закона.

Гражданский закон, как и иные нормативные акты, об­ратной силы не имеет (ст. 58 Конституции Украины). По­этому закон действует на будущее время и **не** применяется к тем правоотношениям, которые возникли до введения **его** в действие. б) Действие гражданского законодательства пространстве. Законы Украины действуют на всей территории Укра­ины. Возможно, однако, принято законов специально для оп­ределенной части территории государства (например. Закон о статусе столицы). Естественно, что в этом случае его дей­ствие распространяется лишь на указанную в нем территорию. Нормативные акты Автономной Республики Крым дей­ствуют на территории республики, а постановления и рас­поряжения органов местной власти и самоуправления имеют силу на территории определенной административно-террито­риальной единицы.

1. **Понятие и предмет науки гражданского права, ее система.**

Гражданское право является одной из профилирующих дисциплин юридического цикла, обязательной для изучения студентами-юристами независимо от типа ВУЗа, факульте­та, специализации и т.п.

Предметом этой учебной дисциплины является гражданс­кое право во всех трех названных выше проявлениях: как отрасль, как система законодательства, как наука.

Задача ее состоит в приобретении студентами-юристами суммы знаний о гражданско-правовых явлениях, понятиях, категориях и т.п., отрасли гражданского права, системе гражданского законодательства .и практике его применения.

В результате изучения этой учебной дисциплины студен­ты должны приобрести основательные теоретические знания в сфере цивилистики, понимать закономерности, характер и тенденции развития гражданского права, а также иметь пред­ставление о господствующей или формирующейся в стране концепции гражданского права.

Кроне того, предполагается прочное усвоение главных положений гражданского законодательства, приобретение **на**выка толкования закона и умения обосновывать и защищать свою позицию. Это требует выработки навыков практической работы с нормативным материалом, анализа конкретных слу­чаев из судебной практики и смоделированных ситуаций.

Сказанным определяется система учебной дисциплины "Гражданское право", которая включает в себя:

1) Введение в гражданское право (совокупность сведе­ний о понятии, предмете, методе, принципах, системах и закономерностях его развития).

2) Общие положения о гражданском правоотношении (по­нятие, виды, элементы, возникновение, осуществление и за­щита гражданских прав и обязанностей).

3) Учение о субъектах гражданских прав и обязанностей.

4) Учение об объектах гражданских правоотношений.

5) Общие положения о возникновении гражданских прав и обязанностей (юридические факты в гражданском праве, сделки, представительство, доверенность).

6) Учение о правах на вещи (право собственности, вла­дение, права на чужие вещи).

7) Общие положения об обязательствах и договорах (по­нятие и виды, возникновение и прекращение, обеспечение надлежащего исполнения).

8) Положения об отдельных видах договоров.

9) Положения о внедоговорных обязательствах.

10) Положения об авторских и смежных правах.

11) Наследственное право

12) Семейное право.

1. **Понятие и виды гражданских правоотношении.**

Чаще всего гражданское правоотношение опреде­ляют как основанное на нормах гражданского закона правоотношение, складывающееся по поводу матери­альных и нематериальных благ, участники которого, обладая правовой автономией и имущественной обо­собленностью, выступают в качестве юридически рав­ных носителей прав и обязанностей. В самом этом определении уже заложены основные признаки гра­жданского правоотношения. Будучи одним из видов правоотношений, гражданские правоотношения обла­дают такими общими для всех правоотношений при­знаками, как общественный и волевой характер этих отношений, их основанность на законе и т.п., но су­ществует также ряд специфических моментов, отли­чающих гражданские правоотношения от других пра­воотношений, например, административных.

Классификация гражданских правоотношений имеет не только теоретическое, но и практическое значение. Она позволяет точнее определить характер взаимоотношений сторон и, следовательно, дает возможность более правиль­ного толкования гражданско-правовых норм применитель­но к конкретному случаю.

Классификация возможна по различным основаниям.

1) В зависимости от экономического содержания, граж­данские правоотношения делятся на имущественные и не­имущественные.

Имущественные правоотношения имеют экономическое со­держание. Их объектом является имущество (материальные блага).

В свой очередь они подразделяются на правоотноше­ния, опосредующие статику общественных связей (например, правоотношения собственности), и правоотношения, опосредуюшие динамику общественных связей (например, обя­зательства).

Неимущественные правоотношения не имеют непосред­ственно такого содержания.

Они могут быть подразделены на связанные с имуще­ственными (право авторства) и не связанные с имуществен­ными правоотношениями (личные неимущественные права -право на жизнь, честь и пр.).

2) По юридическому содержанию гражданские правоот­ношения подразделяются на абсолютные и относительные.

В абсолютных правоотношениях носителю абсолютного права противостоит неопределенное количество обязанных лиц. Примером, могут быть правоотношения собственности, где праву собственника соответствует обязанность всех и каждого не препятствовать ему в осуществлении его пра­вомочий.

В относительных правоотношениях управомоченному субъекту противостоит одно или несколько конкретно определенных обязанных лиц. Например, в договоре займа управомоченным лицом является заимодавец, который может требовать возврата долга от обязанного лица - заемщика.

3) По характеру осуществления права гражданские пра­воотношения делятся также на вещные и обязательственные.

Вещные правоотношения это правоотношения, в кото­рых управомоченный субъект может осуществлять своя субъективные права самостоятельно, без содействия обязан­ного лица. Примером могут служить те же правоотношения собственности, сервитутные правоотношения и т.п.

Обязательственные правоотношения это правоотношения, в которых управомоченный субъект для осуществления своих субъективных прав нуждается воздействии обязанного лица. Так, покупатель не может получить купленную вещь без со­действия продавца, а право продавца на получение стоимости проданной вещи, в свою очередь, не может быть реализовано без исполнения соответтвующей обязанности покупателем.

4) В зависимости от направленности и целей возникнове­ния гражданские правоотношения делятся на регулятивные и охранительные.

Регулятивные правоотношения предназначены опосредо-вать (регулировать) связи нормального торгового оборота. Они являются типичными для гражданского права. Чаще всего они устанавливаются при помощи договора. Именно в них проявляется диспозитивность гражданско-правового ре­гулирования. Примером может быть любое договорное обязательство.

Охранительные правоотношения возникают в случаях необходимости защиты интересов участников гражданского оборота цивилистическими средствами. Основанием их воз­никновения является гражданское правонарушение. Права и обязанности участников таких правоотношений определя­ются не только на диспозитивних началах, но и с исполь­зованием императивного метода. Типичным примером явля­ются обязательства, возникающие вследствие причинения вреда (глава 40 ПС).

5) Как отмечалось выше, с учетом структуры содержа­ния правоотношения могут быть подразделены на простые и сложные.

Простые правоотношения имеют своим содержанием одно право и одну обязанность, либо по одному праву и одной обязанности.

Сложные правоотношения характеризуются наличием не­скольких прав и обязанностей. В некоторых случаях в до­полнение к основному возникают акцессорные правоотно­шения, неразрывно связанные с ним и т.п.

Классификация гражданских правоотношений возможна и по другим основаниям. Так, с учетом тех или иных особен­ностей могут быть выделены срочные и бессрочные правоотношения, активные и пассивные, типичные и нетипичные, общерегулятивные, организационные и пр.

Поскольку в основу классификации правоотношений по­ложены различные признаки, то одно и то же правоотноше­ние может быть одновременно охарактеризовано с различ­ных сторон. Например, правоотношения собственности яв­ляются имущественными, абсолютними, вещными, регулятив­ными и т.п. Правоотношения, возникшие из договора зай­ма, являются имущественными, относительными, обязатель­ственными, регулятивными.

1. **Элементы гражданских правоотношений.**

Любое гражданское правоотношение представля­ет собой сложное правовое явление, состоящее из трех необходимых элементов: 1) субъектов правоотноше­ния; 2) объекта правоотношения; 3) содержания гра­жданского правоотношения.

1. Под субъектным составом гражданского пра­воотношения понимаются участники гражданского правоотношения, которые, в свою очередь, именуются лицами или субъектами в правоотношении. В каж­дом правоотношении участвуют не менее двух субъ­ектов, в противном случае нет общественного отношения, а следовательно, не может быть и правоотно­шения. Одни участники правоотношения обладают правами и называются управомоченными лицами, дру­гие — несут обязанности и называются обязанными лицами, однако в большинстве случаев каждый из участников является одновременно управомоченным и обязанным лицом. В некоторых гражданских правоотношениях на обязанной стороне может выступать неопределенное количество обязанных лиц (например, в правоотно­шениях собственности субъективному праву собствен­ника противостоит обязанность каждого лица воздер­живаться от нарушения этого права). Необходимым условием участия лица в граждан­ских правоотношениях является - наличие у него гра­жданской правоспособности — абстрактной, общей спо­собности лица иметь предусмотренные законом права и нести обязанности. Для того чтобы своими дейст­виями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности субъекты граж­данских правоотношений должны обладать дееспособ­ностью. Иногда в научной литературе правоспособ­ность и дееспособность объединяются в едином понятии «правосубъектность», которая, в свою очередь, определяется как социально-правовая способность ли­ца быть участником гражданских правоотношений. Субъектами гражданских правоотношений могут быть: 1) физические лица — граждане Украины, а также иностранные граждане и лица без гражданства, кото­рые пользуются одинаковыми с гражданами Украи­ны имущественными и личными неимущественными правами (за изъятиями, установленными в законе); 2) юридические лица — предприятия любых форм собственности, учреждения, общественные организа­ции, кооперативы, акционерные общества, иностран­ные предприятия и организации и т.д.; 3) Украинское государство. **Право - и дееспособность субъектов гражданских** правоотношений неодинаковы. Так, например, юридические лица обладают специ­альной правоспособностью, а государство может быть участником не всех гражданско-правовых отношений (оно, например, не может быть наследодателем). Со­став участников конкретного гражданского правоот­ношения не является неизменным и может менять­ся в результате правопреемства. 2. Вопрос относительно объекта гражданского пра­воотношения является спорным и дискуссионным в науке гражданского права. Так, иногда под объек­том гражданского правоотношения понимают пове­дение его участников. Однако более распространен­ной является точка зрения, согласно которой объектом гражданского правоотношения является то благо, по .поводу которого возникает гражданское правоотно­шение и в отношении которого существуют субъек­тивное право и соответствующая ему обязанность.

Объектами гражданских правоотношений могут быть вещи, действия (в том числе услуги), результа­ты действий, результаты духовного и интеллектуаль­ного творчества, а также личные неимущественные блага. *Вещи —* это предметы материального мира (как ес­тественные, так и созданные человеком), которые удов­летворяют определенные человеческие потребности. *Действия —* это различные по характеру и содер­жанию работы и услуги. Объектами гражданских пра­воотношений являются как действия физические (на­пример, погрузочные работы), так и юридические (например, действия, осуществляемые по договору пред­ставительства). К числу объектов гражданских право­отношений относятся также результаты духовного и интеллектуального творчества. Объектом правовой ох­раны могут быть также личные неимущественные блага, под которыми понимаются блага, принадлежащие ин­дивиду от рождения или в силу закона, и которые не­отчуждаемы и непередаваемы иным способом (напри­мер, честь и достоинство человека). 3. Содержание гражданского правоотношения мо­жет быть описано с двух позиций — социальной и собственно юридической. Под социальным содержа­нием гражданского правоотношения понимается то общественное отношение, юридической формой кото­рого является данная гражданско-правовая связь субъ­ектов. Юридическое содержание гражданского пра­воотношения — это составляющие его субъективные права и обязанности. Они называются субъективны­ми, так как принадлежат конкретным участникам возникших гражданских правоотношений (субъектам) и, таким образом, отличаются от понятия граждан­ского права в объективном смысле. Субъективные гражданские права и обязанности взаимообусловлены друг другом: право может сущест­вовать постольку, поскольку существует соответствую­щая ему обязанность и наоборот. Отсюда следует, что возникают субъективные права и обязанности одно­временно, однако в дальнейшем содержание граждан­ского правоотношения может меняться, и у участни­ков гражданского правоотношения могут появиться новые права и обязанности. Субъективное гражданское право понимается как определяемая законом мера возможного поведения управомоченного лица, а субъективная гражданская обязанность — как определяемая законом мера долж­ного поведения обязанного лица. В наиболее элемен­тарном виде юридическое содержание гражданского правоотношения складывается из одного права и корреспондирующей ему обязанности. Однако, как пра­вило, содержание имеет более сложную структуру.

1. **Юридические факты и юридический состав. Виды юридических фактов.**

Сами по себе общественные отношения не стано­вятся правовыми. Для этого необходимы определен­ные обстоятельства, с которыми закон связывал бы наступление конкретных юридических последствий. Возникновение, изменение и прекращение граждан­ских правоотношений всегда обусловлены жизненны­ми обстоятельствами (фактами), имеющими юридическое значение, и поэтому именуемые юридическими фактами. Юридические факты иначе еще называют­ся основаниями возникновения гражданских право­отношений, так как закон связывает с ними наступле­ние не любых, а только таких юридических последст­вий, как возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей у субъектов дан­ного правоотношения. Так, заключение между субъ­ектами договора займа ведет к возникновению меж­ду этими лицами правоотношений займа.

Основанием гражданского правоотношения могут служить как единичный юридический факт, так и слож­ный юридический состав или сложный юридический факт. Совокупность юридических фак­тов, с которыми закон связывает возникновение, изме­нение либо прекращение гражданских прав и обязан­ностей, именуется юридическим составом. Так, напри­мер, право собственности у наследника по завещанию возникает при наличии трех юридических фактов: но­тариально удостоверенного завещания, смерти завеща­теля и принятии наследства. Таким образом, под юридическим составом сле­дует понимать совокупность юридических фактов, не­обходимых и достаточных для наступления преду­смотренных законом юридических последствий.

Гражданский кодекс Украины предусматривает пе­речень юридических фактов, в силу которых возни­кают, изменяются либо прекращаются гражданские права и обязанности. К ним, в частности, относятся: договоры и иные сделки, как предусмотренные зако­ном, так хотя и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему; акты государственных органов и органов местного самоуправления, которые преду­смотрены законом в качестве основания возникнове­ния гражданских прав и обязанностей; судебные ре­шения, устанавливающие гражданские права и обя­занности; приобретение имущества по основаниям, допускаемым законом; создание произведений нау­ки, литературы, искусства, изобретений и иных ре­зультатов интеллектуальной деятельности; причине­ние вреда другому лицу; неосновательное обогаще­ние; иные действия граждан и юридических лиц; события, с которыми закон связывает наступление .гра­жданско-правовых последствий. Этот перечень не яв­ляется исчерпывающим, поскольку гражданские права и обязанности могут возникать как из оснований, пре­дусмотренных законодательством, так и из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не пре­дусмотрены им, но в силу общих начал и смысла гра­жданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. Все юридические факты гражданского права под­разделяются на две основные категории — на **юри­дические события и юридические действия.**

**Юридические события** — это такие явления, раз­витие которых происходит независимо от воли человека. Рассматриваемые события разделяются на две группы — на абсолютные и относительные, в зависи­мости от того, обусловлено ли их возникновение во­лей человека или нет. *Абсолютные события —* это такие явления, кото­рые как в своем возникновении, так и в последую­щем развитии не имеют непосредственной связи с во­левой деятельностью человека. Сюда относятся *факт* истечения времени, землетрясение и ряд иных сти­хийных явлений. Другую группу образуют *относительные юриди­ческие события,* которые возникают в результате дей­ствий человека, но протекают (развиваются) незави­симо от этих действий и, может быть, даже вопреки воле человека. Например, пожар, возникший в резуль­тате поджога, смерть лица, наступившая в результате убийства, и даже рождение человека. Юридические события приобретают правовое зна­чение потому, что с их наличием закон связывает оп­ределенные юридические последствия. Так, например, с фактом смерти закон связывает ряд правовых по­следствий, в частности открытие наследства (что дает возможность наследникам стать правопреемниками наследодателя), .прекращение брачного правоотноше­ние между супругами и т. д. **Действия,** в свою очередь, совершаются по воле че­ловека. Например, заключение договора, создание про­изведения, принятие наследства и т.д. Гражданское законодательство предусматривает, что и бездействие может вызывать юридические последствия. Так, на­пример, если наймодатель не предоставит в пользова­ние нанимателя сданное в наем имущество, нани­матель вправе истребовать от него имущество и потребовать возмещения убытков. Действия, подразделяются на **правомерные и не­правомерные.** Правомерными называются дозволен­ные или не запрещенные законом действия, которые составляют большинство юридических действий. К ним относятся договоры и односторонние сделки, соз­дание продуктов интеллектуального творчества, другие правомерные действия физических и юридических лиц. Неправомерными, противоправными или делик­тами признаются действия, совершение которых про­тиворечит нормам гражданского-, законодательства. Из предусмотренных гражданским кодексом к неправомерным действиям относятся причинение вреда другому лицу, приобретение или сбережение имущества без достаточных оснований. По своему юридическому значению все правомерные действия делятся на **юридические поступки и юридические ак­ты.** *Юридические поступки —* это такие правомер­ные действия, которые порождают гражданско-пра­вовые последствия независимо, а иногда и вопреки намерению человека, совершившего юридический по­ступок. Так, авторское правоотношение возникает в момент создания писателем произведения независи­мо от того, стремился ли он при написании произве­дения к приобретению авторских прав или нет. На­ходка потерянной вещи порождает обязательство по ее возврату потерявшему. В отличие от юридических поступков *юридические акты —* это такие правомер­ные действия, которые порождают соответствующие юридические последствия лишь тогда, когда они со­вершены со специальным намерением вызвать эти последствия. К числу юридических актов относятся административные акты и сделки. **Административ­ные акты** — это акты компетентных органов государственной власти, представляющие собой вла­стные распоряжения, адресуемые конкретным юри­дическим или физическим лицам и направленные , на установление, изменение либо прекращение граж­данских прав и обязанностей. К ним, в частности, от­носятся: выдача Ордера на жилое помещение, распо­ряжение о преобразовании юридического лица, госу­дарственный заказ и т.п.

В соответствии со ст. 41 ГК Украины **сделками** признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или пре­кращение гражданских прав и обязанностей. Так, к числу сделок относятся различные договоры (купля-продажа, дарение, имущественный наем, аренда, заем и т.д.), объявление конкурса, завещание и другие пра­вомерные действия, которые совершаются субъекта­ми гражданского права *с* целью вызвать определенные гражданско-правовые последствия.

Таким образом, юридические факты классифици­руются следующим образом: события и действия; не­правомерные и правомерные действия; юридические поступки и юридические акты; административные ак­ты и сделки.

1. **Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей. Последствия ненадлежащего осуществления права.**

Под осуществлением субъективного права понимается ре­ализация тех возможностей, которые закреплены законом или договором за обладателем этого права.

Рассматривая вопрос об осуществлении гражданских прав, необходимо иметь в виду несколько принципиально важных положений.

Во-первых, управомоченное лицо, по общему правилу, само решает осуществлять или не осуществлять принадле­жащее ему право, определяя при этом сроки, порядок, объем совершаемых для осуществления этих прав действий. Оно же само решает вопрос об отказе от этих прав. Например, наследник может осуществить свое право на принятие на­следства в течение шести месяцев после его открытия, обратившись с соответствующим заявлением в нотариаль­ную контору или совершив действия, свидетельствующие, что он принял наследство. Однако он не может быть при­нужден к принятию наследства. Его также нельзя заставить принять наследство в течение более короткого срока, на­пример, одного месяца, после открытия наследства и пр.

Во-вторых, следует учитывать, что некоторые субъектив­ные права могут одновременно быть и субъективными обя­занностями. Например, лицо, являющееся собственником дома, являющегося памятником архитектуры или истории, не только вправе осуществлять свое право собственности, но и, как собственник, обязан принимать меры по обеспе­чению сохранности этого дома, его ремонту, содержанию и т.п. В таких случаях к управомоченному (и одновременно -обязанному) лицу может быть предъявлено требование об осуществлении права (реализации права-обязанности). Способы осуществления субъективных прав могут быть различными. Так, их различают в зависимости от того, при помощи какого вида действий - юридических или фактических -реализуются права. Юридические действия заключаются, как правило, в со­вершении сделок - двухсторонних (договоров) или односто­ронних (составление завещания, выдача доверенности). Фактические действия представляют собой юридически значимые поступки. Например, использование автомобиля его собственником, употребеление приобретенных продук­тов и пр. В зависимости от субъектного состава отношений, свя­занных с реализацией прав, различают активные (положи­тельные) действия управомоченного субъекта (например, при реализации правомочий собственника) и его требования о выполнении определенных действий, адресованные к обя­занному субъекту (требование кредитора о возврате долга в договоре займа и т.д.). При этом следует отметить, что независимо от того, каким образом, реализуются субъективные права, их осуще­ствление неразрывно связано с исполнением обязанностей другими лицами. Так, при осуществлении права посредством активных действий, например, собственника вещи, все ок­ружающие (все остальные лица) обязаны не мешать ему пользоваться вещами, распоряжаться ими и т.п. В обяза­тельственных отношениях праву кредитора требовать опре­деленного поведения от должника соответствует обязанность последнего выполнить эти требования, совершить опреде­ленные действия. В большинстве случаев осуществление прав возможно как лично, так и через представителя. Однако в правоотноше­ниях, носящих сугубо личный характер, реализовать опре­деленные права может только управомоченное лицо. На­пример, реализовать право на выдачу доверенности или со­ставление завещания можно только лично. С такими же ограничениями можно реализовать право на вступление в брак, поскольку действующее законодательство не предус­матривает регистрацию брака через представителя.

Субъективное право в установленном законом порядке может быть передано другому лицу. Например, право соб­ственности может быть передано по договору купли-прода­жи, право требовать исполнения обязательства может быть передано путем уступки права требования (цессии).

Кроме того, субъективное право может перейти к друго­му лицу в порядке правопреемства. Например, в случаях отсутствия завещания применяются правила о наследовании по закону - правопреемниками умершего становятся его наследники (естественно, при условии принятия ими наслед­ства). При этом необходимо иметь в виду, что в таких случаях имеет место универсальное правопреемство, то есть к наследникам переходят не только права, но и обязанно­сти наследодателя.

**Требования к осуществлению гражданских прав**

В общем виде требования к осуществлению субъектив­ных прав закреплены в ст. 68 Конституции Украины, где сказано: "Каждый обязан неукоснительно соблюдать Кон­ституцию Украины, не посягать на права, свободы, честь и достоинство иных людей".

Более конкретно эти положения изложены в ст. 5 ГК, **из** которой следует, что при осуществлении прав и исполнении обязанностей граждане и организации должны: • соблюдать законы, • уважать правила общежития, • уважать моральные принципы общества.

Требования закона относительно осуществления граждан­ских прав изложены как в отдельных статьях Гражданского кодекса, так и в других законодательных актах, регулиру­ющих те или иные виды отношений. Например, ст. 19 Закона "О собственности" устанавливает, что граждане вправе использовать принадлежащее **им** имущество для ве­дения хозяйственной и иной, не запрещенной законом, де­ятельности, то есть определяет пределы осуществления права собственности, а ст. 3 Закона "О предприятиях" очерчивает границы права предприятий на создание объе­динений и т.д.

Что касается требований уважать правила общежития и моральные принципы общества, то они носят несколько дек­ларативный характер из-за отсутствия четкого определения таковых. К тому же, вкладываемое в эти понятия содержа­ние зависит от господствующей в обществе доктрины права вообще и концепции гражданского права, в частности. Во всяком случае, в настоящее время суды исходят из положения о недопустимости злоупотребления правом (**шиканы),** понимая под этим осуществление его с использованием недозволенных форм, применяемых в рам­ках общего правомерного типа поведения. Например, как злоупотребление правом может быть расценена неправдивая реклама, использование доминирующего положения на рын­ке, удерживание вещей должника и пр. Последствием ненадлежащего осуществления гражданско­го права является отказ в его защите. В случаях, предус­мотренных законом, могут применяться и иные санкции (от­каз в признании права, возврат в первоначальное положе­ние - реституция, взыскание убытков и т.п.).

1. **Порядок и способы защиты гражданских прав.**

Принципиальные начала защиты гражданских прав определены статьей 55 Конституции Украины.

В соответствии с этой нормой, положения которой конкретизированы в актах текущего гражданского законодательства, права и свободы человека и граждани­на защищаются судом. При этом каждому гарантиру­ется право на обжалование в суде решений, действий или бездействия органов государственной власти, ор­ганов местного самоуправления, должностных лиц.

Кроме того, каждый имеет право обратиться за **за**щитой своих прав к Уполномоченному Верховной Ра­ды Украины по правам человека.

Каждый имеет право, как отмечается в следующей части этой же нормы Конституции, после использова­ния всех национальных средств правовой защиты об­ращаться за защитой своих прав и свобод в соответст­вующие международные судебные учреждения или в соответствующие органы международных организаций, членом или участником которых является Украина.

Наконец, каждый имеет право любыми не запре­щенными законом средствами защищать свои права и свободы от нарушений и противоправных посяга­тельств.

Таким образом, данная норма Конституции Украи­ны, предусматривая, что основным является судебный порядок защиты прав и свобод граждан, в то же вре­мя допускает и иную процедуру такой защиты.

В соответствии с этим, а также с учетом положе­ний гражданского законодательства можно выделить такие виды защиты гражданских прав:

1) судебная защита (осуществляется судом, арбит­ражным судом, третейским судом, а также междуна­родными судебными учреждениями);

2) внесудебная защита (осуществляется государст­венными органами, органами местного самоуправле­ния, общественными и др. организациями, а также специально уполномоченными на то лицами (напри­мер, нотариусами);

3) самозащита при помощи действий, совершаемых лицом, чьи права нарушены или могут быть нарушены.

Защита гражданских прав может осуществляться различными способами.

В частности, ст. 6 ГК предусматривает, что судеб­ная защита возможна путем:

— признания этих прав (например, признание пра­ва собственности на спорную вещь, признание права на жилое помещение и пр.);

— восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушаю­щих право (например, возвращение вещи собственни­ку из чужого незаконного владения — стст. 145—148 ГК, ст. 50 Закона «О, собственности»);

— присуждения к исполнению обязанности в на­туре (например, возложение на продавца обязанности передать проданную вещь), — компенсации морального вреда, — прекращения или изменения правоотношения, — взыскания с лица, нарушившего право, причи­ненных убытков, а в случаях, предусмотренных законом или договором — неустойки (штрафа, пени), а также иными способами, предусмотренными законом. Защита гражданских прав может осуществляться и иными способами, предусмотренными законом. Например, признание судом недействительным, не соот­ветствующего закону акта органа государственного управления или местного органа государственной вла­сти, которым нарушаются права собственника или дру­гих лиц по владению, использованию либо распоря­жению принадлежащим им имуществом (ст. 57 Закона «О собственности»).

В связи с этим нужно подчеркнуть, что перечень способов защиты гражданских прав в проекте Граж­данского кодекса расширен, но, как и в действующем ГК, не является исчерпывающим.

Внесудебная защита также может осуществляться различными способами.

Например, государственные органы или органы ме­стного самоуправления осуществляют защиту граж­данских прав путем отмены актов нижестоящих ор­ганов, не соответствующих закону.

Такая защита также возможна нотариусом. Напри­мер, в соответствии со ст. 558 ГК государственный нотариус по месту открытия наследства или по месту нахождения наследственного имущества принимает меры по охране такого имущества, когда это необхо­димо в интересах наследников, отказополучателей, кре­диторов или государства.

Защита прав осуществляется нотариусом также при помощи совершения исполнительных надписей на договорных документах и др.

Самозащита гражданских прав допускается, напри­мер, в случаях необходимой обороны или крайней не­обходимости. Характеристика этих ситуаций и воз­можный характер действий лица, осуществляющего;

'самозащиту, даны в Уголовном кодексе.

Гражданский кодекс предусматривает последствия причинения вреда в процессе таких действий. В ча­стности, ст. 444 ГК указывает, что вред, причинен­ный в состоянии необходимой обороны, не подлежит возмещению. Ст. 445 ГК определяет порядок распре­деления убытков, возникших в результате действий в состоянии крайней необходимости.

Следует отметить, что в большинстве случаев за­щита гражданских прав осуществляется по желанию потерпевшего, т. е. от него зависит, обращаться за та­кой защитой или оставить правонарушение без пра­вовых последствий.

1. **Понятие и содержание гражданской правоспособности, ее начало и конец.**

Правоспособность граждан закон определяет как способность иметь гражданские права и нести обя­занности (ст. 9 ГК). Любой субъект права в силу закона обладает правоспособностью, ибо нельзя быть

субъектом права, не обладая одновременно правоспо­собностью. Правоспособность — это обществественно-юридическое качество, свойство, так как каждый гражданин наделяетется правоспособностью государст­вом, в связи с тем, что гражданский закон объявляет его субъектом права.

Обладание гражданской правоспособностью предос­тавляет гражданам юридическую возможность быть участниками различных правоотношений для удов­летворения своих разнообразных потребностей. Та­ким образом, правоспособность является необходи­мым условием (предпосылкой) правообладания.

В соответствии с Конституцией Украины (ст. 34) и ГК (ст. 9) гражданская правоспособность признает­ся в равной мере за всеми гражданами. Никаких при­вилегий или ограничений по признакам расы, цвета кожи, политических, религиозных и иных убежденений пола, социального происхождения и имуществен­ного состояния и иным признакам законодательство не устанавливает.

Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются правоспособностью наравне с граждана­ми Украины.

Отдельные исключения из этого правила могут быть предусмотрены законами Украины в отношении некоторых прав, приобретение которых возможно лишь гражданами Украины (ст.ст. 565, 566 ГК).

Кроме того, законодательством Украины могут быть установлены ответные ограничения в отноше­нии граждан тех государств, в которых имеются спе­циальные ограничения гражданской правоспособно­сти граждан Украины (ч. 2 ст. 565 ГК). Возникновение правоспособности у гражданина за­кон связывает с моментом его рождения, а ее прекра­щение с его смертью (ч. 2 ст. 9 ГК). При этом закон обладание правоспособностью не ставит в зависимость от возраста и состояния здоровья гражданина. **Важ­но, чтобы человек** родился живым и **прожил хотя бы даже очень короткий** промежуток времени. В этих случаях факты рождения и смерти человека регист­рируются отдельно в органах ЗАГСа.

В отдельных случаях закон (стст. 456, 529 ГК) ох­раняет права зачатого, но еще неродившегося ребен­ка. Однако это не означает, что у еще не родившего­ся ребенка до его рождения возникает правоспособ­ность, ибо и в этих случаях ее возникновение, по общему правилу, связывается с моментом рождения человека. Момент рождения человека медицинская наука связывает с началом самостоятельного дыха­ния родившегося человека. Прекращает правоспо­собность смерть гражданина. Для определения мо­мента, с которым гражданское законодательство свя­зывает прекращение правоспособности, следует, как представляется, говорить о биологической смерти че­ловека, т. е. о моменте, когда возврат к жизни чело­века исключен (в отличие от клинической смерти, когда существует возможность восстановления жиз­неспособности организма человека).

Следовательно, правоспособность по общему пра­вилу возникает только один раз и прекращается так­же только один раз.

Для правоспособности свойственны абстрактность и неотчуждаемость. Именно абстрактный характер правоспособности не позволяет трактовать ее как субъективное (общее или особое) право. В граждан­ской правоспособности содержится лишь абстракт­ная способность к правообладанию, а не само право. Правоспособность при ее реализации не изменяется, а реализация субъективных прав всегда сопровож­дается их динамикой.

Правоспособность устанавливается законом как аб­страктная возможность гражданина быть обладате­лем тех или иных гражданских прав и обязанностей. Для обладания же конкретным субъективным пра­вом реализации правоспособности недостаточно, не­обходим еще юридический факт (факты).

Кроме того, важным свойством правоспособности является ее неотчуждаемость, ибо гражданин не мо­жет ею распорядиться, не может от нее отказаться.

Правовая природа большого количества, в частности, имущественных гражданских субъективных прав та­кова, что от них можно отказаться, их можно пере­дать другим лицам. Более того, о невозможности от­каза гражданина от правоспособности свидетельствует содержание ч. 2 ст. 12 ГК, в соответствии с которой любые сделки, направленные на ограничение право­способности, недействительны.

Следует обратить внимание и на то обстоятельст­во, что закон не предусматривает лишения право­способности гражданина в течение всей его жизни ни при каких обстоятельствах, вместе с тем допус­кает возможность ее ограничения, но лишь на опре­деленный срок и в случаях, предусмотренных зако­ном. В настоящее время исключительно уголовным законодательством предусмотрены такие наказания, как лишение права занимать определенные должно­сти или заниматься определенной деятельностью. В этих случаях гражданин ограничивается, в частно­сти, в возможностях избирать по своему желанию место жительства и род занятий. Но такое ограни­чение правоспособности гражданина устанавливает­ся приговором суда на срок до 5 лет, т. е. носит срочный характер.

Содержание правоспособности гражданина образу­ют гражданские права и обязанности, которые он мо­жет иметь в соответствии с нормами действующего гражданского законодательства. Специально посвя­щена содержанию правоспособности граждан ст. 10 ГК, которая не дает исчерпывающего перечня прав, возможность приобретения которых входит в содер­жание правоспособности граждан.

Безусловно, гражданский закон определяет содер­жание правоспособности граждан весьма лаконично, а следовательно, в ее содержание входит и возмож­ность приобретения таких прав и обязанностей, кото­рые прямо не предусмотрены законом, но могут воз­никнуть в силу общих начал и смысла гражданского , законодательства (ст. 4 ГК).

Для правоспособности граждан в демократическом обществе характерно и постоянное расширение ее со­держания. Статья 3 Конституции Украины провоз­глашает, что человек, его жизнь и здоровье, честь и достоинство, неприкосновенность и безопасность при­знаются в Украине наивысшей социальной ценностью.

Права и свободы человека и их гарантии опреде­ляют содержание и направленность деятельности го­сударства.

В этой связи следует обратить внимание на то об­стоятельство, что Конституция Украины предусмот­рела значительное расширение правоспособности гра­ждан. Так, к содержанию гражданской правоспособ­ности можно отнести право на жизнь (ст. 27), право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 29), пра­во на уважение достоинства (ст. 28), право на непри­косновенность жилища (ст. 30), право на тайну пере­писки, телефонных переговоров, телеграфной и иной корреспонденции (ст. 31), право на неприкосновенность личной и семейной жизни (ст. 32), право на свободу передвижения и свободный выбор места жительства (ст. 33), право на занятие предпринимательской дея­тельностью (ст. 42), право на жилище (ст. 47), право на охрану здоровья, медицинскую помощь и меди­цинское страхование (ст. 49), право на безопасную для жизни и здоровья окружающую среду (ст. 50), право на свободу литературного, художественного и технического творчества (ст. 54).

Содержание правоспособности включает и возмож­ность возникновения у гражданина обязанностей, например, из гражданско-правовых договорных и внедоговорных обязательств и других оснований.

Вместе с тем содержание правоспособности граж­дан не безгранично. Границы содержания правоспо­собности граждан отражены в положении о том, что граждане осуществляют свои права по принципу:

«разрешено то, что не запрещено законом».

1. **Понятие гражданской дееспособности. Объемы дееспособности граждан.**

Дееспособность — способность физического лица своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности (ст. 11 ГК Украины).

Большинство ученых-цивилистов выделяют два ос­новных элемента в содержании дееспособности: сделкоспособность — способность самостоятельно заклю­чать сделки и деликтоспособность — возможность нести самостоятельную имущественную ответствен­ность. Однако выделение отдельных элементов дее­способности не имеет практической значимости, а по­этому дробление дееспособности на отдельные возможности совершения каких-либо действий не оп­равдано.

В отличие от правоспособности дееспособность тесно связана с совершением физическим лицом волевых действий, что само по себе предполагает достижение определенного уровня психической зрелости. Закон в качестве критерия достижения такого уровня пред­усматривает возраст. И поэтому дееспособностью в полном объеме по общему правилу обладают совер­шеннолетние лица, т. е. лица, достигшие восемнадца­тилетнего возраста. Начиная с этого возраста, граж­дане могут совершать любые юридически значимые действия. Из этого правила допускается только одно исключение, согласно которому в полном объеме гра­жданская дееспособность признается также за лицами, хотя и не достигшими совершеннолетия, но всту­пившими в брак (ч. 2 ст. 11 ГК Украины). Дееспособ­ность у них становится полной с момента заключе­ния брака. Причем, в случае расторжения такого бра­ка до наступления совершеннолетия объем дееспо­собности таких лиц не меняется.

Определенным объемом дееспособности обладают, в общем-то, все лица, однако объем дееспособности различных возрастных групп отличается.

Так, физические лица до пятнадцати лет по обще­му правилу, признаются недееспособными или обла­дающими дееспособностью в минимальном объеме.

Согласно статье 14 ГК Украины за несовершенно­летних, не достигших пятнадцатилетнего возраста, сделки совершают от их имени родители, усыновите­ли или опекуны. Они же вправе самостоятельно со­вершать только мелкие бытовые сделки. Действую­щее гражданское законодательство Украины не дает определения мелкой бытовой сделки. Исходя из прак­тики, под такой сделкой следует понимать сделку, ко­торая направлена на удовлетворение обычных каж­додневных потребностей малолетнего, незначительна по сумме и не должна причинять ему вред. Однако в каждом отдельном случае суд может самостоятель­но определить, является ли та или иная сделка мел­кой бытовой. Это связано с тем, что способность осоз­навать и оценивать сделку у лиц, скажем, пяти и три­надцати лет существенно отличается, а поэтому сделка, которая будет признана мелкой бытовой для тринад­цатилетнего подростка, по отношению к пятилетнему ребенку может быть признана крупной.

Кроме заключения мелких бытовых сделок, лица до пятнадцати лет могут также вносить вклады в кре­дитные учреждения и распоряжаться ими. Но при этом, если вклад на имя малолетнего внесен другим лицом, то таким вкладом он может распоряжаться только с разрешения родителей, усыновителей или опе­кунов.

За вред, причиненный несовершеннолетними до пят­надцати лет, ответственность несут его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что вред воз­ник не по их вине (ст. 446 ГК Украины).

К следующей возрастной категории относятся ли­ца от пятнадцати до восемнадцати лет. Ввиду того, что в этом возрасте лица уже вполне могут осозна­вать юридическую значимость своих действий и от­давать себе отчет в их совершении, объем дееспособ­ности данной возрастной категории увеличен. Так, согласно статье 13 ГК Украины лица в возрасте от 15 до 18 лет гражданско-правовые сделки могут заклю­чать по общему правилу лишь с согласия своих роди­телей, усыновителей или попечителей.

Требуемое законодательством согласие родителей, усыновителей или попечителей на совершение сде­лок несовершеннолетними этой возрастной группы призвано восполнить недостаточный жизненный опыт и волю лиц от 15 до 18 лет, обеспечить в их интересах лучшее осуществление принадлежащих им прав и обязанностей, оградить их от злоупотребления со сто­роны третьих лиц. Причем, необходимо именно со­гласие родителей, а не их осведомленность.

Наряду с этим в случаях, прямо предусмотрен­ных в законе, несовершеннолетние в возрасте от 15 до 18 лет могут совершать некоторые гражданско-правовые действия самостоятельно, т. е. без согла­сия родителей. Статья 13 ГК Украины к числу та­ких действий относит возможность заключать ука­занные выше мелкие бытовые сделки, возможность вносить вклады в кредитные учреждения и распо­ряжаться ими, а также возможность заключать сдел­ки, связанные с распоряжением заработной платой или стипендией и действия по осуществлению ав­торских или изобретательских прав. Столь широкая самостоятельность в совершении данных сделок обу­словлена тем, что в трудовых отношениях несовер­шеннолетние приравниваются к совершеннолетним, в том числе и в возможности распоряжаться полу­ченным вознаграждением за труд. Причем, если воз­награждением за труд лица от 15 до 18 лет могут распоряжаться по своему усмотрению, то вещами, при­обретенными на эти средства, они распоряжаются только с согласия родителей.

Несовершеннолетние от 15 до 18 лет несут соот­ветственно и самостоятельную имущественную ответ­ственность, но только в объеме получаемых ими воз­награждений за труд или стипендий. Если же этих средств недостаточно для возмещения вреда в пол­ном объеме, то оставшуюся часть возмещают родите­ли, усыновители или попечители, если не докажут, что вред причинен не по их вине (ст. 447 ГК Украины). Устанавливая данное правило, законодатель исходит из того, что несовершеннолетние в указанном возрас­те могут вполне отдавать отчет своим действиям, а поэтому должны нести самостоятельную имуществен­ную ответственность в указанном объеме.

Таким образом, можно говорить о том, что лица от 15 до 18 лет обладают частичной дееспособностью.

Гражданская дееспособность является важным со­ставным элементом гражданско-правового статуса физического лица. К основным характерным чер­там дееспособности относятся независимость от со­циальной принадлежности, пола, расы, национально­сти, отношения к религии, а также непередаваемость и неотчуждаемость дееспособности. Это означает, что все совершеннолетние лица имеют равную дееспо­собность, а также, что эта дееспособность не может быть ограничена, и лицо не может быть лишено дее­способности, иначе как "по решению суда. Условия ограничения и лишения дееспособности прямо пре­дусмотрены законодательством.

Статья 15 ГК Украины гласит, что гражданин, ко­торый вследствие злоупотребления спиртными на­питками или наркотическими средствами ставит се­бя и свою семью в тяжелое материальное положе­ние, может быть ограничен судом в дееспособности. Из содержания указанной статьи можно сделать вы­вод, что злоупотребление спиртными напитками и наркотическими веществами является основанием для ограничения дееспособности гражданина только в том случае, когда такое злоупотребление ста­вит в тяжелое материальное положение не *только* данного гражданина, но и его семью. На основании состоявшегося судебного решения такому граждани­ну назначается попечитель. С момента вступления в силу судебного решения об ограничении граждани­на в дееспособности он может распоряжаться иму­ществом, получать заработную плату и иные виды доходов, а также распоряжаться ими лишь с согла­сия попечителя. И только мелкие бытовые сделки он вправе совершать самостоятельно.

Если гражданин прекращает злоупотребление спиртными напитками или наркотиками, суд отменя­ет ограничение его дееспособности. Отменяется огра­ничение дееспособности и в том случае, если переста­ла существовать семья лица, признанного ограниченно дееспособным.

Круг лиц, имеющих право возбуждать в суде дело ' о признании лица ограниченно дееспособным и об отмене этого ограничения, порядок производства по этим делам определяются ГПК Украины. Установ­ление и снятие попечительства производится на ос­нове судебного решения органами опеки и попечи­тельства.

Признание физического лица полностью недее­способным может иметь место, согласно статье **16** ГК Украины, лишь в случаях, когда оно страдает , слабоумием или душевной болезнью и вследствие этого не может понимать значения своих действий или руководить ими. Свое решение суд при этом выносит с учетом заключения судебно-психиатрической экспертизы. На основании состоявшегося су­дебного решения недееспособному назначается опе­кун, который от имени недееспособного совершает сделки. В случае выздоровления или существенно­го улучшения здоровья гражданина, признанного не­дееспособным, суд признает его дееспособным. На основании решения суда отменяется и установлен­ная над ним опека.

1. **Ограничение дееспособности. Признание гражданина недееспособным.**

Определенным объемом дееспособности обладают, в общем-то, все лица, однако объем дееспособности различных возрастных групп отличается.

Так, физические лица до пятнадцати лет по обще­му правилу, признаются недееспособными или обла­дающими дееспособностью в минимальном объеме.

Согласно статье 14 ГК Украины за несовершенно­летних, не достигших пятнадцатилетнего возраста, сделки совершают от их имени родители, усыновите­ли или опекуны. Они же вправе самостоятельно со­вершать только мелкие бытовые сделки. Действую­щее гражданское законодательство Украины не дает определения мелкой бытовой сделки. Исходя из прак­тики, под такой сделкой следует понимать сделку, ко­торая направлена на удовлетворение обычных каж­додневных потребностей малолетнего, незначительна по сумме и не должна причинять ему вред. Однако в каждом отдельном случае суд может самостоятель­но определить, является ли та или иная сделка мел­кой бытовой. Это связано с тем, что способность осоз­навать и оценивать сделку у лиц, скажем, пяти и три­надцати лет существенно отличается, а поэтому сделка, которая будет признана мелкой бытовой для тринад­цатилетнего подростка, по отношению к пятилетнему ребенку может быть признана крупной.

Кроме заключения мелких бытовых сделок, лица до пятнадцати лет могут также вносить вклады в кре­дитные учреждения и распоряжаться ими. Но при этом, если вклад на имя малолетнего внесен другим лицом, то таким вкладом он может распоряжаться только с разрешения родителей, усыновителей или опе­кунов.

За вред, причиненный несовершеннолетними до пят­надцати лет, ответственность несут его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что вред воз­ник не по их вине (ст. 446 ГК Украины).

К следующей возрастной категории относятся ли­ца от пятнадцати до восемнадцати лет. Ввиду того, что в этом возрасте лица уже вполне могут осозна­вать юридическую значимость своих действий и от­давать себе отчет в их совершении, объем дееспособ­ности данной возрастной категории увеличен. Так, согласно статье 13 ГК Украины лица в возрасте от 15 до 18 лет гражданско-правовые сделки могут заклю­чать по общему правилу лишь с согласия своих роди­телей, усыновителей или попечителей.

Требуемое законодательством согласие родителей, усыновителей или попечителей на совершение сде­лок несовершеннолетними этой возрастной группы призвано восполнить недостаточный жизненный опыт и волю лиц от 15 до 18 лет, обеспечить в их интересах лучшее осуществление принадлежащих им прав и обязанностей, оградить их от злоупотребления со сто­роны третьих лиц. Причем, необходимо именно со­гласие родителей, а не их осведомленность.

Наряду с этим в случаях, прямо предусмотрен­ных в законе, несовершеннолетние в возрасте от 15 до 18 лет могут совершать некоторые гражданско-правовые действия самостоятельно, т. е. без согла­сия родителей. Статья 13 ГК Украины к числу та­ких действий относит возможность заключать ука­занные выше мелкие бытовые сделки, возможность вносить вклады в кредитные учреждения и распо­ряжаться ими, а также возможность заключать сдел­ки, связанные с распоряжением заработной платой или стипендией и действия по осуществлению ав­торских или изобретательских прав. Столь широкая самостоятельность в совершении данных сделок обу­словлена тем, что в трудовых отношениях несовер­шеннолетние приравниваются к совершеннолетним, в том числе и в возможности распоряжаться полу­ченным вознаграждением за труд. Причем, если воз­награждением за труд лица от 15 до 18 лет могут распоряжаться по своему усмотрению, то вещами, при­обретенными на эти средства, они распоряжаются только с согласия родителей.

Несовершеннолетние от 15 до 18 лет несут соот­ветственно и самостоятельную имущественную ответ­ственность, но только в объеме получаемых ими воз­награждений за труд или стипендий. Если же этих средств недостаточно для возмещения вреда в пол­ном объеме, то оставшуюся часть возмещают родите­ли, усыновители или попечители, если не докажут, что вред причинен не по их вине (ст. 447 ГК Украины). Устанавливая данное правило, законодатель исходит из того, что несовершеннолетние в указанном возрас­те могут вполне отдавать отчет своим действиям, а поэтому должны нести самостоятельную имуществен­ную ответственность в указанном объеме.

Таким образом, можно говорить о том, что лица от 15 до 18 лет обладают частичной дееспособностью.

Гражданская дееспособность является важным со­ставным элементом гражданско-правового статуса физического лица. К основным характерным чер­там дееспособности относятся независимость от со­циальной принадлежности, пола, расы, национально­сти, отношения к религии, а также непередаваемость и неотчуждаемость дееспособности. Это означает, что все совершеннолетние лица имеют равную дееспо­собность, а также, что эта дееспособность не может быть ограничена, и лицо не может быть лишено дее­способности, иначе как "по решению суда. Условия ограничения и лишения дееспособности прямо пре­дусмотрены законодательством.

Статья 15 ГК Украины гласит, что гражданин, ко­торый вследствие злоупотребления спиртными на­питками или наркотическими средствами ставит се­бя и свою семью в тяжелое материальное положе­ние, может быть ограничен судом в дееспособности. Из содержания указанной статьи можно сделать вы­вод, что злоупотребление спиртными напитками и наркотическими веществами является основанием для ограничения дееспособности гражданина только в том случае, когда такое злоупотребление ста­вит в тяжелое материальное положение не *только* данного гражданина, но и его семью. На основании состоявшегося судебного решения такому граждани­ну назначается попечитель. С момента вступления в силу судебного решения об ограничении граждани­на в дееспособности он может распоряжаться иму­ществом, получать заработную плату и иные виды доходов, а также распоряжаться ими лишь с согла­сия попечителя. И только мелкие бытовые сделки он вправе совершать самостоятельно.

Если гражданин прекращает злоупотребление спиртными напитками или наркотиками, суд отменя­ет ограничение его дееспособности. Отменяется огра­ничение дееспособности и в том случае, если переста­ла существовать семья лица, признанного ограниченно дееспособным.

Круг лиц, имеющих право возбуждать в суде дело ' о признании лица ограниченно дееспособным и об отмене этого ограничения, порядок производства по этим делам определяются ГПК Украины. Установ­ление и снятие попечительства производится на ос­нове судебного решения органами опеки и попечи­тельства.

Признание физического лица полностью недее­способным может иметь место, согласно статье **16** ГК Украины, лишь в случаях, когда оно страдает , слабоумием или душевной болезнью и вследствие этого не может понимать значения своих действий или руководить ими. Свое решение суд при этом выносит с учетом заключения судебно-психиатрической экспертизы. На основании состоявшегося су­дебного решения недееспособному назначается опе­кун, который от имени недееспособного совершает сделки. В случае выздоровления или существенно­го улучшения здоровья гражданина, признанного не­дееспособным, суд признает его дееспособным. На основании решения суда отменяется и установлен­ная над ним опека.

1. **Опека и попечительство.**

Опека — один из способов восполнения недостаю­щей или полностью отсутствующей дееспособности физического лица, а также способ охраны имущества определенной категории граждан.

Опека устанавливается над лицами до 15 лет, у ко­торых нет родителей или родители которых лишены родительских прав, а также над лицами, признанны­ми судом недееспособными, а также над имуществом этих лиц, если оно находится в другой местности, и над имуществом лица, признанного безвестно отсут­ствующим.

Для непосредственного осуществления функций по опеке назначается опекун. Опекуны назначаются пре­имущественно из лиц, близких опекаемому, или из числа других лиц органами опеки и попечительства, каковыми являются органы местной администрации и соответствующих местных Советов народных депу­татов. Опека устанавливается, как правило, по месту жительства лица, подлежащего опеке.

Опекуном может быть только полностью дееспо­собное лицо, не лишенное родительских прав.

Функции опекуна заключаются в том, что во все гражданские правоотношения вступает не опекаемый, а опекун, однако при этом все сделки он совершает от имени и в интересах опекаемого. Иными словами, можно сказать, что опекун является законным пред­ставителем опекаемого, а потому на все его действия распространяются правила о представительстве.

В случае, когда опека устанавливается над имуще­ством, в обязанности опекуна входит обеспечение со­хранности имущества, поддержание его в надлежащем состоянии и совершении диктуемых обстоятельства­ми сделок по имуществу.

Важным моментом в опеке является то, что опе­куны могут совершать юридические действия от име­ни и в интересах опекаемого только в случаях, когда эти действия носят имущественный характер. Они не могут совершать сделки, которые имеют личностный характер, т. е. сделки, которые тесно и непосредст­венно связаны с личностью опекаемого (например, за­ключение брака, изменение фамилии, составление за­вещания и т. д.).

Чтобы исключить возможность злоупотребления интересами опекаемого, закон запрещает опекунам со­вершать сделки, которые направлены на безвозмезд­ное отчуждение (дарение) имущества опекаемого, или которые возлагают на опекаемого обязанность отве­чать по чужим долгам (поручительство). Являясь за­конными представителями, опекуны не могут совер­шать сделки с опекаемым ни в отношении себя лично, ни в отношении членов своей семьи.

В целях контроля над действиями опекунов пре­дусмотрено, что опекун не вправе без предваритель­ного разрешения органов опеки и попечительства со­вершать сделки, которые выходят за рамки мелких бытовых сделок по домашнему хозяйству и управле­нию имуществом, в частности, такие, как договоры, тре­бующие нотариального удостоверения и специальной регистрации (например, отказ от наследства, обмен или раздел жилой площади и др.).

Опека прекращается в случае, если отпали основа­ния, вызвавшие ее установление, а именно: в случае достижения лицом без родителей 15-летнего возрас­та, отмены решения суда о признании недееспособ­ным, а также, если объявляется собственник имуще­ства, над которым установлена опека.

В случае злоупотребления своими правами опекун отстраняется от возложенных на него функций решением соответствующего органа опеки и попечи­тельства. При этом органы опеки и попечительства обязаны (а по прекращении опеки, лицо, состоявшее под опекой вправе) требовать от опекуна возмещения имущественного вреда, причиненного последним вследствие недобросовестного или небрежного выпол­нения своих обязанностей.

Попечительство устанавливается для защиты ин­тересов несовершеннолетних от 15 до 18 лет, не имею­щих родителей или усыновителей, а также совершеннолетних, ограниченных в дееспособности по реше­нию суда ввиду злоупотребления спиртными напит­ками или наркотическими веществами, а также над лицами, которые в силу своего физического состоя­ния не могут самостоятельно осуществлять свои пра­ва, например, инвалиды, слепые и др.

Восполняя ограниченную дееспособность подопеч­ного, попечитель осуществляет функции надзора и кон­троля над его действиями, ограждая его от злоупот-. роблений со стороны третьих лиц, а поскольку речь идет об ограничении дееспособности совершеннолет­них, то и от их собственных вредоносных действий.

Попечитель полностью не устраняет действий по­допечного. Он действует вместе с ним и, следователь­но, не является его законным представителем. Однако при этом, выполняя свои действия, попечитель должен действовать в интересах подопечного. Если дети вос­питываются в детских учреждениях, или лица, нуж­дающиеся в попечительстве, находятся в соответствую­щих лечебных учреждениях и попечители над ними не назначены, то обязанности попечителей в этом слу­чае выполняют указанные учреждения.

Попечителем может быть только физическое ли­цо, обладающее дееспособностью в полном объеме. Не могут быть попечителями лица, лишенные роди­тельских прав. Как правило, попечитель назначается из числа лиц, близких подопечному, по решению ор­ганов опеки и попечительства при исполкомах или районных администрациях. Устанавливается попечи­тельство по месту жительства подопечного.

Функции попечителя непосредственно выражают­ся в том, что он дает согласие на совершение дейст­вий подопечным, санкционирует их.

Несколько отличается правовое положение попе­чителей, назначенных над лицами, которые по сво­ему физическому состоянию не могут самостоятельно защищать свои права в связи с тем, что хотя эти лица обладают дееспособностью в полном объеме, но все же при осуществлении своих прав и обязанностей нужда­ются в содействии. Попечители помогают таким подопечным управлять принадлежащим им имущест­вом, могут по их просьбе и от их имени совершать сделки, обязаны охранять их от злоупотреблений **со** стороны третьих лиц. Попечители над этими лицами назначаются только по просьбе последних.

Попечители не могут участвовать в правоотноше­ниях, связанных с личностью подопечного. Они, как правило, дают согласие и контролируют только дей­ствия, носящие имущественный характер.

Попечитель не имеет права заключать с подопеч­ным сделки ни в отношении себя лично, ни в отноше­нии членов своей семьи. Закон запрещает попечителю давать согласие на совершение подопечным действий по безвозмездному отчуждению имущества.

При отпадении обстоятельств, с наличием кото­рых устанавливалось попечительство, последнее пре­кращается.

Последствия прекращения попечительства такие же, как и при прекращении опеки.

В действующем законодательстве основная часть правовых норм, регулирующих вопросы опеки и по­печительства, закреплена в Кодексе о браке и семье (ст. 128-157). Однако ввиду того, что эти нормы име­ют важное значение для гражданского права, целе­сообразным представляется закрепление опеки и по­печительства в новом гражданском кодексе в разделе «Лица».

1. **Понятие места жительства и его значение в гражданском праве.**

Статья 17. Место проживания

Местом проживания признается то место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает.

Местом проживания несовершеннолетних, которые не достигли пятнадцати лет, или граждан, которые находятся под опекой, признается место проживания их родителей (усыновителей) или опекунов.

Статья 44. Письменные соглашения

Должны заключаться в письменной форме: 1) соглашения государственных, кооперативных и других общественных организаций между собой и с гражданами, за исключением соглашений, отмеченных у статьи 43 этого Кодекса, и отдельных видов соглашений, для которых другое предусмотрено законодательством Союза ССР и Украинской ССР;

2) соглашения граждан между собой на сумму свыше ста карбованцев, за исключением соглашений, отмеченных у статьи 43 этого Кодекса, и других соглашений, предусмотренных законодательством Союза ССР и Украинской ССР; 3) другие соглашения граждан между собой, относительно которых закон требует соблюдения письменной формы.

Письменные соглашения должны быть подписаны лицами, которые их заключают. Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или по каким-либо другим причинам не может собственноручно подписаться, то по его поручению соглашение может подписать другой гражданин. Подпись последнего должна быть засвидетельствована организацией, в которой работает или учится гражданин, который заключает соглашение, или жилищно-эксплуатационной организацией по месту его проживания, или администрацией стационарного лечебно-профилактического заведения, в котором он состоит на лечении, или органом или служебным лицом, что совершают нотариальные действия.

Нахождение ответчика!

1. **Порядок, условия и правовые последствия признания гражданина безвестно отсутствующим.**

На правосубъектность физического лица может влиять решение судебных органов об определении особого статуса этого лица или о создании определенных презумпций в отношении его существования.

К таким решениям относится **признание гражданина без­вестно отсутствующим** (определение особого или специаль­ного статуса) и **объявление лица умершим** (установление презумпции смерти).

**Признание гражданина безвестно отсуствующнм** предус­мотрено ст. 18 ГК. В соответствии с указанной статьей граж­данин может быть в судебном порядке признан безвестно от­сутствующим, если в течение одного года в месте его пос­тоянного жительства нет сведений о месте его пребывания.

При невозможности установить день получения последних . сведений об отсутствующем, началом безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в кото­ром были получены последние сведения об отсутствующем, а, при невозможности установить этот месяц - первое янва­ря следующего года. Порядок признания гражданина безве­стно отсутствующим определяется гражданским процессуаль­ным законодательством.

**Над имуществом лица, признанного в судебном порядке безвестно отсутствующим, на основании решения судя ус­танавливается опека.** Из этого имущества выдается содер­жание тем лицам, которых безвестно отсутствующий обязан был содержать по закону. кроме того, из этого имущества погашается задолженность по другим его обязательствам.

Опека над имуществом может быть установлена и до истечения одного года со дня получения последних сведе­ний о месте пребывания гражданина для охраны этого имущества и для управления им. Для установления опеки до истечения указанного срока необходимо заявление заин­тересованных лиц и соответствующее решение органа опеки и попечительства.

Отмена признания гражданина безвестно отсутствующим производится соответствующим решением суда в случае явки этого лица или обнаружении его местопребывания.

1. **Порядок, условия и правовые последствия объявления гражданина умершим.**

На правосубъектность физического лица может влиять решение судебных органов об определении особого статуса этого лица или о создании определенных презумпций в отношении его существования.

К таким решениям относится признание гражданина без­вестно отсутствующим (определение особого или специаль­ного статуса) и объявление лица умершим (установление презумпции смерти).

Объявление гражданина умершим также производится в судебном порядке и предусмотрено статьей 21 Гражданско­го кодекса. В соответствии с ней гражданин может быть объявлен умершим на основании решения суда в случае, если в месте его постоянного жительства нет сведений о месте его пребывания в течение трех лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определен­ного несчастного случая - в течение шести месяцев.

Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без ве­сти в связи с военными действиями, может быть в судебном - порядке объявлен умершим не ранее, чем по истечении двух лет се дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае если гражданин пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определен­ного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

Порядок объявления гражданина умершим определяется гражданским процессуальным законодательством.

В случае явки или обнаружения местопребывания граж­данина, объявленного умершим, судом отменяется соответ­ствующее решение.

Однако независимо от времени своей явки, гражданин, объявленный умершим, может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое после объяв­ления его умершим, безвозмездно (например, по договору дарения) перешло к этому лицу.

В случае если имущество объявленного умершим граж­данина перешло к другим лицам по возмездным сделкам (по договору купли-продажи, мены и т.п.), то они обязаны будут возвратить его, если будет доказано, что в момент приобретения имущества эти лица знали, что гражданин находится в живых.

Если имущество объявленного умершим перешло по праву наследования к государству и было реализовано, то после отмены решения об объявлении гражданина умершим, ему возвращается сумма, вырученная от реали­зации имущества.

1. **Акты гражданского состояния. Порядок исправления и оспаривания актов записей.**

Статья 16. Признание гражданина недееспособным

Гражданин, который вследствие душевной болезни или слабоумия не может понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, предусмотренном Гражданским процессуальным кодексом Украинской сСР, и над ним устанавливается опека.

От имени душевнобольного или слабоумного, признанного недееспособным, соглашения заключает его опекун.

В случае выздоровления или значительного улучшения здоровья гражданина, признанного недееспособным, суд возобновляет его в дееспособности.

Статья 18. Признание гражданина безвестно отсутствующим

Гражданин может быть в судебном порядке признан безвестно отсутствующим, если в течение одного года в месте его постоянного проживания нет сведений о месте его пребывания.

При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствии началом безвестного отсутствия считается первое число месяца, которое идет за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствии, а при невозможности установить этот месяц - первое января следующего года.

Статья 21. Объявление гражданина умершим

Гражданин может быть в судебном порядке объявлен умершим, если в месте его постоянного проживания нет сведений о месте его пребывания в течение трех лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, которые угрожали смертью или дают основание допускать его гибель от определенного несчастного случая, - в течение шести месяцев.

Военнослужащий или другой гражданин, который пропал без вести в связи с военными действиями, может быть в судебном порядке объявлен умершим не раньше, чем после окончания двух лет с дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, который пропал без вести при обстоятельствах, которые угрожали смертью или дают основание допускать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

1. **Государство Украина и административно - территориальные единицы как субъекты гражданского права.**

Наряду с физическими и юридическими лицами участниками отношений, регулируемых гражданским правом, является также государство Украина.

Государство, как носитель суверенитета, едино и неделимо. Соответственно государство в гражданском обороте может рассматриваться как единый и един­ственный субъект. В то же время государство Украи­на является многоуровневым образованием. Оно под­разделяется на субъекты различных уровней — государство Украина, Автономная Республика Крым и территориальные громады.

Подобная многоуровневость должна учитывать­ся при анализе правосубъектности государства и го­сударственных образований. Но она важна не всегда. Гражданское законодательство исходит из того, что в целом участие, государства и его частей в граждан­ском обороте строится на одинаковых принципах. Име­ются, однако, и отличия. Поэтому, в дальнейшем ска­занное о государстве распространяется на все государственные образования, если иное особо не ого­ворено.

Гражданская правосубъектность возникает у го­сударства в силу закрепления за ним законодатель­ством (ст. 13 Конституции Украины, ст. 31 Закона «О собственности») определенного имущества на пра­ве государственной собственности. А осуществляя право собственности, государство не может не всту­пать в различного рода имущественные отношения, и, следовательно, в таких случаях выступает как субъ­ект гражданских правоотношений.

Как и все субъекты гражданского права, государст­во обладает правоспособностью. При этом следует от­метить, что правоспособность государства не может быть тождественна правоспособности различных физических и юридических лиц. В чем-то она шире, а в чем-то уже. Ряд возможностей может принадлежать только государству, например, приобретать имущество, не имеющее наследников. В то же время некоторые воз­можности, например, передавать имущество по наслед­ству, ему недоступны. Правоспособность государства обладает рядом особенностей, связанных с тем, что оно является также и главным субъектом публично­го права, носителем власти. Государство само регу­лирует различные, в том числе имущественные, отно­шения, устанавливая в качестве общеобязательных как правила поведения для всех участников, так и поря--док разбирательства их возможных споров. При этом оно само определяет и собственную гражданскую пра­восубъектность, ее содержание и пределы. Вместе с тем, участвуя в имущественных отношениях, государ­ство должно соблюдать установленные им же прави­ла, обусловленные самой природой регулируемых от­ношений. Оно не может использовать свои властные прерогативы для того, чтобы произвольно менять в своих интересах гражданско-правовые нормы или на­вязывать контрагентам свою волю в конкретных пра­воотношениях, иначе рыночный оборот не сможет нор­мально функционировать.

Следует отметить, что в гражданских правоотно­шениях государство выступает на равных правах с другими участниками и несет точно такую же иму­щественную ответственность за нарушение или неис­полнение своих обязательств. Все эти вышеперечис­ленные признаки определяют особенность правосубъ­ектности государства.

Государство непосредственно неспособно своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, а также создавать и исполнять обязанности. **От** его имени в гражданских правоотношениях дей­ствуют государственные органы, как являющиеся юри­дическими лицами, так и не признанные таковыми, в рамках которых действуют должностные лица. Имен­но их сознание и воля позволяют действовать госу­дарству как субъекту права.

Государство Украина участвует в гражданских правоотношениях не как нерасчлененное целое, а как совокупность субъектов разных уровней. Все эти субъекты независимы друг от друга и выступают как самостоятельные участники гражданско-правовых отношений. В гражданско-правовых отношениях уча­ствуют три категории субъектов: 1) государство Ук­раина; 2) Автономная Республика Крым; 3) терри­ториальные громады.

Государство может участвовать в гражданском обороте как через своих представителей, так и через специально созданные им для этих целей государ­ственные юридические лица в организационно-пра­вовых формах, предусмотренных действующим за­конодательством .

Непосредственное участие государства в граждан­ском обороте осуществляется путем вступления в пра­воотношения органов государственной власти, дейст­вующих при этом не как обособленные юридические лица, а как особые представители государства.

От имени государства в гражданском обороте мо­гут выступать как представительные, так и исполни­тельные органы Украины — Президент, Верховная Рада, Министерство финансов. Кабинет Министров, Фонд государственного имущества и его региональ­ные отделения и другие. В случаях и порядке, преду­смотренных законодательством, от имени государст­ва, по его специальному поручению могут выступать любые лица — государственные органы, органы мест­ного самоуправления, юридические и физические ли­ца, однако только в объеме предоставленных государ­ством полномочий.

Основным же законным представителем госу­дарства Украина является согласно статьи 102 Кон­ституции Президент, который в любых случаях име­ет право выступать в гражданском обороте от имени государства!.

Опосредованное участие государства в обороте дос­тигается путем вступления в него созданных госу­дарством юридических лиц, действующих как тако­вые. Речь идет о таких юридических лицах, как государственные казенные предприятия и финансируемые государством учреждения. Через этих субъ­ектов косвенно, опосредованно участвует в граждан­ском обороте и государство. Государство продолжает оставаться собственником имущества, на базе кото­рого оперируют созданные им юридические лица, ко­торым имущество принадлежит на праве полного хо­зяйственного ведения или оперативного управления, и в этом смысле стоит за каждой их сделкой, пусть и совершенной ими от своего имени. В ряде наиболее важных с точки зрения государства случаев за ним закрепляются контрольные полномочия (согласова­ние, одобрение и т.д.) в отношении таких юридиче­ских лиц.

Следует отметить, что через юридические лица го­сударство может участвовать в гражданском обороте не только опосредованно. Существуют также юриди­ческие лица, которые могут одновременно действо­вать и от имени государства, и от своего собственного имени. Например, Министерство финансов Украины может представлять в гражданском обороте государ­ство, но в то же время оно действует и как самостоя­тельное юридическое лицо, приобретающее права и обязанности для себя, а не для государства (например, покупая компьютерную технику, канцелярские при­надлежности и т.д.).

Реализуя свою гражданскую правосубъектность, го­сударство может выступать в различных гражданских правоотношениях. В частности, государство выступа­ет как субъект права общегосударственной собственно­сти. Государство выступает также как субъект граж­данского права в отношении того имущества, которое в установленном законом порядке переходит в госу-' дарственный бюджет. Например, клад, бесхозяйное имущество, находка и другие.

Государство может принимать участие в обязатель­ственных правоотношениях. Например, в договорах ку­пли-продажи, государственного займа, государствен­ного кредитования, в обязательствах из причинения вреда, неосновательного приобретения или сбереже­ния имущества и других.

Кроме того, к государству могут переходить опре­деленные правомочия в сфере права интеллектуаль­ной собственности, в частности, оно может быть субъ­ектом авторских, изобретательских и иных правоот­ношений.

Государство выступает участником сделок всякий раз, когда они совершаются уполномоченными лица­ми от его имени. При этом не существует никаких ограничений по видам, содержанию и форме совер­шаемых государством сделок. От имени государства,, как собственника, заключаются, как правило, любые сделки по распоряжению государственным имуще­ством. Государство, как участник сделки, выступает и при выпуске государственных ценных бумаг.

Наряду с внутренним оборотом Украина, как го­сударство, может принимать участие и во внешнем обороте. Это возможно в тех случаях, когда внешне­торговые отношения устанавливаются через торговые представительства Украины за границей или через другие, специально уполномоченные на то органы. Права и обязанности в этих случаях приобретает не­посредственно государство, выступающее как субъект гражданского права (ст. 8 Закона Украины *«О* внеш­неэкономической деятельности» от 1;6 апреля 1991 года). Однако, в тех случаях, когда сделки заключа­ются государственными организациями с правами юридического лица, в качестве субъектов правоотно­шений, возникающих из этих сделок, выступают дан­ные организации.

1. **Виды юридических лиц.**

Наиболее распространенным видом юридических лиц на сегодняшний день являются **предприятия.** В соответствии со статьей 1 Закона "О предприятиях в Украине", предприятием признается самостоятельный хозяйству­ющий уставной субъект, обладающий правами юридического лица и осуществляющий производственную, научно-исследова­тельскую и коммерческую деятельность с целью получения соответствующей прибыли (дохода). В своем составе пред­приятие не имеет других юридических лиц.

Законодательством допускается возможность создания та­ких видов предприятий:

\* частные предприятия, основанные на собственности физического лица,

\* коллективные предприятия, основанные на имуществе тру­дового коллектива предприятия,

\* хозяйственные общества,

\* предприятия, основанные на собственности объединений граждан,

\* коммунальные предприятия, основанные на собственнос­ти соответствующей территориальной громады,

\* государственные предприятия, основанные на государ­ственной собственности, в том числе казенные предприятия. Казенные предприятия - новая категория дла украинско­го гражданского законодательства.

Особенность казенного предприятия состоит в том, что:

1) Имущество, находящееся в государственной собствен­ности и закрепленное за казенным предприятием, принадле­жит ему на праве оперативного управления (в то время как другим предприятиям государственное имущество передает­ся на праве полного хозяйственного ведения);

2) Казенное предприятие имеет право распоряжаться зак­репленным за ним на праве оперативного управления **иму**ществом, относящимся к основным фондам предприятия толь­ко с согласия органа, уполномоченного управлять соответ­ствующим государственным имуществом. Особенности рас­поряжения другим имуществом казенного предприятия опре­деляются его уставом;

3) Управление казенным предприятием осуществляют орга­ны, уполномоченные управлять соответствующим государ­ственным имуществом. Органами управления казенными пред­приятиями являются министерства и иные центральные орга­ны исполнительной власти;

4) Ликвидация и реорганизация казенного предприятия осуществляется по решению Кабинета Министров Украины в соответствии с законодательством Украины;

5) Казенное преджриятие действует на основании устава, утверждаемого органом, уполномоченным управлять государ­ственным имуществом и разрабатываемого на основе типо­вого устава, утвержденного Кабинетом Министров Украины;

6) Казенное предприятие отвечает по своим обязатель­ствам средствами и другим имуществом, имеющимся в его распоряжении, кроме основных фондов; если у казенного предприятия таких средств и имущества недостаточно, от­ветственность по его обязательствам несет собственник, то есть государство;

7) Казенные предприятия имеют право вступать в объе­динения предприятий только по согласованию с Кабинетом Министров Украины.

Основанием решения Кабинета Министров о преобразо­вании государственного предприятия в казенное является на­личие одного из следующих условий: предприятие осуще­ствляет деятельность, которой может заниматься только го­сударственное предприятие; более 50 процентов продукции такого предприятия потребляет государство; предприятие является субъектом природных монополий.

Предприятия имеют право на добровольных началах объе­динять свою производственную, научную, коммерческую и иную деятельность и создавать **хозяйственные объединения:**

• ассоциации-договорные объединения, созданные в целях постоянной координации хозяйственной деятельности, и не имеющие права вмешиваться в производственную и коммерческую деятельность любого из своих участников;

• корпорации-договорные объединения, созданные на ос­нове сочетания производственных, научных и коммерчес­ких интересов, с делегированием отдельных полномочий централизованного регулирования деятельности каждого из участников;

\* консорциумы-временные уставные объединения промыш­ленного и банковского капитала для достижения общей цели;

\* концерны-уставные объединения предприятий промыш­ленности, научных организаций, транспорта, банков, тор­говли и т.п. на основе полной финансовой зависимости **от** одного или группы предпринимателей;

• другие объединения по отраслевому, территориальному, иным признакам.

В зависимости от того, является ли необходимым нали­чие при создании хозяйственного объединения и устава и договора, или же только учредительного договора, **объеди­нения предприятий делятся на два вида - уставные и дого­ворные.**

В соответствии со ст.1 Закона **"О хозяйственных обще­ствах",** таковыми признаются - предприятия, учреждения, организации, созданные на началах договора юридическими лицами и гражданами путем объединения их имущества и предпринимательской деятельности в целях получения при­были.

Исходя из этого определения, можно сделать вывод, что **любое уставное хозяйственное общество является предприя­тием, но не любое предприятие является хозяйственным об­ществом.** Предприятие отличается от хозяйственного обще­ства тем, что для его создания достаточно и одного учре­дителя, а для создания хозяйственного общества - как минимум двое; имущество может принадлежать предприя­тию, как на праве собственности, так и на праве полного хозяйственного ведения, а хозяйственное общество всегда является собственником своего имущества. Что касается объединения предприятий, то это, по сути, хозяйственное общество, с той лишь оговоркой, что его участниками яв­ляются только юридические лица.

Статья 4 Закона "О хозяйственных обществах", устанав­ливает, что. в Украине действуют **.хозяйственные общества следующих видов:**

• акционерное общество,

• общество с дополнительной ответственностью,

\* общество с ограниченной ответственностью,

\* полное общество (общество с полной ответственностью),

\* командитное общество (ст. 1,4). **Акционерное общество** - это хозяйственное общество, име­ющее уставный фонд, разделенный на определенное количе­ство акций равной номинальной стоимости и несущее ответ­ственность по обязательствам только имуществом общества. К акционерным обществам относятся **открытое акционерное общество,** акции которого могут распределяться путем от­крытой подписки и купли-продажи на биржах; **закрытое акционерное общество,** акции которого распределяются между учредителями и не могут распространяться путем подписки, .покупаться и продаваться на бирже (ст.ст. 24-49).

**Общество с ограниченной ответственностью** - общество, имеющее уставный фонд, разделенный на доли, размер ко­торых определяется учредительными документами. Участники несут ответственность по обязательствам данного вида 'общества в пределах их вкладов (ст.ст. 50-64).

**Общество с дополнительной ответственностью -** это об­щество, уставный фонд которого разделен на доли опреде­ленных учредительными документами размеров. Участники такого общества отвечают по его долгам своими взносами в уставный фонд, а при недостаточности этих сумм - до­полнительно принадлежащим им имуществом в одинаковом для всех кратном размере к взносу (ст.ст. 65).

Кратность ответственности -определяется самими участни­ками (за исключением случаев, когда это определено зако­ном) и отражается в учредительных документах общества.

**Полное общество** - такой вид хозяйственного общества, все участники которого занимаются совместной предпринимательской деятельностью и несут солидарную ответственность **по** обязательствам общества всем своим имуществом. **Размер** доли каждого участника, форма участия в делах общества определяются учредительным договором (ст.ст. 66-74).

**Коммандитное общество** - общество, включающее наря­ду с одним или большинством участников, несущих ответ-«ственность по обязательствам общества всем своим имуще­ством (полновкладчиков), также одного или более участни­ков, ответственность которых ограничивается вкладом в имущество общества (вкладчиков) (ст.ст. 75-83).

Таким образом, в коммандитном обществе различаются участники с полной ответственностью и лица, которые от­вечают лишь вкладом в имущество общества (дестинаторы).

Законодательство Украины о бирже предусматривает, что **биржа является организационно-правовой формой опто­вой торговли.**

**Товарная биржа** является организацией, объединяющей физических и юридических лиц, которые осуществляют произ­водственную и коммерческую деятельность и имеет целью пре­доставление услуг в заключении биржевых сделок, выявление товарных цен, спроса и предложений на товары, упорядочение и облегчение товарооборота и связанных с ним операций.

**Фондовая биржа** - это структура, создающаяся без цели получения прибыли и занимающаяся исключительно органи­зацией заключения сделок купли и продажи ценных бумаг. Она не может осуществлять операции с ценными бумагами от собственного имени и по поручениям клиентов, а также выполнять функции депозитария (ст. 33 Закона Украины "О ценных бумагах и фондовой бирже" в редакции от 10 сен­тября 1997 г.).

В соответствии с Законом "О банках и банковской де­ятельности", **банки** - учреждения, функцией которых являет­ся кредитование субъектов хозяйственной деятельности и граждан за счет привлеченных средств предприятий, учреж­дений, организаций, населения, иных кредитных ресурсов, кассовое и расчетное обслуживание, выполнение валютных и иных банковских операций.

1. **Понятие и признаки юридического лица.**

В соответствии со статьей 23 ГК юридическими лицами признаются такие коллективные образования, организации, которые обладают обособленным имуществом, могут от своего имени приобретать имущественные и личные неиму­щественные права и нести обязанности, быть истцами и ответчиками в суде, арбитражном суде или в третейском суде.

В приведенном легальном определении юридического лица и дугах статьях Гражданского кодекса названы его харак­терные признаки:

• организационное единство, • наличие обособленного имущества• выступление в гражданском обороте от своего имени, • способность принимать на себя обязательства и отвечать по ним, • быть истцами и ответчиками в судебных органах. Остановимся на характеристике этих признаков подробнее. 1) **Организационное единство** выражается в определении целей и задач юридического лица, в установлении его внут­ренней структуры, компетенции органов, порядка их дея­тельности, порядка прекращения юридического лица и в других конституирующих это единство указаниях.

Организационное единство закрепляется в уставе юриди­ческого лица либо в положении о нем (ст. 25 ГК). Так, в соответствии с Законом о предприятиях (ст. 9) предприятие действует на основании Устава, который утверждается собст­венником имущества, а для государственных предприятий -собственником имущества при участии трудового коллекти­ва. Наличие Устава является обязательным требованием для существования акционерного общества, общества с ограни­ченной ответственностью и общества с дополнительной от­ветственностью (ст. 4 Закона о хозяйственных обществах).

2) **Имущественная** обособленность предполагает нали­чие у юридического лица имущества, которое обособлено, отделено от имущества лиц, образовавших юридическое лицо и от других собственников. У различных видов юри­дических лиц их имущественная обособленность получает различное выражение. Имущественная обособленность госу­дарственных предприятий находит свое выражение в инсти­туте права полного хозяйственного ведения. По закону Украины о собственности оно включает в себя право вла­дения, пользования и распоряжения государственным иму­ществом по своему усмотрению, совершении в отношении его любых действий, не противоречащих закону и целям деятельности предприятия.

Для государственных учреждений как некоммерческих орга­низаций, финансируемых за счет государственного бюджета, правовой режим закрепленного за ними имущества опреде­ляется более узким правом оперативного управления.

Что касается остальных видов юридических лиц, то **их** имущественная обособленность выражается в непосредствен­ном праве собственности. Коллективные предприятия, коо­перативы, акционерные общества, хозяйственные товарище­ства, хозяйственные объединения и др. обособляют свое имущество на праве коллективной собственности.

3) Важным признаком юридических лиц является **их спо­собность выступать в гражданском обороте от своего име­ни.** Юридическое лицо от собственного имени, самостоя­тельно распоряжается своим имуществом, приобретает граж­данские права и обязанности, в частности, заключает дого­воры, вступает в обязательства и несет по ним самостоя­тельную ответственность. Этот признак служит внешним вы­ражением самостоятельности юридического лица.

4) Следствием имущественной обособленности юридичес­кого лица и его участия от своего имени в гражданском обороте выступает следующий признак - **способность при­нимать на себя обязательства и отвечать по ним.**

Наличие самостоятельной ответственности означает, что кредиторы юридического лица могут обращаться с требованиями, вытекающими из его обязательств, только к данному юридическому лицу. По общему правилу юридическое лицо отвечает по своим обязательствам только своим имуществом, однако в силу закона или Устава дополнительная ответ­ственность может возлагаться и на других лиц. Так, ответ­ственность финансируемого государством учреждения огра­ничивается находящимися в его оперативном управлении средствами, при недостатке которых к субсидиарной ответ­ственности привлекается его собственник п.З ст. 39 Закона о собственности Украины. Дополнительную имущественную ответственность по обязательствам таких юридических лиц, как общество с дополнительной ответственностью, полное общество, коммандитное общество несут их участники.

Так, в соответствии со ст. 74 Закона о хозяйственных обществах, если при ликвидации полного общества окажет­ся, что имеющегося имущества не хватает для уплаты всех долгов, за общество в недостающей части несут солидар­ную ответственность его участники всем своим имуществом, на которое в соответствии с законодательством Украины может быть обращено взыскание. В коммандитном обществе такое бремя несут не все его участники, а лишь часть или один. В обществе с дополнительной ответственностью его участники дополнительно отвечают по долгам общества не всем своим имуществом, а лишь частью, размер которой кратен взносу каждого участника.

5) Завершает характеристику юридического лица его **спо­собность выступать истцом или ответчиком в суде, арбит­ражном или третейском суде.** Этот признак не всегда выделяют отдельно, иногда рассматривая его в качестве более общего свойства - возможности быть самостоятельным уча­стником гражданского оборота. Однако правильным пред­ставляется рассматривать его как самостоятельный признак, отдельное проявление правосубъектности юридического лица, поскольку в данном случае речь идет не только о реализа­ции, но и защите гражданских прав последнего.

Другое дело, что основной акцент в понимании юридичес­кого лица практически делался на его организационных при­знаках. В качестве юридического лица рассматривалась именно организация как таковая (или составляющий ее тру­довой коллектив), безотносительно к ее имущественной обо­собленности.

Следует отметить, что такой подход отмечается и сей­час, хотя и существует в несколько иных проявлениях. На­пример, у такого вида юридических лиц, как общество с полной ответственностью, из всех признаков юридического лица ярко выражены только два - выступление в граждан­ском обороте от своего имени и выступление в судебных органах в качестве истца и ответчика. Фактически законодатели, исходя из соображений коммерческой целесообраз­ности, волевым путем распространили на договорное объе­динение физических лиц положения о лицах юридических.

Такой подход показывает, что наличие или отсутствие совокупности признаков юридического лица не всегда яв­ляется решающим при определении возможности его су­ществования.

1. **Специальное право и дееспособность юридического лица.**

Как субъект гражданского права юридическое ли­цо обладает гражданской право- и дееспособностью. Обладание гражданской правоспособностью предос­тавляет гражданам юридическую возможность быть участниками различных правоотношений для удов­летворения своих разнообразных потребностей. Та­ким образом, правоспособность является необходи­мым условием (предпосылкой) правообладания. В соответствии со ст. 26 ГК юридическое лицо обла­дает гражданской правоспособностью в соответствии с установленными целями его деятельности. Такую правоспособность называют уставной или специальной. Следует отметить, что существование такого пра­вила существенно ограничивает возможности участия юридических лиц в гражданском обороте, поскольку в соответствии со ст. 50 ПС сделка, совершенная юри­дическим лицом в противоречии с установленными целями его деятельности, является недействительной. Чтобы избежать таких последствий, учредители него­сударственных юридических лиц обычно стараются максимально широко определить в их уставах цели, ' задачи и предмет деятельности создаваемых органи­заций. Такое определение правоспособности «впрок» вряд ли можно признать явлением положительным. Поэтому разработчики проекта Гражданского кодек­са Украины предложили отказаться от конструкции специальной правоспособности юридического лица, предусмотрев в ст. 68 Проекта ПС, что юридическое лицо может иметь такие же права и обязанности (гра­жданскую правоспособность), как и лица физические.

1. **Филиалы и представительства юридического лица.**

Статья 31. Филиалы и представительства юридического лица

Юридическое лицо может открывать филиалы и представительства в порядке, установленном законодательством Союза ССР или Украинской ССР.

Руководитель филиала или представительства действует на основании доверенности, полученной от соответствующего юридического лица.

«О предпринимательстве» ст.8 Субъект предпринимательской деятельности имеет право открывать свои филиалы (отделения), представительства без создания юридического лица. Открытие указанных подразделений не нуждается в их государственной регистрации. Субъект предпринимательской деятельности сообщает об открытии филиала (отделения), представительства орган государственной регистрации путем внесения дополнительной информации в свою регистрационную карточку.

1. **Возникновение и прекращение юридического лица.**

Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации. Отказ в регист­рации может быть обжалован в суд. Инициаторами создания юридического лица в соответствии с зако­нодательством могут быть как организации, так и от­дельные граждане, являющиеся собственниками или уполномоченные собственником распоряжаться иму­ществом, на базе которого создается юридическое ли­цо. Для регистрации юридического лица необходимо предоставление учредительных документов. Такими документами могут быть: учредительный акт (реше­ние о создании юридического лица), устав (положение), учредительтельный договор, учредительный договор и устав, протокол учредительного собрания и т. п. В учредительных документах должны быть указа­ны наименование юридического лица, местонахожде­ние, цели и предмет деятельности, состав и компетен­ция его органов, а также другие сведения, которые требуются в соответствии с законодательством о том или ином виде юридических лиц.

Что касается порядка создания юридических лиц, то тут традиционно различают: распорядительный, разрешительный и явочно-нормативный порядок **их** возникновения.

При распорядительном порядке юридическое ли­цо возникает на основе распоряжения собственника имущества или органа, уполномоченного собственни­ком, например государством. В таком порядке возни­кают унитарные предприятия, т. е. предприятия, имею­щие одного учредителя.

Разрешительный порядок означает, что для созда­ния юридического лица необходимо предварительно получить разрешение уполномоченного на это орга­на. Например, в соответствии с Законом Украины «О банках и банковской деятельности» для создания ком­мерческого банка необходимо предварительное раз­решение Национального банка Украины.

Явочно-нормативный порядок состоит в том, что организации создаются на основании общего разре­шения государства, закрепленного в том или ином законодательном акте — Законе «О предприятиях в Украине», Законе «О хозяйственных обществах» и др. Юридические лица, созданные в соответствии с требо­ваниями закона, лишь легитимируются путем госу­дарственной регистрации, причем функции регистри­рующих органов ограничиваются лишь проверкой соблюдения учредителями требований закона. Поэто­му такой порядок возникновения юридических лиц еще называют регистрационным.

По решению органов, указанных в законе, а также в учредительных документах юридического лица, оно может быть прекращено, реорганизовано либо лик­видировано. Реорганизация возможна в форме слия­ния, присоединения, разделения, выделений, преобра­зования.

Ликвидировано юридическое лицо, может быть:

по решению собственника имущества, уполномочен­ного им органа, а также органа, уполномоченного на то учредительными документами юридического ли­ца; по решению суда, арбитражного суда в случае банкротства (несостоятельности) либо в случае сис­тематического осуществления деятельности юридического лица: 1) без надлежащего разрешения (ли­цензии); 2) запрещенной законодательными актами;

**3)** с неоднократным или грубым нарушением зако­нодательства. Юридическое лицо может быть также ликвидировано по истечении срока, на который оно создано, или по достижении цели, ради которой оно создано.

Ликвидация юридического лица, решение возни­кающих при этом организационных и финансовых вопросов и т. п. производятся ликвидационной ко­миссией, которая назначается органом, принявшим ре­шение о ликвидации.

1. **Правовое положение предприятия согласно Закону Украины «О предприятиях в Украине».**

**Предприятие** — это самостоятельный хозяйствую­щий уставный субъект, обладающий'правами юриди­ческого лица и осуществляющий производственную, научно-исследовательскую и коммерческую деятель­ность с целью получения соответствующей прибыли (дохода). Предприятие имеет самостоятельный баланс, расчетные (текущие) и другие счета в учреждениях банков, печать со своим наименованием, а также знак для товаров и услуг.

Признаками предприятия является то, что оно:

1) является юридическим лицом; 2) действует на ос­новании устава; 3) может осуществлять различные виды хозяйственной деятельности, если они не запре­щены законодательством Украины и отвечают устав­ным целям предприятия; 4) имеет своей целью по­лучение прибыли; 5) не имеет в своем составе других юридических лиц.

В соответствии со ст. 3 Закона «О предприятиях в Украине» предприятия могут объединяться в:

— *ассоциации —* договорные объединения, создан­ные в целях постоянной координации хозяйственной деятельности. Ассоциация не имеет права вмешивать­ся в производственную и коммерческую деятельность любого из ее участников;

— *корпорации —* договорные объединения, созда­ваемые на основе сочетания производственных, на­учных и коммерческих интересов с делегированием отдельных полномочий централизованного регули­рования деятельности каждого из ее участников;

— *консорциумы —* временные уставные объедине­ния промышленного и банковского капитала для дос­тижения общей цели;

— *концерны —* уставные объединения предприятий промышленности, научных организаций, транспорта, банков, торговли и т. д. на основе полной финансовой зависимости от одного или группы/предпринимателей.

Следует подчеркнуть, что перечень возможных ви­дов объединений предприятий не- является исчерпы­вающим. Возможны и другие объединения по отрас­левому, территориальному и иным принципам.

Кроме того, нужно отметить существование в этом случае двух видов юридических лиц. Во-первых, пред­приятия, входящие в состав объединения, сохраняют статус юридического лица, и на них распространяется действие Закона о предприятиях. Во-вторых, юриди­ческим лицом является и объединение в целом. Оно может иметь самостоятельный и свободный балансы, расчетный и иные счета в учреждениях банков, пе­чать со своим наименованием. Как и всякое юриди­ческое лицо, объединение не отвечает по обязательст­вам других субъектов гражданского права. В частно­сти, оно не отвечает по обязательствам входящих в его состав предприятий, а предприятия не отвечают по обязательствам объединения, если иное не преду­смотрено учредительным договором (уставом).

Создаются и прекращаются предприятия и их объ­единения с соблюдением общих условий, требующихся для создания и прекращения юридических лиц.

Статья 1. Предприятие и его основные цели

1. Предприятие - основное организационное звено народного хозяйства Украины. Предприятие - самостоятельный хозяйствующий субъект, обладающий правами юридического лица и осуществляющий производственную, научно-исследовательскую и коммерческую деятельность с целью получения соответствующей прибыли (дохода).

Предприятие имеет самостоятельный баланс, расчетные (текущие) и другие счета в учреждениях банков, печать со своим наименованием, а также знак для товаров и услуг. Предприятие не имеет в своем составе других юридических лиц.

2. Предприятие осуществляет любые виды хозяйственной деятельности, если они не запрещены законодательством Украины и соответствуют целям, предусмотренным уставом предприятия.

Статья 2. Виды предприятий

1. В Украине могут действовать предприятия следующих видов:

частное предприятие, основанное на собственности физического лица;

коллективное предприятие, основанное на собственности трудового коллектива предприятия;

хозяйственное общество;

предприятие, которое основано на собственности объединения граждан;

коммунальное предприятие, основанное на собственности соответствующей территориальной общины;

государственное предприятие, основанное на государственной собственности, в том числе казенное предприятие. Особенности создания, ликвидации, реорганизации, управления и деятельности казенного предприятия устанавливаются разделом VIII этого Закона.

2. В соответствии с объемами хозяйственного оборота предприятия и численности его работников (независимо от форм собственности) оно может быть отнесено к категории малых предприятий.

К малым предприятиям относятся вновь создаваемые и действующие предприятия:

в промышленности и строительстве - с численностью работающих до 200 человек;

в других отраслях производственной сферы - с численностью работающих до 50 человек;

в науке и научном обслуживании - с численностью работающих до 100 человек;

в отраслях непроизводственной сферы - с численностью работающих до 25 человек;

в розничной торговле - с численностью работающих до 15 человек.

Особенности создания и деятельности малых предприятий устанавливаются законодательством Украины.

В республике могут действовать другие виды и категории предприятий, в том числе арендные, создание которых не противоречит законодательным актам Украины.

Статья 5. Общие условия создания предприятия

4. Предприятие приобретает права юридического лица со дня его государственной регистрации.

1. **Понятие и виды хозяйственных обществ по Закону Украины «О хозяйственных обществах».**

Статья 1. Хозяйственные общества

Хозяйственными обществами настоящим Законом признаются предприятия, учреждения, организации, созданные на началах договора юридическими лицами и гражданами путем объединения их имущества и предпринимательской деятельности в целях получения прибыли.

К хозяйственным обществам относятся: акционерные общества, общества с ограниченной ответственностью, общества с дополнительной ответственностью, полные общества, коммандитные общества.

Общества являются юридическими лицами.

Общества могут заниматься любой предпринимательской деятельностью, не противоречащей законодательству Украины.

Хозяйственные общества могут приобретать имущественные и личные неимущественные права, вступать в обязательства, выступать в суде, арбитражном суде и третейском суде от своего имени.

Приобретение хозяйственным обществом долей (акций), активов других хозяйственных обществ должно осуществляться с соблюдением требований антимонопольного законодательства.

Статья 24. Понятие акционерного общества

Акционерным признается общество, имеющее уставный фонд, разделенный на определенное количество акций равной номинальной стоимости и несущее ответственность по обязательствам только имуществом общества.

Акционеры отведают по обязательствам общества только в пределах принадлежащих им акций.

В случаях, предусмотренных уставом, акционеры, не полностью оплатившие акции, несут ответственность по обязательствам общества также в пределах неуплаченной суммы.

Общая номинальная стоимость выпущенных акций составляет уставный фонд акционерного общества, который не может быть менее суммы, эквивалентной 1250 минимальным заработным платам, исходя из ставки минимальной заработной платы, действующей на момент создания акционерного общества.

Статья 25. Виды акционерных обществ

К акционерным обществам относятся : открытое акционерное общество, акции которого могут распространяться путем открытой подписки и купли-продажи на биржах; закрытое акционерное общество, акции которого распределяются между учредителями и не могут распространяться путем подписки, покупаться и продаваться на бирже.

Закрытое акционерное общество может быть реорганизовано в открытое путем регистрации его акций в порядке, предусмотренном законодательством о ценных бумагах и фондовой бирже, и внесением изменений в устав общества.

Статья 50. Понятие общества с ограниченной ответственностью

Обществом с ограниченной ответственностью признается общество, имеющее уставный фонд, разделенный на доли, размер которых определяется учредительными документами.

Участники общества несут ответственность в пределах их вкладов.

В предусмотренных учредительными документами случаях участники, которые не полностью внесли вклады, отвечают по обязательствам общества также в пределах невнесенной части вклада.

Статья 65. Понятие общества с дополнительной ответственностью

Обществом с дополнительной ответственностью признается общество, уставный фонд которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Участники такого общества отвечают по его долгам своими взносами в уставный фонд, а при недостаточности этих сумм - дополнительно принадлежащим им имуществом в одинаковом для всех участников кратном размере к взносу каждого участника.

Предельный размер ответственности участников предусматривается в учредительных документах.

К обществу с дополнительной ответственностью применяются нормы статей 4, 11, 52-64 настоящего Закона с учетом особенностей, предусмотренных данной статьей.

Статья 66. Понятие полного общества

Полным признается такое общество, все участники которого занимаются совместной предпринимательской деятельностью и несут солидарную ответственность по обязательствам общества всем своим имуществом.

Статья 75. Понятие коммандитного общества

Коммандитным обществом признается общество, в котором вместе с одним или более участников, осуществляющих от имени общества предпринимательскую деятельность и несущих ответственность по обязательствам общества всем своим имуществом, есть один или более участников, ответственность которых ограничивается вкладом в имуществе общества (вкладчиков).

Если в коммандитном обществе участвуют два или более участников с полной ответственностью, они несут солидарную ответственность по долгам общества.

1. **Государственные учреждения как юридические лица.**
2. **Правовое положение кооперативов**
3. **Общественные и религиозные организации как юридические лица.**

О свободе совести и религиозных организаций

Статья 7. Религиозные организации

Религиозные организации в Украине образуются с целью удовлетворения религиозных потребностей граждан исповедовать и распространять веру и действуют в соответствии со своей иерархической и институционной структурой, избирают, назначают и заменяют персонал согласно своим уставам (положениям).

Религиозными организациями в Украине являются религиозные общества, управления и центры, монастыри, религиозные братства, миссионерские общества (миссии), духовные учебные заведения а также объединения, состоящие из вышеуказанных религиозных организаций. Религиозные объединения представляются своими центрами (управлениями).

На другие организации, образованные по религиозному признаку, действие настоящего Закона не распространяется.

Статья 8. Религиозное общество

Религиозное общество является местной религиозной организацией верующих граждан одного и того же культа, вероисповедания, направления, течения или толка, добровольно объединившихся в целях совместного удовлетворения религиозных потребностей.

Государство признает право религиозного обществ на его подчиненность в канонических и организационных вопросах любым действующим в Украине и за ее пределами религиозным центром (управлениям) и свободное изменение этой подчиненности.

Уведомление государственных органов об образовании религиозного общества не обязательно.

Статья 13. Религиозная организация - юридическое лицо

Религиозная организация признается юридическим лицом с момента регистрации ее устава (положение).

Религиозная организация как юридическое лицо пользуется правами и несет обязанности в соответствии с действующим законодательством и своим уставом (положением).

Статья 12. Уставы (положения) религиозных организаций

Устав (положение) религиозной организации, в соответствии с гражданским законодательством определяющий ее правоспособность, подлежит регистрации в порядке, установленном статьей 14 настоящего Закона.

Устав (положение) религиозной организации принимается на общем собрании верующих граждан или на религиозных съездах, конференциях.

Устав (положение) религиозной организации должен содержать сведения о:

1) виде религиозной организации, ее вероисповедной принадлежности и местонахождении;

2) месте религиозной организации в организационной структуре религиозного объединения;

3) имущественном положении религиозной организации;

4) правах религиозной организации на учреждение предприятий, средств массовой информации, других религиозных организаций, созданные учебных заведений;

5) порядке внесения изменений и дополнений в устав (положение) религиозной организации;

6) порядке решения имущественных и других вопросов в случае прекращения деятельности религиозной организации.

Устав (положение) может содержать и другие сведения, связанные с особенностями деятельности данной религиозной организации.

Устав (положение) религиозной организации не должен противоречить действующему законодательству.

Документы, определяющие вероисповедную деятельность, решающие другие внутренние вопросы религиозной организации, не подлежат регистрации в государственных органах.

1. **Понятие и виды объектов гражданских прав. Понятие «имущества» в гражданском праве.**

Объект гражданских прав (или правоотношений) — это то, по поводу чего эти отношения складываются.

По целевому назначению и правовому режиму объ­екты гражданских прав разделяются на такие виды:

вещи, действия (услуги), продукты творческой деятель­ности, личные неимущественные блага, коммерческая тайна.

Вещи выступают основным объектом граждан­ских прав, в свою очередь, они делятся на 3 группы:

вещи, изъятые из гражданского оборота, вещи, огра­ниченные в обороте, и свободно обращаемые вещи.

Вещи — это материальные предметы, которые спо­собны разрешать первоочередные нужды человека и составляют для него непосредственную ценность. Они делятся на такие виды: средства производства и пред­меты потребления; индивидуально определенные и ро­довые; заменимые и незаменимые; потребляемые и не­потребляемые; делимые и неделимые; главные и принадлежности; плоды и доходы; движимое и недви­жимое; деньги и ценные бумаги**.**

При этом ГК Украины в перечень видов вещей включает «иное имущество, в том числе имущест­венные права».

Объектами гражданских прав могут быть дейст­вия другого лица, которые имеют правовое значение, а также услуги, т.е. объектом субъективного граж­данского права одного лица (кредитора) может быть любое правомерное действие другого лица (должни­ка), как имущественного, так и неимущественного ха­рактера.

Действия чаще всего возникают из договоров и иных обязательств. Например, заключен договор о ре­монте квартиры или представления каких-либо ус­луг, — в этих отношениях объектом прав и обязанно­стей являются действия, услуги. В результате действия создается материальный предмет (дом, сооружение), услуга разрешает некоторые нужды гражданина. В этом отличие действия от услуги. Специфика дейст­вия, как объекта субъективного гражданского права, состоит в том, что управомоченное лицо может требо­вать известного поведения от другого конкретного ли­ца или лиц. Действие является объектом только обя­зательного права.

Разновидностью действия является услуга. В пра­вовом смысле под термином «услуга» понимается дея­тельность, осуществляемая во исполнение гражданской обязанности и не связанная с созданием материально­го блага.

Услуги, оказываемые друг другу участниками граж­данского оборота, разнообразны: услуги фактическо­го характера (перевозки), услуги юридического харак­тера (деятельность поверенного), услуги, включающие элементы фактического и юридического порядка (дея­тельность экспедитора).

**Продукты творческой деятельности**

Результаты творческой деятельности только тогда становятся объектами субъективных гражданских прав, когда они получают воплощение в вещах (рукопись, картина, книга, чертеж), т.е. облекаются в объектив­ную форму, становятся доступными для восприятия.

Произведения литературы, науки и искусства ста­новятся объектами субъективных прав с момента их создания, изобретения; промышленные образцы, ра­ционализаторские предложения — с момента квалификации этих результатов интеллектуального труда в установленном порядке соответствующими ком­петентными органами.

Личные неимущественные блага — это блага, ли­шенные имущественного содержания, неразрывно свя­занные с субъектом права, признанные обществом, а потому нуждающиеся в правовой охране. Личные неимущественные блага подразделяются на три основные группы:

1) личные неимущественные права, направленные на индивидуализацию управомоченного лица (право на имя, право на защиту чести, достоинства, 'деловой репутации);

2) личные неимущественные права, направленные на обеспечение личной неприкосновенности граждан (неприкосновенность и охрана жизни и здоровья, не­прикосновенность внешнего облика, неприкосновен­ность личного изображения);

**3)** личные неимущественные права, направленные на обеспечение неприкосновенности и тайны личной жизни граждан (право на неприкосновенность жили­ща, личной документации, на тайну личной жизни, в том числе адвокатскую, медицинскую тайну, тайну нотариальных и следственных действий, вкладов в кре­дитные учреждения, личного общения). Проект ГК Украины вклю­чил в перечень объектов гражданских прав служеб­ную и коммерческую тайны.

В настоящее время коммерческую тайну включа­ют в число объектов имущественных гражданских прав на основе ст. 15 Закона «О предприятиях».

1. **Понятие и виды вещей в гражданском праве.**

Вещи - часть материального мира, имеющая товарную ценность.

Объектами гражданских правоотношений вещи становят­ся не в силу своих естественных свойств, а потому, что субъекты права, учитывая эти **их** свойства, вступают по поводу них в общественные отношения, где вещи приобре­тают значение товара.

Государство устанавливает правила поведения людей при использовании той или иной вещи. В связи с этим появля­ется термин "правовой режим вещи". Он является условным и обозначает не свойства вещи, а определяет, каким дол­жно быть поведение людей относительно вещи.

Правовой режим вещей служит одним из главных осно­ваний их классификаций, необходимых при определении объема и содержания прав и обязанностей участников граж­данских правоотношений.

С учетом этого и других критериев могут быть опреде­лены **виды вещей.**

1) В зависимости от того, насколько свободно вращают­ся вещи в гражданском обороте, они могут быть подразде­лены на **вещи полностью в обороте и вещи, ограниченные в обороте.**

В частности, вещи ограничиваются в обороте по сообра­жениям государственной и общественной безопасности, ох­раны экономических интересов государства, обеспечения здоровья населения и т.д. Такие вещи могут приобретаться и отчуждаться по особым разрешениям компетентных орга­нов и с соблюдением установленных специальных правил. К вещам, ограниченным в обороте, относятся вещи, пере­численные в утвержденном постановлением Верховного Со­вета Украины от 17 июня 1992 года специальном порядке приобретения права собственности на отдельные виды имущества. К ним относятся: огнестрельное гладкоствольное и нарезное оружие, газовые пистолеты, револьверы и патроны к ним, радиоактивные вещества, а также памятники искус­ства и культуры. Право собственности на эти вещи физи­ческие лица могут приобретать лишь при наличии опреде­ленного разрешения органов МВД, Минкультуры Украины и др. Сделки с валютными ценностями (часть 2 статьи 129 ГК) могут совершать Национальный банк Украины либо уполномоченные **им** коммерческие банки.

Все остальные вещи, за исключением названных выше, относятся к вещам, полностью находящимся в гражданском обороте. Такие вещи могут свободно отчуждаться или пере­ходить от одного лица к другому. Они могут быть объек­тами самых различных абсолютных и относительных граж­данских правоотношений и принадлежать любым субъектам гражданского права.

2) В зависимости от возможности перемещения вещей в пространстве, вещи могут быть подразделены на **движимые и недвижимые.**

В свое время, данное деление было отвергнуто советс­кой правовой доктриной как буржуазное и не имеющее прак­тического значения. Отсутствует оно и в действующем граж­данском законодательстве, хотя упоминалось в Основах граж­данского законодательства Союза ССР и республик, кото­рые предполагалось принять в последний год существова­ния СССР.

В проекте нового ГК Украины движимым и недвижимым вещам посвящена ст. 164, которая относит **к недвижимым вещам** земельные участки и все, находящееся на них и крепко с ними связанное, то есть объекты, перемещение которых невозможно без непропорционального ущерба **их** назначению.

Режим недвижимой вещи может распространяться и на иные вещи, в частности, на воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, подлежа­щие государственной регистрации. В данном случае речь идет не об изменении физической сущности вещей, а о придании им определенного правового режима.

**К движимым вещам** относятся те, которые можно сво­бодно перемещать в пространстве.

Итак, к недвижимым вещам следует относить те, что постоянно находятся в одном и том же месте, неразрывно связаны с землей или водным пространством, не могут пе­редаваться без передачи земельного участка или не могут быть использованы по назначению без связи с землей или водой. Все вещи, относящиеся к недвижимости, обладают индивидуальными признаками, являются незаменимыми, как правило, обладают повышенной стоимостью.

**Все** сделки с недвижимыми вещами требуют специально­го оформления (нотариального удостоверения и специальной регистрации).

Движимые вещи, как правило, могут быть отчуждены с соблюдением обычного порядка заключения сделок, **без** до­полнительных усложненных формальностей.

3) В зависимости от характера использования потреби­тельских качеств вещей их можно разделить на вещи по­требляемые и непотребляемые.

**Потребляемые вещи** - вещи, которые в процессе их ис­пользования теряют свою физическую сущность полностью или по частям. Потребляемыми также являются вещи, кото­рые в процессе использования превращаются в другую потребляемую или непотребляемую вещь (например, выпеч­ка хлеба из муки). Вместе с тем, потребляемые вещи не следует отождествлять с предметами потребления, под кото­рыми понимают вещи, предназначенные удовлетворять по­требительский спрос.

***К* непотребляемым** относятся те вещи, которые при их использовании теряют свои потребительские свойства посте­пенно, в течение сравнительно длительного времени (напри­мер, машины, оборудование, жилые дома).

Значение этого деления состоит в том, что некоторые сделки могут заключаться только в отношении непотребля­емых вещей (например, договор имущественного найма), другие - лишь в отношении потребляемых вещей (договор займа). Отсюда следуют также требования надлежащего ис­пользования, например, арендованного имущества, которое после окончания срока договора должно быть возвращено в исправном состоянии с учетом нормального износа. То есть, допускается частичное ухудшение непотребляемой вещи, в пределах естественной утраты качества.

Вместе с тем необходимо иметь в виду, что предметом большинства договоров могут быть как потребляемые, так и непотребляемые вещи (мена, дарение, купля-продажа, хра­нение и т.д.).

4) В зависимости от способности вещей сохранять при дроблении свою сущность, они подразделяются на делимые и неделимые.

**Делимая вещь** - это такая вещь, части которой отвеча­ют тому же предназначению, что и сама вещь в целом до ее разделения. Например, деление на части яблока не ме­няет его потребительского назначения, поскольку каждая часть может быть использована таким же образом, как и яблоко в целом.

**Неделимыми** считаются вещи, которые в результате **их** раздела утрачивают свое прежнее назначение, либо несо­размерно утрачивают свою ценность. Так, неделимой ве­щью можно считать письменный стол, стул и т.п.

Неделимыми следует также считать **сложные вещи,** предс­тавляющие собой комплекс как бы самостоятельных предме­тов, но связанных общим хозяйственным или иным назначе­нием (мебельный гарнитур, чайный сервиз и др.). К сложным вещам относятся и все парные вещи - обувь, перчатки, лыжи и т.п.

Довольно удачная характеристика сложных вещей содер­жится в ст. 171 проекта ГК Украины, которая устанавлива­ет, что сложной вещь считается тогда, когда разнородные ве­щи образуют единое целое, что дает возможность использо­вать его по назначению, определяемому сущностью соединения.

Следует, однако, учитывать что это лишь общее правило. Участники конкретной сделки могут по согласию рассмат­ривать любую совокупную вещь как отдельный объект граж­данских прав.

Правовое значение классификации вещей на делимые и неделимые проявляется как в правоотношениях собственнос­ти, так и в обязательственных правоотношениях. Так, лри разделе имущества, находящегося в общей собственности, неделимая вещь не подлежит дроблению. Такая вещь либо продается, и разделу подлежат вырученные за нее деньги, либо сохраняется за одним из собственников с предоставле­нием другим денежной или иной компенсации (статья 115 ГК). В зависимости от делимости и неделимости вещи определяется также долевой или субсидиарный характер обязательства, возникающего по доводу данной вещи (статья 174 ГК).

5) В зависимости от возможности индивидуализации ве­щей они делятся на индивидуально-определенные и опреде­ленные родовыми признаками.

Родовые **вещи -** это такие, которые в гражданском обо­роте характеризуются, такими признаками как количество, мера, вес и т.п. При этом они не выделяются из ряда по­добных им вещей какими-то специфическими признаками (на­пример, индивидуализирующей упаковкой, специальным офор­млением каждого экземпляра и пр.). Когда стороны дого­вора определяют предмет родовыми признаками, то они, как правило, не придают значения тому, какие конкретно вещи из однотипных будут передаваться при исполнении обяза­тельства.

**Индивидуально-определенные вещи** - это вещи, которые имеют только им присущие признаки, позволяющие отграни­чить их от всех других вещей (похожих и непохожих на них). Индивидуально-определенные вещи незаменимы. По­этому гибель индивидуально определенной вещи не по вине должника освобождает его от передачи ее управомоченному, в то время как случайная гибель родовой вещи, по общему правилу, не освобождает лицо от исполнения обя­занности по ее передаче. То есть, родовая вещь не гиб­нет, поскольку может быть заменена другой в связи с тем, что имеются другие вещи того же рода.

Правовое значение указанного деления состоит в том, что объектом одних гражданских правоотношений могут быть только индивидуально-определенные вещи (например, в договоре имущественного найма), а объектом других толь­ко вещи, определенные родовыми признаками (в договоре займа, биржевых сделках). Некоторые договоры могут зак­лючаться как в отношении индивидуально-определенны, гак и в отношении родовых вещей (купля-продажа, мена, даре­ние и т.п.).

6) В зависимости от хозяйственной значимости, вещи мо­гут быть подразделены на главные и второстепенные.

**Главная вещь** представляет основной интерес как объект правоотношения, **второстепенная** - выполняет вспомогатель­ные, обслуживающие функции.

С учетом характера связи между главной вещью и вещами второстепенными последние могут иметь разные обозначения.

Так, если главная вещь и второстепенная связаны **физи­чески,** то второстепенные вещи именуются **составными час­тями** главной вещи и определяются как "все то, что не может быть отделено от нее (вещи) без повреждения и су­щественного обесценения вещи". Например, дверь является составной частью дома,- колесо - составной частью маши­ны и пр. При переходе права на вещь ее составные части не подлежат отделению (ст. 131 ГК).

Если между главной вещью и второстепенной существует **юридическая связь,** то второстепенная вещь называется **при­надлежностью.** Например, ключ является принадлежностью замка, смычок - принадлежности) скрипки и т.д. Принад­лежность следует судьбе главной вещи, если в договоре или законе не установлено иное (ст. 132 ГК). Принадлеж­ность нельзя отождествлять с запасными частями, предназ­наченными для замены вышедших из строя составных дета­лей главной вещи.

Если же между главной и второстепенными вещами имеет­ся **экономическая** связь, то последние именуются **плодами •** доходами. Они могут быть фактическими (естественными) -например, урожай с земельного участка, или юридическими (арендная плата за переданное внаем имущество). Плоды и доходы принадлежат собственнику главной вещи, если иное не установлено законом или договором собственника с другим лицом (ст. 133 ГК). Например, закон устанавлива­ет исключение из общего правила принадлежности доходов собственнику вещи, для случаев виндикации вещи у добро­совестного владельца (ст. 148 ГК).

1. **Понятие и виды ценных бумаг по Закону Украины «О ценных бумагах и о фондовой бирже».**

В Законе "О ценных бумагах и фондовой бирже" ст.1. Ценные бумаги - денежные документы, которые удостоверяют право владения или отношения займа, определяют взаимоотношения между выпустившим их лицом и их владельцем и предусматривают, как правило, выплату дохода в виде дивидендов или процентов, а также возможность передачи денежных и иных прав, вытекающих из этих документов, другим лицам.

Ценные бумаги могут быть именными или на предъявителя. Именные ценные бумаги, если иное не предусмотрено настоящим Законом или в них специально не указано, что они не подлежат передаче, передаются путем полного индоссамента ( передаточной записью, удостоверяющей переход прав по ценной бумаге к другому лицу).

Ценные бумаги на предъявителя обращаются свободно.

Ценные бумаги могут быть использованы для осуществления расчетов, а также в качестве залога для обеспечения платежей и кредитов.

Восстановление утерянных именных ценных бумаг производится государственными органами, предприятиями, учреждениями и организациями, выпустившими эти бумаги.

Наследование ценных бумаг осуществляется в соответствии с гражданским законодательством Украины.

Необходимо отметить, что понятие ценных бумаг скла­дывается из совокупности различных функций, которые они выполняют в гражданском и торговом обороте.

В частности, ценные бумаги: \* перераспределяют денежные средства между отраслями и сферами экономики, между территориями и странами, меж­ду группами и слоями населения и т.д.; \* предоставляют определенные дополнительные права **ее** владельцам, помимо права на капитал. Например, право на участие в управлении, дополнительную информацию, первоочередность в определенных ситуациях и т.д.; \* обеспечивают получение дохода на капитал и (или) воз­врат самого капитала.

Права, которые составляют содержание ценных бумаг, могут принадлежать к различным категориям субъективных прав. Чаще всего, они принадлежат к обязательственным правам, но также могут быть вещными правами, правами членства в корпорации, представлять собой управомочие на совершение действий, затрагивающих чужую правовую сферу.

Статья 3. Виды ценных бумаг. В соответствии с настоящим Законом в Украине могут выпускаться следующие виды ценных бумаг:

акции; облигации внутренних и внешних государственных займов; облигации местных займов; облигации предприятий; казначейские обязательства республики; сберегательные сертификаты; инвестиционные сертификаты; векселя; приватизационные бумаги.

**Акцией** признается ценная бумага без установленного срока обращения, удостоверяющая долевое участие в ус­тавном фонде акционерного общества, подтверждающая членство в акционерном обществе и право на участие в управлении **им.** Она дает право ее владельцу на получе­ние части прибыли в виде дивиденда, а также на участие в распределении имущества при ликвидации акционерно­го общества.

**Облигация** определяется как ценная бумага, которая удо­стоверяет внесение ее собственником денежных средств и подтверждает обязательство возместить ему номинальную стоимость этой ценной бумаги в предусмотренный в ней срок с требованием фиксированного процента (если иное **не** предусмотрено условиями выпуска).

Выпускаются облигации следующих видов:

1) облигации внутренних и внешних государственных займов; 2) облигации местных займов; 3) облигации предприятий.

Облигации могут выпускаться именными и на предъяви­теля, процентными и беспроцентными, свободно обращаю­щимися и с ограниченным кругом обращения.

Срок, на который выпускаются облигации, в Украине не ограничен. В то же время одним из основных моментов, определяющих уровень доходности по облигациям, является величина периода их обращения.

Эмиссия облигаций может осуществляться практически всеми субъектами предпринимательской деятельности, за ис­ключением инвестиционных фондов и инвестиционных ком­паний, которым это запрещено п. 17 Положения об инвес­тиционных фондах и Инвестиционных компаниях.

**Казначейскими обязательствами** признаются ценные бу­маги, размещаемые исключительно на добровольных нача­лах среди населения и подтверждающие внесение их соб­ственниками денежных средств в бюджет, и дающие право на получение финансового дохода.

В Украине могут выпускаться такие виды казначейских обязательств:

• долгосрочные (от 5 до 10 лет); • среднесрочные (от 1 до 5 лет); • краткосрочные (до 1 года).

Решение о выпуске краткосрочных казначейских обяза­тельств принимается Министерством финансов Украины.

В соответствии с Порядком применения векселей Госу­дарственного казначейства, утвержденным постановле­нием Кабинета Министров Украины 27 июня 1996 г. осуществлены первые выпуски специального вида казна­чейских ценных бумаг - векселей Государственного каз­начейства.

**Сберегательным сертификатом** является письменное сви­детельство банка о депонировании денежных средств, удо­стоверяющее право вкладчика на получение по истечении установленного срока депозита и процентов по нему.

Законодательство Украины предусматривает следующие виды сберегательных сертификатов:

1) срочные (под определенный договорной **процент** на определенный срок); 2) до востребования; 3) именные; 4) на предъявителя. Именные сертификаты не подлежат обращению, а **их** продажа-(отчуждение) другим лицам является недействи­тельной.

В Украине сберегательные сертификаты существуют, **как** правило, в бумажной форме.

**Инвестиционный сертификат** - это ценная бумага, кото­рая выпускается инвестиционным фондом или инвестицион­ной компанией и дает его владельцу право на получение дохода в виде дивидендов.

Правовой статус инвестиционных сертификатов норматив­но закреплен в Положении об инвестиционных фондах и инвестиционных компаниях, утвержденном Указом Президен­та от 19 февраля 1994 года **"Об** инвестиционных, фондах и инвестиционных компаниях". Инвестиционные сертификаты могут быть: • именными; • на предъявителя.

**Вексель** - это ценная бумага, которая удостоверяет бе­зусловное денежное обязательство векселедателя уплатить после наступления срока определенную сумму денег соб­ственнику векселя (векселедержателю).

В Украине могут выпускаться и обращаться простой и переводной вексель.

**Простым векселем** называется вексель, по которому обя­зательство безусловной уплаты указанной в нем суммы берет на себя лицо, выдавшее вексель (векселедатель).

Простой вексель называют еще соло-векселем, что не совсем верно. Соло-вексель, это вексель, выданный в един­ственном экземпляре, уникат, в противоположность вексе­лю, выданному в нескольких экземплярах (образцах), а по отношению к простому векселю - это вексель, на котором есть только одна подпись - подпись плательщика (векселе­дателя).

**Переводным векселем** называется вексель, по которому обязательство уплаты указанной суммы перекладывается на третье лицо, которому векселедатель дает простое и ничем не обусловленное предложение- уплаты этой суммы кредито­ру (векселедержателю).

**Приватизационные бумаги** появились в Украине после принятия Верховной Радой пакета законов, направленных на приватизацию государственного имущества: "О привати­зации имущества государственных предприятий", "О прива­тизации небольших государственных предприятий", "О при­ватизационных бумагах".

Эти государственные ценные бумаги удостоверяют пра­во собственника на безвозмездное получение в процессе приватизации части имущества государственных предпри­ятий, государственного жилищного фонда и земельного фонда.

В соответствии со ст. 1 Закона "О приватизационных бумагах" выпускаются приватизационные бумаги, трех видов: \* имущественные сертификаты; \* жилищные чеки; \* земельные боны;

Право на получение в собственность приватизационных бумаг имеют все граждане Украины, которые постоянно про­живали или переехали на постоянное проживание в Украи­ну до 1 января 1992 года.

С целью защиты имущественных интересов держателей предусмотрен выпуск только именных приватизационных бумаг.

Приватизационные бумаги не подлежат свободному об­ращению. Они не могут быть использованы для осуществле­ния расчетов или в качестве залога для обеспечения плате­жей или кредита.

Дивиденды или проценты на приватизационные бумаги не начисляются.

Приватизационные бумаги могут обмениваться на доку­менты, свидетельствующие право собственности на приобре­тенные объекты приватизации лично гражданами или же через финансовых посредников (инвестиционные фонды и компании, доверительные общества).

1. **Личные неимущественные блага как объекты гражданских прав.**

Личные неимущественные блага — это блага, ли­шенные имущественного содержания, неразрывно свя­занные с субъектом права, признанные обществом, а потому нуждающиеся в правовой охране. Личные неимущественные блага подразделяются на три основные группы:

1) личные неимущественные права, направленные на индивидуализацию управомоченного лица (право на имя, право на защиту чести, достоинства, 'деловой репутации);

2) личные неимущественные права, направленные на обеспечение личной неприкосновенности граждан (неприкосновенность и охрана жизни и здоровья, не­прикосновенность внешнего облика, неприкосновен­ность личного изображения);

**3)** личные неимущественные права, направленные на обеспечение неприкосновенности и тайны личной жизни граждан (право на неприкосновенность жили­ща, личной документации, на тайну личной жизни, в том числе адвокатскую, медицинскую тайну, тайну нотариальных и следственных действий, вкладов в кре­дитные учреждения, личного общения). Проект ГК Украины вклю­чил в перечень объектов гражданских прав служеб­ную и коммерческую тайны.

В настоящее время коммерческую тайну включа­ют в число объектов имущественных гражданских прав на основе ст. 15 Закона «О предприятиях».

Статья 7 ГК предусматривает гражданско-право­вую защиту чести, достоинства, а также деловой репу­тации.

**Честь** — это социальная оценка личности, которая формируется в соответствии с общественно значимы­ми поступками, действиями человека. Она определя­ется совокупностью моральных качеств личности. **Дос­тоинство** — это самооценка лицом своих моральных, профессиональных и других качеств. **Деловая репу­тация** — сложившееся общественное мнение -о про­фессиональной деятельности гражданина, организации.

1. **Защита чести, достоинства и деловой репутации в гражданском праве.**

Личные неимущественные права, к которым отно­сятся право на честь и достоинство, регулируются нор­мами гражданского права и существуют независимо от их нарушения. При нарушении этих прав между правонарушителем и лицом, права которого наруше­ны, возникает относительное правоотношение охра­нительного характера. Порождающим его юридиче­ским фактом является правонарушение.

В связи с особенностью отношений, возникающих **по** поводу личных неимущественных благ, особенны и способы защиты. Эти способы направлены не на восстановление имущественной сферы потерпевшего.

Способом восстановления нарушенных прав явля­ется опровержение сведений, порочащих честь и дос­тоинство.

Статья 7 ГК предусматривает гражданско-право­вую защиту чести, достоинства, а также деловой репу­тации. **Честь** — это социальная оценка личности, которая формируется в соответствии с общественно значимы­ми поступками, действиями человека. Она определя­ется совокупностью моральных качеств личности. **Дос­тоинство** — это самооценка лицом своих моральных, профессиональных и других качеств. **Деловая репу­тация** — сложившееся общественное мнение -о про­фессиональной деятельности гражданина, организации.

Правоотношение, вытекающее из субъективного права лица на честь, достоинство и деловую репута­цию, является абсолютным, однако с момента наруше­ния оно становится относительным. Это связано с тем, что неограниченный круг лиц, обязанных не нарушать субъективное право, сужается до конкретного числа лиц (одного или нескольких), оскорбивших честь, дос­тоинство и деловую репутацию гражданина или ор­ганизации.

Законодательством предоставлена возможность за­щищать свою честь, достоинство и деловую репута­цию путем предъявления гражданского иска.

Для удовлетворения требований гражданина либо организации о защите чести, достоинства и деловой репутации необходимо наличие трех условий:

1. Распространение сведений. Под распростране­нием сведений, порочащих честь, достоинство, дело­вую репутацию, следует понимать как сообщение их какому-либо третьему лицу, так и неопределенному кругу лиц. Сообщение неопределенному кругу лиц может происходить путем опубликования их в печа­ти, сообщение по средствам массовой информации, в публичных выступлениях или заявлениях, а также путем демонстрации (вывешивания) в общественных местах плакатов, лозунгов и др. Нельзя считать рас­пространением порочащих сведений содержание при­говоров, постановлений следственных органов и дру­гих официальных документов, для обжалования которых существует особый порядок.

Сообщение порочащих сведений только лицу, ко­торого они касаются, не может признаваться их рас­пространением.

Вторым необходимым условием для судебной за­щиты есть то, что сведения должны быть порочащи­ми либо причиняющими вред интересам гражда­нина или организации. Порочащими являются та­кие сведения, которые умаляют честь, достоинство и деловую репутацию гражданина или организации в общественном мнении или мнении отдельных лиц с точки зрения соблюдения законодательства, норм морали, деловых обыкновений, обычаев оборота. Не­доказанные сведения, порочащие гражданина или ор­ганизацию, признаются ложными, если с достовер­ностью не установлено иное (презумпция добропоря­дочности). Даже если сведения не носят порочащего характера, но причиняют вред интересам лица, их рас­пространение влечет защиту.

Третьим условием для удовлетворения иска яв­ляется несоответствие распространенных сведений действительности. Важно отметить, что если сведе­ния отрицательно характеризующие гражданина или организацию, соответствуют действительности, то умаления прав лица со стороны иных лиц не будет, так как он сам создает о себе отрицательное мнение.

При рассмотрении дела истец должен доказать факт распространения сведений. Факт доказывания соответ­ствия распространенных сведений действительности ле­жит на ответчике. Если сведения будут признаны су­дом соответствующими действительности, требование об опровержении их удовлетворению не подлежит.

В зависимости от того, подтвердится судом пред­мет иска или нет, выносится решение об удовлетворе­нии либо об отказе в удовлетворении иска.

До рассмотрения дела по существу суд может обя­зать ответчика до вынесения решения воздержаться от распространения спорных сведений.

В случае признания сведений соответствующими действительности либо распространение сведений, не являющихся порочащими, суд отказывает в удовле­творении иска.

Если исковые требования подлежат удовлетворе­нию, в судебном решении устанавливается способ оп­ровержения не соответствующих действительности сведений.

Законом установлено два способа опровержения не соответствующих действительности сведений: через средства массовой информации и если они содержа­лись в документе, исходящем от организации. Во всех иных ситуациях способ и порядок опровержения ре­шаются судом, в зависимости от конкретных обстоя­тельств дела. Следует заметить, что способ опроверже­ния будет зависеть от способа распространения.

Порочащие сведения, распространенные органом средств массовой информации, должны опровергать­ся тем же органом. Органы печати публикуют опро­вержение на той же странице и в той же рубрике, тем же шрифтом, что и недостоверную информацию. Объем опровержения не может вдвое превышать объ­ем опровергаемого документа. Опровержение инфор­мации, содержавшейся в теле- радиопередаче, зачи­тывается диктором в той же программе или цикле передач.

Суд может обязать ответчика совершить иные дей­ствия по опровержению распространенных ним све­дений.

Наряду с опровержением несоответствующих дей­ствительности и причиняющих вред сведений, заин­тересованное лицо вправе требовать возмещение мо­рального вреда, причиненного их распространением.

1. **Понятие и виды сделок в гражданском праве.**

Легальное определение сделки дано в ст.41 ГК, которая предусматривает, что сделками признаются действия граж­дан и организаций, направленные на установление, измене­ние или прекращение гражданских прав или обязанностей. Однако, эта формулировка неточна.

Поэтому в целях размежевания сделки и административных актов, в приведенное выше ее определение необходимо ввести указание на то, что речь идет именно о действиях субъектов гражданского права.

С учетом сказанного определение сделки может выгля­деть следующим образом.

**Сделка - это действие субъектов гражданского права, направленное на возникновение, изменение или прекраще­ние гражданских прав и обязанностей.**

Классификация сделок может проводиться по разным ос­нованиям.

**1. В зависимости от числа сторон,** участвующих в сдел­ке, их подразделяют на односторонние, двухсторонние и многосторонние.

**Односторонней** является сделка, для совершения которой достаточно волеизъявления одной стороны (выдача доверен­ности, составление завещания).

**Двухсторонняя сделка** представляет собою встречные во­леизъявления двух сторон, направленные на возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Двухсторонние сделки суть **договоры,** для которых харак­терно согласованное волеизъявление двух сторон.

Договорами являются также **многосторонние сделки,** то есть такие сделки, в которых принимают участие три и более стороны. Примером такой сделки может служить договор о совместной деятельности. Следует обратить вни­мание на то обстоятельство, что в этом договоре волеизъ­явление сторон имеет двоякую природу. С одной стороны, это взаимное волеизъявление на установление договора между участниками. С другой - имеет место общее волеизъявление, как бы "направленное пучком" на достижение общей цели.

**2. В зависимости от наличия или отсутствия обязанности сторон предоставлять встречное материальное возмещение**

сделки подразделяют на возмездные и безвозмездные.

**В безвозмездных** сделках обязанность совершить матери­альное предоставление лежит только на одной стороне. Дру­гая сторона не обременена какими-либо обязанностями. Примером может быть договор дарения, в котором одна сто­рона безвозмездно передает имущество в собственность дру­гой стороне.

**Возмездные** сделки характерны наличием встречного иму­щественного предоставления. Например, в договоре купли-продажи одна сторона передает имущество, но взамен по­лучает его стоимость.

**3. В зависимости от момента, с которого сделка счи­тается заключенной,** сделки делятся на реальные и консенсуальные.

**Консенсуальной** является сделка, в которой для наступ­ления правовых последствий достаточно достижения сторо­нами соглашения по всем существенным условиям. С мо­мента достижения соглашения сделка считается заключен­ной. У ее сторон возникают соответствующие права и обя­занности. Так достижение сторонами по договору купли-продажи соглашения о предмете и цене порождает обязан­ность продавца передать вещь в собственность покупателя и встречную обязанность покупателя уплатить за эту вещь определенную денежную сумму.

Для заключения **реальной** сделки одного соглашения сто­рон недостаточно. Необходима также передача вещи. Пока такая передача не состоится, договор не считается заклю­ченным. Примером реальной сделки является договор зай­ма. Пока деньги не переданы заемщику, права и обязанно­сти у сторон не возникают. Следовательно, обещание дать деньги взаймы не означает, что потенциальный заемщик приобретает право требовать выполнения этого обещания.

Следует обратить внимание на то, что поскольку в консенсуальных сделках момент заключения и исполнения не совпадает, а в реальных - совпадает, то консенсуальные сделки всегда являются взаимными, а реальные - одно­сторонними.

**4. В зависимости от значения основания (цели) сделки**

для ее действительности сделки делятся на абстрактные и каузальные.

Сделки, в которых определены основания их соверше­ния, называются **каузальными.** К ним относится большая часть гражданско-правовых сделок (купля-продажа, поруче­ние и т.д.).

**Абстрактными** считаются сделки, в содержании которых не определены основания их совершения. Наиболее ярким примером абстрактной сделки является выдача векселя. Вексель содержит обязательство лица выплатить определен­ную денежную сумму другому лицу, но при этом не играют роли основания, по которым был выдан вексель: был ли заем, купля-продажа и пр.).

**1. В зависимости от наличия указания на срок** установ­ления прав и обязанностей сделки бывают срочными и бес­срочными.

**В бессрочных** сделках не определяется ни момент вступ­ления ее в действие, ни момент прекращения. Такая сдел­ка, как правило, немедленно вступает в силу и прекраща­ется по требованию одной из сторон (например, договор имущественного найма, заключенный на неопределенный про­межуток времени).

**Срочными** являются сделки, в которых определен мо­мент возникновения у ее сторон прав и обязанностей, дли­тельность существования обязательства, момент прекра­щения и т.п.

От срочных необходимо отличать **условные** сделки, в которых возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей увязывается с наступлением какого-то собы­тия. Для того чтобы сделка была признана условной, это событие должно иметь место в будущем и относительно него должно быть неизвестно наступит оно или нет.

Условные сделки отличаются от срочных сделок тем, что срок наступит всегда, а вот условие может произойти, а может и не произойти.

Условие в сделках может быть отлагательным или отме-нительным.

Если наступление прав и обязанностей увязывают с на­ступлением какого-либо события, то условия является отла­гательным.

Если наступление события прекращает права в обязанно­сти, то оно называется отменительным.

В литературе выделяют и иные виды сделок: фидуциар­ные (такие, что имеют доверительный характер, вследствие чего утрата доверия может повлечь расторжение договора в одностороннем порядке - поручение, комиссия и т.д.), бирже­вые (заключаемые на биржах и в отношении биржевых това­ров) и др.

1. **Условные сделки.**

От срочных необходимо отличать **условные** сделки, в которых возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей увязывается с наступлением какого-то собы­тия. Для того чтобы сделка была признана условной, это событие должно иметь место в будущем и относительно него должно быть неизвестно наступит оно или нет.

Условные сделки отличаются от срочных сделок тем, что срок наступит всегда, а вот условие может произойти, а может и не произойти.

Условие в сделках может быть отлагательным или отменительным.

Если наступление прав и обязанностей увязывают с на­ступлением какого-либо события, то условия является отла­гательным.

Если наступление события прекращает права в обязанно­сти, то оно называется отменительным.

1. **Форма сделок.**

**Форма сделки -** это способ выражения воли участвую­щих в сделке сторон.

Так, одним из таких способов выражения воли является обычное при данных обстоятельствах поведение лица, **из** которого ясно следует его намерение (желание) совершить сделку на заранее известных условиях. Такие действия на­зываются **конклюдентными.** Сделки с помощью конклюдентных действий могут заключаться (совершаться) лишь в случаях, если это не противоречит их сущности и законом не установлен иной способ выражения воли применительно к данным сделкам.

Изъявление воли может иметь место и посредством молча­ния. Однако такое выражение волеизъявления допускается только в случаях, предусмотренных законом или соглашени­ем сторон. То есть, молчание можно считать выражением воли постольку, поскольку оно при данной ситуации подда­ется оценке как проявление воли. Так, стороны могут дого­вориться о том, что молчание одного из участников догово­ра на предложение другого участника об изменении условий договора означает его согласие со сделанным предложением.

Однако более предпочтительным способом выражения воли признается **словесный способ,** когда суждение о воле лица делается не предположительно, а на основе прямо выс­казанного им желания.

Словесный способ выражения воли сторон одновременно называется **устной формой сделок.**

Такая форма сделок может иметь место в случае пере­говоров сторон при их личной встрече, переговоров по те­лефону, радио и т.п., не сопровождающихся составлением письменного документа.

Согласно ст.43 ГК сделки, исполняемые при самом **их** совершении, могут совершаться устно, если иное не уста­новлено законодательством. Характерной чертой таких сде­лок является совпадение во времени двух стадий их разви­тия - возникновения и прекращения путем исполнения.

Обычно речь идет о сделках, которые совершаются на небольшую сумму или по поводу которых редко возникают споры. Это сделки граждан между собой на сумму, не пре­вышающей трехкратный размер минимальной заработной платы; сделки с любым субъектным составом и независимо от суммы, но исполняемые при самом их совершении, как, например, договор купли-продажи за наличный расчет. В этом случае любому физическому или юридическому лицу, которое оплатило товары или услуги на основании устной сделки с другими юридическими или физическими лицами, по его желанию должен быть выдан документ,подтвёржда-ющий основание и сумму полученных денег.

Ввиду кратковременности договора хранения вещей в гардеробах учрежденный, предприятий и организаций этот договор также совершается устно независимо от стоимости вещи, переданной на хранение. При этом возникает вопрос о правовом значении так называемых **легитимационных знаков** (номерка или жетона), выдаваемых в. таких случаях поклажедателю. Оправданным представляется вывод, о том, что такой знак служит лишь одним из возможных способов доказательства наличия договора хранения, а не его фор­мой. Поэтому при утрате жетона или номера гражданин не лишается права доказывать существование договора свиде­тельскими показаниями (ст. 414 ГК).

Гражданский кодекс предусматривает случаи, **когда** сдел­ки должны совершаться **в письменной форме.**

В частности, письменно должны быть совершенны: 1) сделки между юридическими лицами, а также между юридическими и физическими лицами, за исключениями, ука­занными выше; 2) сделки физических лиц между собой на сумму свыше 100 гривен; 3) иные сделки, относительно которых закон требует со­блюдения письменной формы.

Письменная форма позволяет наиболее точно зафиксиро­вать волю субъектов сделки и **тем** самым закрепляет доказательства о действительной направленности намерений этих субъектов.

Это может быть составление одного документа, а также обмен письмами, телеграммами, факсами, телетайпограмма**ми,** телефонограммами, радиограммами и т.п. В любом случае они должны быть подписаны участниками сделки или **их** представителями. Документы по сделкам, соверша­емым юридическими лицами, подписываются руководителя­ми этих организаций или специально уполномоченными на то лицами и скрепляются печатью.

Если физическое лицо вследствие физического недостат­ка, болезни или другой уважительной причины не в состо­янии собственноручно подписаться, то по его просьбе сдел­ку может подписать другое лицо. Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо органи­зацией, в которой работает или учиться гражданин, совер­шающий сделку, либо жилищно-эксплуатационной организа­цией по месту его жительства, либо администрацией стаци­онарного лечебно-профилактического учреждения, в котором он находится на излечении, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее соб­ственноручно (ст.44 ГК).

Субъекты могут договориться в отношении любой сдел­ки о том, что она будет заключена в письменной форме, даже если по закону такая форма и не обязательна для такого типа сделок.

Несоблюдение требуемой законом простой письменной формы по общему правилу не влечет ее недействительно­сти. Это означает, что если стороны не оспаривают сделку, то она порождает для них права и обязанности, как если бы форма ее была соблюдена. Однако в случае спора сто­роны лишены возможности ссылаться на свидетельские по­казания в подтверждение факта заключения сделки и ее исполнения (ст. 46 ГК).

По спорам, вытекающих из сделок, совершенных с нару­шением требуемой простой письменной формы, суд прини­мает во внимание лишь письменные доказательства (напри­мер, расписки, письма, подтверждающие наличие долга и пр.). Исключение составляю случаи, когда в действиях уча­стников сделки есть признаки преступления (например, при оспариваний договора займа).

В случаях, специально оговоренных в законе, **сделка,** совершенная с нарушением письменной формы признается недействительной.

Так, соглашения о неустойке, залоге, поручительстве, гарантии, совершенные устно, являются недействительными.

Более сложной является **нотариальная *форм»*** сделки, при которой сделка не только совершается в виде составления специального письменного документа, но факт ее совершения и составления документа еще и удостоверяется нотариусом.

Оформляя такую сделку, нотариус удостоверяется в за­конности ее условий, цели, устанавливает истинную волю субъектов. Нотариальное удостоверение сделки обязательно лишь в случаях, указанных в законе (ст.47 ГК). Однако стороны могут договориться о нотариальном оформлении любой сделки.

Нотариальная форма в виде общего правила предусмот­рена для сделок, предметом которых является недвижи­мость (например, жилой дом, земельный участок и т.п.). Кроме того, она может быть установлена законом для сде­лок, в которых необходимо точно установить волю сторон, проконтролировать соответствие заключения сделки интере­сам всех ее участников и пр. Например, соблюдение но­тариальной формы требуется для завещания, выдачи дове­ренности при передоверии и т.п.

В случаях, предусмотренных законом, к нотариальному оформлению сделки приравнивается ее удостоверение опре­деленным должностным лицом (командиром воинской части, главным врачом больницы, капитаном морского судна, на­чальником мест лишения свободы и т. д.).

Несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее не­действительность.

Часть 2 ст. 47 ГК содержит исключение из общего правила на тот случай, если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, а другая сторона уклоняется от нотариального удостоверения сделки. В такой ситуации суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной. В этом случае последую­щее нотариальное оформление сделки не требуется.

Суд может признать такую сделку действительной по тре­бованию стороны, которая его исполнила, ее правопреемни­ков или прокурора. Однако это правило не может быть применено, если сторонами не было достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. (Постановление Пленума Верховного Суда Украины от 28 апреля 1978 г. с изменениями от 25 декабря 1992 г. "О судебной практике по делам о признании сделок недействительными").

Сделки с землёй и другим недвижимым имуществом под­лежат государственной регистрации уполномоченными на то органами. Так, например, сделки по отчуждению жилых до­мов и квартир подлежат регистрации в исполнительных **ко**митетах местных Советов. Законодательством может быть предусмотрено требование государственной регистрации и для сделок с движимым имуществом.

1. **Условия действительности сделок. Понятие недействительной сделки.**

**Недействительными сделками** являются действия граждан и юридических лиц, хотя и направленные на установление, изменение или прекращение граж­данских прав и обязанностей, но не создающие этих юридических последствий вследствие несоответствия совершенных действий требованиям закона. Недействительность сделки означает, что действие, совер­шенное в форме сделки, не обладает качествами юри­дического факта, способного породить те последствия, наступления которых желали субъекты. С другой стороны, такая сделка не является и юридически без­различным фактом, ибо с ее совершением закон свя­зывает возникновение у сторон определенных прав и обязанностей (по возврату полученного имущест­ва или его изъятию в доход государства, по компен­сации убытков и т. д.). Недействительность сделки обусловливается дефективностью образующих ее эле­ментов или хотя бы одного из них, а именно: 1) субъ­ектного состава; 2) воли и волеизъявления; 3) фор­мы; 4) содержания.

Общее правило о недействительности сделки фор­мулируется следующим образом: недействительна сделка, не соответствующая требованиям закона (ст. 48 ГК). Данное общее правило должно приме­няться во всех случаях, когда сделка, совершенная с нарушением требований закона, не подпадает под действие специальных норм, закрепляющих особые основания признания сделок недействительными.

Недействительной ввиду несоответствия закону может быть признана только сделка состоявшаяся. В случаях, когда стороны еще договариваются и не заключили в письменной форме предварительного договора, а находятся в стадии переговоров, их действия нельзя считать сделками. Вопрос о юридическом значении этих действий решается по правилам, регла­ментирующим порядок заключения сделок, а не по нормам, определяющим их действительность.

Ст. 59 ч. 1 ГК Украины устанавливает, что сделка, признанная недействительной, считается таковой с мо­мента ее совершения. Применение данного правила допустимо лишь в случае совершения относительно недействительных (оспоримых) сделок, например, сделок, недействительных в порядке стст. 54-58 ГК. До момента признания ее судом недействительной соот­ветствующая сделка действует, т.е. порождает опре­деленные права и обязанности. Поскольку суд по основаниям, предусмотренным законом, признает такого рода сделку недействительной, моментом недействи­тельности является не время вынесения судебного ре­шения, а время заключения сделки.

Однако, если из самого содержания сделки вытека­ет, что она может быть прекращена лишь на будущее, действие сделки признается недействительным и пре­кращается на будущее, (ч. 2 ст. 59 ГК). Такая сделка может считаться действительной со всеми вытекаю­щими из этого факта правовыми последствиями до того периода, когда она еще не была признана недей­ствительной. Например, по сделке, признанной впо­следствии недействительной, одна сторона оказывала услуги другой, и восстановить стороны в первоначаль­ное положение практически невозможно, так как ус­луга необратима. В такой ситуации суд прекратит дей­ствие сделки на будущее время, поскольку к спорному правоотношению не должны быть применены иные, специально установленные законом последствия.

Что же касается момента недействительности аб­солютно недействительных (ничтожных) сделок, пре­дусмотренных стст. 49-53 ГК, то они являются тако­выми с момента их совершения.

Сделка по своему содержанию может находиться в различном соотношении с требованиями закона, од­ни из ее условий могут противоречить этим требова­ниям, другие — нет. Бывают также сделки порочные в целом, например, сделка, совершенная лицом, при­знанным в установленном законом порядке недее­способным.

Согласно ст. 60 ГК Украины недействительные час­ти сделки не влекут за собой недействительности про­чих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействитель­ной ее части, т. е., когда закону противоречат менее существенные стороны сделки, она может быть час­тично действительной (в той части, которая соответст­вует закону). Так, например, в действительную по сво­ему содержанию сделку стороны включили особую ого­ворку относительно изменения срока исковой давно­сти. Такая оговорка недействительна по основаниям, указанным в ст. 73 ГК. Согласно данной статье, изме­нение сроков исковой давности и порядка их исчисле­ния соглашением сторон не допускается, и соответст­вующее соглашение относительно сроков исковой дав­ности (как одна из частей сделки) является недейст­вительным, а сделка в целом без этого соглашения сохраняет свою силу.

**Общим основанием признания сделки недействительной является ее несоответствие требованиям закона** (ст.48 ГК). Это общее правило конкретизировано в специальных нор­мах, закрепляющих особые основания и конкретные послед­ствия признания сделок недействительными.

Если говорить о конкретных основаниях признания сдел­ки недействительной, то следует отметить, что ее недей­ствительность обуславливается наличием дефектов призна­ков или элементов сделки. В частности, это могут быть: 1) Дефекты субъектного состава; 2) Дефекты (пороки) воли. Несоответствие воли и воле­изъявления; 3) Дефекты (несоблюдение) формы; 4) Дефекты (незаконность) содержания сделки. Недействительной может быть признана только уже зак­люченная сделка.

В случаях, когда стороны ещё только ведут переговоры, и при этом допустили нарушение закона, вопрос о юриди­ческом значении их действий решается с учетом правил, регламентирующих порядок заключения сделок. Тут может идти речь о признании сделки несостоявшейся, компенсации убытков и т.п., но не о признании сделки недействитель­ной. Вместе с тем необходимо иметь в виду, что **для при­знания сделки недействительной не требуется, чтобы она была уже исполненной.** Факт исполнения или неисполнения заключенной сделки имеет значение для определения по­следствий признания ее недействительной, но не для са­мого признания ее недействительной. Это следует из ста­тьи 59 ГК, которая устанавливает, что сделка признан­ная недействительной, считается таковой с момента ее совершения.

При этом если из содержания сделки следует, что она может быть прекращена лишь на будущее, действие сделки признаётся недействительным и прекращается на будущее.

Сделка по своему содержанию может находиться в раз­личном соотношении с требованиями закона, одни из её условий могут противоречить этим требованиям, другие -нет. Бывают также сделки порочные в целом, например сделка, совершённая лицом, признанным в установленном законом порядке недееспособным.

Согласно ет.60 ГК недействительность части сделки не влечет за собой недействительности прочих её частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной её части. Например, в договоре купли-продаже дома предмет договора был оценен в доларах США (условных единицах - "у.е."). Такое усло­вие недействительно, поскольку в соответствии со ст. 169 ГК денежные обязательства должны быть выражены и под­лежат оплате в национальной валюте. Однако, посколь­ку сам договор купли-продажи закону не противоречит, то соглашение об оценке, дома, как одна из частей сдел**ки,** является -недействительным, а сделка в целом, без этой части сохраняет свою силу.

1. **Понятие и виды недействительных сделок.**

**Недействительными сделками** являются действия граждан и юридических лиц, хотя и направленные на установление, изменение или прекращение граж­данских прав и обязанностей, но не создающие этих юридических последствий вследствие несоответствия совершенных действий требованиям закона. Недействительность сделки означает, что действие, совер­шенное в форме сделки, не обладает качествами юри­дического факта, способного породить те последствия, наступления которых желали субъекты. С другой стороны, такая сделка не является и юридически без­различным фактом, ибо с ее совершением закон свя­зывает возникновение у сторон определенных прав и обязанностей (по возврату полученного имущест­ва или его изъятию в доход государства, по компен­сации убытков и т. д.). Недействительность сделки обусловливается дефективностью образующих ее эле­ментов или хотя бы одного из них, а именно: 1) субъ­ектного состава; 2) воли и волеизъявления; 3) фор­мы; 4) содержания.

Общее правило о недействительности сделки фор­мулируется следующим образом: недействительна сделка, не соответствующая требованиям закона (ст. 48 ГК). Данное общее правило должно приме­няться во всех случаях, когда сделка, совершенная с нарушением требований закона, не подпадает под действие специальных норм, закрепляющих особые основания признания сделок недействительными.

Недействительной ввиду несоответствия закону может быть признана только сделка состоявшаяся. В случаях, когда стороны еще договариваются и не заключили в письменной форме предварительного договора, а находятся в стадии переговоров, их действия нельзя считать сделками. Вопрос о юридическом значении этих действий решается по правилам, регла­ментирующим порядок заключения сделок, а не по нормам, определяющим их действительность.

**С учетом степени и характера нарушения закона при совершении сделок, а также их последствий** принято деле­ние их на ничтожные (абсолютно недействительные) и оспоримые (относительно недействительные).

**Ничтожные сделки** - это такие сделки, действительность которых не зависит от желания сторон, их совершивших. Абсолютная недействительность сделки означает, что харак­тер нарушений при ее заключении, таков, что для призна­ния её недействительности достаточно констатации судом (арбитражным судом) лишь одного факта нарушения. Так, если сделка совершена недееспособным лицом, то суд при­знает её недействительной, независимо от желания сторон.

**Оспоримые сделки -** это сделки, которые признаются су­дом (арбитражным судом) при наличии предусмотренных за­коном оснований недействительными, но по иску заинтере­сованных лиц. Например, если возникает спор о недейсти-тельности сделки по тем основаниям, что она заключена под влиянием обмана, то суд может признать ее недействи­тельной не в'силу наличия самого факта обмана, но при условии, что такое требование заявлено в иске обманутой стороны. Не исключена ситуация, когда потерпевший, узнав об обмане, не считает необходимым требовать признания сделки недействительной. Например, некто приобрел пре­красную копию картины известного мастера. Через какое-то время из газет он узнает, о продаже подделок, среди которых оказалось и его приобретение. Тут лишь от него зависит: подавать или не подавать иск к копиисту. Если его устраивает качество и он считает его адекватным уп­лаченной цене, то иск может быть не предъявлен, и договор купли-продажи картины (копии) остается действительным.

1. **Последствия признания сделки недействительной.**

Последствия недействительности сделки зависят от того, исполнена она или нет.

Если сделка ещё не исполнена, то она просто аннулиру­ется. Если же сделка полностью или частично исполнена, признание ее недействительной влечет различные последствия, которые зависят от характера нарушения, отношения лица к совершенному нарушению и пр.

Прежде всего, следует отметить, чго сделки, признанные недействительными, не создают для сторон тех прав и обя­занностей, на установление которых они были направлены, а порождают последствия, предусмотренные законом.

Такие последствия могут быть обобщены в три группы:

двусторонняя реституция, односторонняя реституция, недо­пущение реституции.

**1) Двусторонняя реституция,** то есть, возвращение сторон в первоначальное положение, означает, что стороны обяза­ны вернуть друг другу всё полученное по недействительной сделке, а при невозможности возвратить полученное в на­туре - возместить его стоимость в деньгах, если иные по­следствия недействительности сделки не предусмотрены за­коном (ст. 48 ГК). Например, в случае признания недей­ствительным договора купли-продажи, совершенного неде­еспособным лицом, товар должен быть возвращен продав­цу, а деньги - покупателю.

Двусторонняя реституция наступает как общее правило в случаях признания сделки недействительной по различным основаниям:

\* при совершении сделки с нарушением установленной законом формы (ст.ст. 46,47,180,191 ПСидр.);

\* при совершении сделки с пороками субъектного состава -недееспособными, частично дееспособными, ограниченно дееспособными (ст.ст. 51-54 ГК);

\* при совершении внеуставных сделок юридическими ли­цами, если при этом у сторон отсуствовал умысел **на** ущемление общественных и государственных интересов (ст. 50 ГК);

\* при совершении сделки дееспособными гражданами, ко­торые в момент ее заключения не могли понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 55 ГК);

\* при совершении сделок под влиянием заблуждения (ст. 56 ГК).

2) **Односторонняя реституция** заключается в том, что по­терпевшему возвращается другой стороной всё, полученное ею по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре - возмещается его стоимость. Имущество, полу­ченное по сделке потерпевшим от другой стороны (либо следуемое ему), обращается в доход государства. При не­возможности передать имущество в доход государства в натуре - взыскивается его стоимость.

Такие последствия предусмотрены для сделок, признан­ных недействительными по **тем** основаниям, что они заклю­чены под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренно­го соглашения представителя одной стороны с другой сто­роной или при стечении тяжёлых обстоятельств (ст. 57 ГК). Односторонняя реституция возможна также в случае при­знания сделок недействительными, как совершённых с це­лью, заведомо противной интересам государства и обще­ства, но при условии отсутствия такого умысла у одной из сторон (ст.ст. 49, 50 ГК).

Как при двухсторонней, так и при односторонней рести­туции, закон предусматривает в ряде случаев дополнитель­ные имущественные последствия в виде возмещения расхо­дов, стоимости утраченного или повреждённого имущества. В частности, также последствия наступают по недействи­тельным сделкам с пороками субъектного состава, если дееспособная сторона знала или должна была знать, что заключает сделку с лицом, обладающим надлежащим объё­мом дееспособности (ст.ст. 51-54 ГК).

В случае признания недействительными сделок, совершен­ных под влиянием существенного заблуждения, обмана, на­силия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, стечения тяжелых обсто­ятельств, дополнительные расходы возмещает виновная сто­рона. В случае если не будет доказано, что заблуждение вызвано по вине другой стороны, то обязанность по возме­щению убытков возмещается на сторону, предъявившую иск о признании сделки недействительной.

**3) Недопущение реституции** является по своей сути штрафной, конфискационной санкцией за совершение умыш­ленного правонарушения.

Такие последствия наступают в случаях, предусмотренных ст.ст. 49, 50 ГК для лиц, умышленно совершивших сделку, с целью противной интересам государства и общества, а также при совершении противоуставной сделки юридическим лицом в целях, зведомо противных общественным интересам. Штраф­ные санкции тут выступают в виде взыскания полученного и должного быть полученным по сделке в доход государства.

1. **Сделки, совершенные недееспособными, несовершеннолетними, лицами ограниченными в дееспособности, а также лицами, которые в момент заключения сделки не могли понимать значение своих действий или руководить ими.**

Статья 55. Недействительность соглашения, заключенного гражданином, неспособным понимать значение своих действий

Соглашение, заключенное гражданином, хотя и дееспособным, но который в момент ее заключения пребывал в таком состоянии, когда он не мог понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признанная судом недействительной за иском этого гражданина.

Если такое соглашение признанная недействительной, то каждая из сторон обязана вернуть второй стороне все полученное по соглашению, а при невозможности возвращения полученного в натуре - возместить его стоимость.

Стороне, которая в момент заключения соглашения не могла понимать значение своих действий или руководить ими, возмещаются второй стороной понесенные расходы, потеря или повреждение ее имущества, если она знала или должна была знать о таком состоянии лица, которое заключило с нею соглашение.

Статья 51. Недействительность соглашения, заключенного несовершеннолетним, который не достиг пятнадцати лет

Недействительным является соглашение, заключенное несовершеннолетним, который не достиг пятнадцати лет, кроме мелких бытовых соглашений.

Каждая из сторон по такому соглашению обязана вернуть второй стороне все полученное ею по соглашению, а при невозможности возвращения полученного в натуре возместить его стоимость в деньгах.

Дееспособная сторона обязана, кроме того, возместить второй стороне понесенные ею расходы, потерю или повреждение ее имущества, если она знала или должна была знать о недееспособности второй стороны.

Статья 52. Недействительность соглашения, заключенного гражданином, признанным недееспособным

Недействительным является соглашение, заключенное гражданином, признанным недееспособным по душевной болезни или слабоумию. К такому соглашению применяются последствия, предусмотренные статьей 51 этого Кодекса.

Статья 53. Недействительность соглашения, заключенного несовершеннолетним возрастом от пятнадцати до восемнадцати лет

Соглашение, заключенное несовершеннолетним возрастом от пятнадцати до восемнадцати лет без согласия его родителей (усыновителей) или попечителя, может быть признано судом недействительным за иском родителей (усыновителей) или попечителя.

Если такое соглашение признанная недействительной, применяются последствия, предусмотренные статьей 51 этого Кодекса.

Правила этой статьи не распространяются на соглашения, которые заключаются в соответствии с частью второй статьи 13 этого Кодекса.

Статья 54. Недействительность соглашения, заключенного гражданином, ограниченным в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами

Соглашение, заключенное без согласия попечителя гражданином, ограниченным в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, признается судом недействительным по иску попечителя.

Если такое соглашение признано недействительным, применяются последствия, предусмотренные статьей 51 этого Кодекса.

**1) Двусторонняя реституция,** то есть, возвращение сторон в первоначальное положение, означает, что стороны обяза­ны вернуть друг другу всё полученное по недействительной сделке, а при невозможности возвратить полученное в на­туре - возместить его стоимость в деньгах, если иные по­следствия недействительности сделки не предусмотрены за­коном (ст. 48 ГК). Например, в случае признания недей­ствительным договора купли-продажи, совершенного неде­еспособным лицом, товар должен быть возвращен продав­цу, а деньги - покупателю.

Двусторонняя реституция наступает как общее правило в случаях признания сделки недействительной по различным основаниям:

\* при совершении сделки с нарушением установленной законом формы (ст.ст. 46,47,180,191 ПСидр.);

\* при совершении сделки с пороками субъектного состава -недееспособными, частично дееспособными, ограниченно дееспособными (ст.ст. 51-54 ГК);

\* при совершении внеуставных сделок юридическими ли­цами, если при этом у сторон отсуствовал умысел **на** ущемление общественных и государственных интересов (ст. 50 ГК);

\* при совершении сделки дееспособными гражданами, ко­торые в момент ее заключения не могли понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 55 ГК);

\* при совершении сделок под влиянием заблуждения (ст. 56 ГК).

1. **Мнимые и притворные сделки.**

Статья 58. Недействительность мнимого и притворного соглашений

Недействительным является соглашение, заключенное только для отвода глаз, без намерения создать юридические последствия (мнимое соглашение).

Если соглашение заключено с целью скрыть другое соглашение (притворное соглашение), то применяются правила, которые регулируют то соглашение, которое стороны действительно имели в виду.

1. **Сделки, совершенные с целью, заведомо противной интересам государства и общества.**

С т а т ь я 49. Недействительность соглашения, заключенного с целью, противоречащей интересам государства и общества

Если соглашение заключено с целью, заведомо противоречащей интересам социалистического государства и общества, то при наличии умысла у обеих сторон - в случае выполнения соглашения обеими сторонами - в доход государства взимается все полученное ими по соглашению, а в случае выполнения соглашения одной стороной со второй стороны стягивается в доход государства все полученное ею и все принадлежащее с нее первой стороне на возмещения полученного. При наличии же умысла только у одной из сторон все полученное ею по соглашению должно быть возвращено второй стороне, а полученное последней или принадлежащее ей на возмещение выполненного взимается в доход государства.

2) **Односторонняя реституция** заключается в том, что по­терпевшему возвращается другой стороной всё, полученное ею по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре - возмещается его стоимость. Имущество, полу­ченное по сделке потерпевшим от другой стороны (либо следуемое ему), обращается в доход государства. При не­возможности передать имущество в доход государства в натуре - взыскивается его стоимость.

Такие последствия предусмотрены для сделок, признан­ных недействительными по **тем** основаниям, что они заклю­чены под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренно­го соглашения представителя одной стороны с другой сто­роной или при стечении тяжёлых обстоятельств (ст. 57 ГК). Односторонняя реституция возможна также в случае при­знания сделок недействительными, как совершённых с це­лью, заведомо противной интересам государства и обще­ства, но при условии отсутствия такого умысла у одной из сторон (ст.ст. 49, 50 ГК).

Как при двухсторонней, так и при односторонней рести­туции, закон предусматривает в ряде случаев дополнитель­ные имущественные последствия в виде возмещения расхо­дов, стоимости утраченного или повреждённого имущества. В частности, также последствия наступают по недействи­тельным сделкам с пороками субъектного состава, если дееспособная сторона знала или должна была знать, что заключает сделку с лицом, обладающим надлежащим объё­мом дееспособности (ст.ст. 51-54 ГК).

В случае признания недействительными сделок, совершен­ных под влиянием существенного заблуждения, обмана, на­силия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, стечения тяжелых обсто­ятельств, дополнительные расходы возмещает виновная сто­рона. В случае если не будет доказано, что заблуждение вызвано по вине другой стороны, то обязанность по возме­щению убытков возмещается на сторону, предъявившую иск о признании сделки недействительной.

1. **Сделки совершенные вследствие заблуждения, обмана, насилия. злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств.**

С т а т ь я 57. Недействительность соглашения, заключенного вследствие обмана, насилия, угрозы, злоумышленного соглашения представителя одной стороны со второй стороной или стечения тяжелых обстоятельств

Соглашение, заключенное вследствие обмана, насилия, угрозы, злоумышленного соглашения представителя одной стороны со второй стороной, а также соглашение, которое гражданин был вынужден заключить на очень невыгодных для себя условиях вследствие стечения тяжелых обстоятельств, может быть признано недействительным за иском пострадавшего или за иском государственной или общественной организации.

Если соглашение признано недействительным по одному из отмеченных оснований, то пострадавшему возвращается второй стороной все полученное ею по соглашению, а при невозможности возвращения полученного в натуре - возмещается его стоимость. Имущество, полученное по соглашению пострадавшим от второй стороны (или принадлежащее ему), обращается в доход государства. При невозможности передать имущество в доход государства в натуре - стягивается его стоимость.

Кроме того, пострадавшему возмещаются второй стороной понесенные им расходы, потеря или повреждение его имущества.

2) **Односторонняя реституция** заключается в том, что по­терпевшему возвращается другой стороной всё, полученное ею по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре - возмещается его стоимость. Имущество, полу­ченное по сделке потерпевшим от другой стороны (либо следуемое ему), обращается в доход государства. При не­возможности передать имущество в доход государства в натуре - взыскивается его стоимость.

Такие последствия предусмотрены для сделок, признан­ных недействительными по **тем** основаниям, что они заклю­чены под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренно­го соглашения представителя одной стороны с другой сто­роной или при стечении тяжёлых обстоятельств (ст. 57 ГК). Односторонняя реституция возможна также в случае при­знания сделок недействительными, как совершённых с це­лью, заведомо противной интересам государства и обще­ства, но при условии отсутствия такого умысла у одной из сторон (ст.ст. 49, 50 ГК).

Как при двухсторонней, так и при односторонней рести­туции, закон предусматривает в ряде случаев дополнитель­ные имущественные последствия в виде возмещения расхо­дов, стоимости утраченного или повреждённого имущества. В частности, также последствия наступают по недействи­тельным сделкам с пороками субъектного состава, если дееспособная сторона знала или должна была знать, что заключает сделку с лицом, обладающим надлежащим объё­мом дееспособности (ст.ст. 51-54 ГК).

В случае признания недействительными сделок, совершен­ных под влиянием существенного заблуждения, обмана, на­силия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, стечения тяжелых обсто­ятельств, дополнительные расходы возмещает виновная сто­рона. В случае если не будет доказано, что заблуждение вызвано по вине другой стороны, то обязанность по возме­щению убытков возмещается на сторону, предъявившую иск о признании сделки недействительной.

1. **Понятие, виды и значение представительства. Представительство без полномочия.**

**Ст.** 62 ГК устанавливает, что сделка, совершенная од­ним лицом (представителем) от имени другого лица (пред­ставляемого) в силу полномочия, основанного на доверен­ности, законе либо административном акте, непосредствен­но создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности для представляемого.

С помощью института представительства создаются до­полнительные возможности для осуществления прав и ис­полнения обязанностей участниками, гражданских правоот­ношений, обеспечивается более полная защита их субъек­тивных прав, повышается эффективность установления эко­номических связей между двумя субъектами права при по­средстве третьего и т. д.

**Представительство можно опре­делить как деятельность одного лица (представителя) от вмени и в интересах другого лица (представляемого), протекающую в рамках определенного правоотношения между представителем и представляемым, в силу которых юриди­ческие права и обязанности возникают непосредственно у представляемого.**

В зависимости от основания возникновения полномочий обычно различают три вида представительства.

1) **Обязательное (нормативное) представительство** -.это представительство, основанное непосредственно на законе или административном акте;

2) **Добровольное представительство** - это представитель­ство на основании соглашения сторон (договора);

3) **Добровольно-обязательное представительство -** свя­зано с ситуациями, когда в какие-либо правоотношения субъекты вступают добровольно, но затем представитель­ство становится обязанностью одного из участников.

**Обязательное представительство** имеет место в случае, когда сам представитель и пределы его полномочий ус­танавливаются законом либо административным актом (ст. 62 ПС).

Характерной особенностью даного вида представительства является его направленность на защиту прав и законных ин­тересов лиц недееспособных, которые в силу малолетства, слабоумия или душевной болезни не могут заботиться о себе сами. В связи с этим, воля таких лиц для решения вопроса о необходимости представления **их** интересов вов**не** признается ничтожной. Поскольку воля представляемого **не** играет роли при выборе представителя и определении сто полномочий, постольку и представляемый не может воз­действовать на деятельность представителя.

Специфично также правовое положение представителя при представительстве, основанном на законе или администра­тивном акте. Если деятельность представителя в интересах лица дееспособного является реализацией его права, то •деятельность представителя в защиту интересов лиц недеес­пособных - его обязанность, отказаться от которой он не может. Другое дело, что такой представитель может выйти из числа лиц, которые в силу своего правового положения обязываются законом либо административным актом к за­щите прав недееспособных (например, опекун слагает свои полномочия, родителей лишают родительских прав и так далее).

Представителями по закону являются родители, усынови­тели, опекуны (ст.ст. 14, 1-6, 62 ГК, ст.ст. 60, 117, 143 КоБС Украины).

Попечители не выступают в качестве представителей по закону. Они содействуют несовершеннолетним в осуществ­лении ими своих прав, и только в случае болезни несовер­шеннолетнего, которая препятствует личному заключению сделки или при ведении дел несовершеннолетнего в суде или других учреждениях, попечители будут выступать как представители подопечного.

Случаи представительства по закону предусматриваются также Законом "О хозяйственных обществах". Например, ст. 48 этого Закона предусматривает, что председатель прав­ления акционерного общества вправе без доверенности осу­ществлять действия от имени общества.

Под **добровольным представительством** понимается пред­ставительство от имени дееспособного гражданина или юри­дического лица, которые, имея возможность к самостоятель­ному ведению своих дел, используют услуги представителя. При добровольном представительстве личность и полно­мочия представителя определены волей представляемого и устанавливаются путем выдачи доверенности. Однако дан­ный вид представительства будет иметь место и тогда, когда полномочия представителя не указаны в доверенности, но явствуют из самой обстановки, в которой он действует (например, продавцы, кассиры и т.п.). Такие представители осуществляют свои функции на основании заключенного трудового договора, а их полномочия перед третьими лица­ми вытекают из обстановки.

**Возникает вопрос: есть ли представительство в догово­рю, заключаемых органами юридического лица?**

В литературе широко распространено мнение, что орга­ны юридического лица (директор, заведующий и пр.) не являются его представителями, и что при совершении сдел­ки органом юридического лица ее совершает, как бы само юридическое лицо (Б.Б.Черепахин). Но некоторые цивилис­ты (например, И.В.Шерешевский) отстаивали иное мнение, считая, что органы юридического лица - это его законные представители. Эта позиция представляется более предпоч­тительной.

Третьим видом представительства является **добровольно-обязательное представительство.**

Его выделение объясняется тем, что некоторые случаи представительства несут в себе элементы как добровольно­го, так и обязательного представительства.

Так, например, ст.28 КоБС предусматривает возможность представительства супругов при совершении бытовых сде­лок для общего хозяйства. В случае совершения одним из супругов сделки в отношении общего имущества считается, что он действует не только от своего имени, но и от имени другого супруга и сделка заключена от имени обоих суп­ругов.

Таким образом, существуют как бы два типа формиро­вания воли участников правоотношений: в брак вступают добровольно, а представительство общих интересов семьи происходит в силу закона. Законом же определены содер­жание и объем полномочий.

Сделка, совершенная без полномочия или с его превы­шением, порождает у представляемого его права и обязан­ности по отношению к третьим лицам лишь в случае по­следующего одобрения им такой сделки (ст. 63 ГК).

По субъективному отношению лица к действиям, совер­шенным от имени другого лица без полномочий, можно вы­делить следующие виды деятельности неуполномоченного представителя:

1) намеренное осуществление деятельности в интересах другого лица без полномочий в надежде получить одобре­ние представляемым произведенных действий;

2) выступление от имени другого лица без полномочий в результате ошибочного предположения об их существовании;

3) намеренная деятельность от имени другого лица без полномочий с целью получить выгоду для себя. (В данном случае имеет место неправомерное присвоение чужого иму­щества, в связи с чем возникает обязательство из причине­ния вреда, являющиеся предметом рассмотрения второй кни­ги учебника).

Лицо может рассматриваться как действующее без пол­номочий, когда полномочие у него вообще отсутствовало, или когда полномочие было, но к моменту совершения сделки прекратилось, о чем не было известно пред­ставителю.

Как отмечалось в соответствии со ст.63 ГК сделка, совер­шенная без полномочий или с превышением полномочий, создает, изменяет и прекращает гражданские права и обя­занности для представляемого лишь при условии последую­щего одобрения этой сделки. Если же одобрение не после­дует, то такая сделка прав и обязанностей для представля­емого не порождает и должна признаваться недействитель­ной в соответствии с ч. I ст. 63, ч. I ст. 48, ст. 62 ГК.

При этом стороны возвращаются в первоначальное по­ложение.

**Кроме** того, при определенных обстоятельствах возника­ет обязанность представителя (а иногда и третьего лица) возместить представляемому убытки, возникшие в результате его действий. Ответственность этих лиц должна наступать в соответствии с правилами главы 40 ГК Украины.

1. **Доверенность и ее виды.**

Волеизъявление часто выражается путем выдачи дове­ренности. **Однако** законодательством могут быть преду­смотрены и иные формы выражения волеизъявления, явля­ющегося основанием возникновения полномочия. Так, полномочия участника общества с полной ответственнос­тью могут подтверждаться соответствующим положениями учредительного договора (ст. 68 Закона "О хозяйствен­ных обществах"), которые порождают полномочия с мо­мента подписания договора.

В соответствии со ст. 64 ГК доверенностью признается -письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом друго­му для представительства перед третьими лицами. **Дове­ренность представляет собой документ,** определяющий объем и содержание полномочий, данных представляемым своему представителю.

Доверенность предназначается для третьих лиц, которые по ее тексту судят, какими полномочиями обладает пред­ставитель; для самого же поверенного доверенность ника­ких самостоятельных прав на имущество, полученное или подлежащее передаче по сделке, не порождает. Это положе­ние можно проиллюстрировать следующим примером из су­дебной практики.

Рассмотрев иск Канищевой к Волковой о взыскании суммы вклада, полученного Волковой по доверенности умер­шего сына истицы, судебная коллегия по гражданским де­лам Верховного Суда, оставила без изменений решение об­ластного суда, удовлетворившего иск, указав, что доверен­ность не порождает для поверенного права собственности на имущество и денежные суммы доверителя, полученные поверенным на основании доверенности.

Совершение доверенности как односторонней сделки и порядок ее удостоверения подчиняются правилам ГК Укра­ины, касающимся сделок вообще, и доверенности, в частно­сти. Основные правила выдачи доверенности изложены в Законе "О нотариате".

Юридическая сила доверенности **не** ставится в зави­симость от получения согласия на **ее** выдачу со стороны представителя. Полномочие возникает независимо от со­гласия последнего, и доверенность действительна в конеч­ном итоге потому, что возникающее у представителя пол­номочие не затрагивает его имущественных или личных неимущественных прав. Другое дело, что осуществление этого полномочия зависит от представителя, ибо он сам решает, использовать ли доверенность для осуществления деятельности в пользу другого лица (доверителя), либо от­казаться от нее.

Представитель обязан по общему правилу лично совер­шить действие, указанное ему доверителем. Но в силу ст.68 ГК, он может передоверить их совершение другому лицу, если такое передоверие предусмотрено в доверенности либо разрешено представляемым в иной форме (в письме, в теле­грамме), или если представитель совершает передоверие в силу сложившихся обстоятельств для охраны интересов пред­ставляемого, не имея возможности запросить его согласие. Доверенность, по которой полномочия передаются другому лицу, должна быть нотариально удостоверена и срок ее действия не может превышать срока действия основной доверенности, на базе которой она выдана.

***Виды доверенности.*** По характеру полномочий,, представ­ляемых доверителем представляемому, можно разграничить два вида доверенности:

1) Общая доверенность.

2) Специальная (в том числе разовая) доверенность.

**Общая (генеральная) доверенность** уполномочивает пред­ставителя на совершение сделок и иных юридических дей­ствий различного характера.

**Специальная доверенность** предусматривает полномочия на совершение однородных юридических действий или сде­лок определенного характера. Если представляемый имел в виду совершение какой-либо одной сделки или юридическо­го действия, то специальная доверенность в этом случае будет называться **разовой доверенностью** (иногда ее выде­ляют в самостоятельный вид доверенности). Такие доверен­ности выдаются, например, юристам для защиты интересов организаций в суде, арбитражном суде и т.д.

1. **Форма и срок действия доверенности. Прекращение доверенности.**

В соответствии со ст. 64 ГК доверенностью признается -письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом друго­му для представительства перед третьими лицами. **Дове­ренность представляет собой документ,** определяющий объем и содержание полномочий, данных представляемым своему представителю.

**Срок действия доверенности не может превышать трех** **лет.** Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение одного года с дня ее совершения (ст.67 ГК).

Дата выдачи доверенности является ее обязательным элементом - в противном случае доверенность не­действительна.

Ст.64 ГК предусматривает, что доверенность должна быть совершена в письменной форме. При этом некоторые до-веренности должны быть нотариально удостоверены, под страхом недействительности, другие же могут быть оформле­ны соответствующим образом предприятиями, для прочих -достаточно простой письменной формы.

Согласно ст. 65 **ГК,** обязательному нотариальному удо­стоверению подлежат:

1) доверенности на совершение сделок, требующих нота­риальной формы;

2) доверенность, выдаваемая гражданам на совершение действий в отношении государственных, кооперативных и общественных организаций;

3) Доверенности, выдаваемые в порядке передоверия (ст.68 ГК).

К нотариально удостоверенным доверенностям, на осно­вании ч. 2 ст. 65 **ГК,** приравниваются:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находя­щихся на излечении в госпиталях, санаториях и других во­енно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками, **их** заместителями по медицинской части, старшими и де­журными врачами этих госпиталей, санаториев и других военно-лечебных учреждений;

2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислока­ции воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет государственных нотариальных контор, частных нотариусов, должностных лиц и органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальника­ми) этих частей, соединений, учреждений и заведений;

3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения сво­боды, удостоверенные начальниками мест лишений свободы.

Доверенность на получение заработной платы и других платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получе-иие вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, денег из сберегательных банков, а также на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, может быть удостоверена организацией, в ко­торой доверитель работает или учится, жилищно-эксплуата-ционной организацией по месту его жительства, а также администрацией стационарного лечебно-профилактического учреждения, в котором .он находится на излечении.

Доверенности, выдаваемые организациями, не требуют но­тариальной формы. Доверенность от имени государственной организации выдается за подписью ее руководителя с при­ложением печати этой организации.

Доверенность от имени кооперативной или общественной (тут, как и в других случаях, сохранена терминология за­конодательства) организации выдается за подписью лиц, уполномоченных на это ее уставом, с приложением печати данной организации.

Доверенность от имени государственной, кооперативной или другой общественной организации на получение или выдачу товарно-материальных ценностей или денег должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером.

Специальными правилами предусмотрены порядок выда­чи и форма доверенности на совершение сделок в области внешней торговли, а также на совершение операций в бан­ке (ст. 66 ГК).

**В ст. 69 ГК названы основания прекращения дове­ренности.**

Таковыми являются:

• 1) истечение срока доверенности;

2) отмена доверенности лицом, выдавшим ее;

3) отказ от доверенности лица, которому она выдана;

4) прекращение юридического лица, от имени которого выдана доверенность, или которому она выдана;

5) смерть гражданина, выдавшего доверенность, призна­ние его недееспособным, ограниченно дееспособным, безве­стно отсутствующим, а равно, если эти обстоятельства от­носятся к представителю.

Поскольку отношения представительства имеют доверитель­ный характер, доверенность может быть в любое время отме­нена лицом, выдавшим ее, а лицо, которому была выдана доверенность, может в любое время отказаться от нее. Согла­шение об отказе от этого права недействительно (ст.69 ГК).

**Отмена** доверенности имеет юридическое значение для третьих лиц лишь в том случае, если они были извещены **об** этом.

1. **Передоверенность.**

Статья 68. Перепоручение

Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершить те действия, на которые оно уполномочено. Оно может перепоручить их совершение другому лицу, если уполномочено на это доверенностью или вынуждено к этому обстоятельствами для охраны интересов лица, которое выдало доверенность.

Доверенность, по которой полномочия передаются другому лицу, должна быть нотариально засвидетельствована.

Срок действия доверенности, выданной за перепоручением, не может превышать срока действия основной доверенности, на основании которой она выдана.

Лицо, которое передало полномочие другому лицу, должно известить об этом того, кто выдал доверенность, и подать ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Невыполнение этой обязанности возлагает на лицо, которое передало полномочие, ответственность за действия лица, которому оно передало полномочие, как за свои собственные.

1. **Понятие и значение исковой давности.**

**Исковая давность** — это срок, в течение которого лицо, право которого нарушено, может требовать при­нудительного осуществления или защиты своего права путем подачи искового заявления в суд.

Для исчисления срока исковой давности, как и лю­бого другого, важное значение имеет начальный мо­мент. В законодательстве закреплено, что течение сро­ка исковой давности начинается с момента возникно­вения права на иск, т. е. со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Таким образом, можно говорить о том, что начальный момент исковой давности носит объективно-субъ­ективный характер. Объективный, так как связан с нарушением конкретного субъективного права, т. е. необходим факт правонарушения. Субъективный, так как необходимо знание управомоченного лица о том, что произошло нарушение его права. Из определения начального момента течения исковой давности оче­видно, что момент, когда лицо узнало, и момент, когда оно должно было узнать, не всегда совпадают. Однако если истец докажет, что он узнал и мог узнать о нару­шении лишь позднее, то предпочтение отдается субъективному моменту. Ответчик же в свою очередь мо­жет доказывать, что о нарушении своего права истец должен был узнать раньше, чем узнал фактически. При этом, если действительно будет установлено, что истец не узнал о нарушении своего права своевремен­но из-за своей халатности, то давность начинает течь с того момента, когда по обстоятельствам дела истец должен был узнать о нарушении.

1. **Право на иск в материальном и процессуальном смысле.**

В науке гражданского права выделяют два права на иск: право на иск в процессуальном смысле и право на иск в материальном смысле. Право на предъявле­ние иска, которое часто именуется правом на иск в процессуальном смысле — это право требовать от су­да рассмотрения и разрешения спора в определенном процессуальном порядке. Такое право у лица есть всегда, независимо от истечения срока исковой дав­ности.

Право на иск в материальном смысле — это воз­можность принудительного осуществления требова­ния лица через суд. Эту возможность погашает исте­чение исковой давности, так как является основанием для отказа в иске.

1. **Виды сроков исковой давности.**

Сроки исковой давности носят общий характер, так как распространяются на все гражданские правоотно­шения, за исключением особо оговоренных в законе. Исковая защита нарушенных прав осуществляется пу­тем обращения в суд, арбитражный или третейский суд.

Причем вышеуказанные суды обязаны **по** своей инициативе, независимо от заявления сторон, приме­нять исковую давность (ст. 75 ГК Украины).

Сроки исковой давности установлены непосредствен­но законом и не могут изменяться (сокращаться или удлиняться) соглашением сторон (ст. 73 ГК Украины).

Будучи сроком принудительной защиты нарушен­ного права лица, исковая давность достаточно тесно связана с процессуальным понятием права на иск. Право на иск — это обеспеченная законом возмож­ность заинтересованного лица обратиться в суд с тре­бованием о рассмотрении и разрешении материаль­но-правового спора с ответчиком в целях защиты нарушенного или оспариваемого права или охраняе­мого законом интереса.

Все сроки исковой давности подразделяются на два вида: общие и специальные (сокращенные). Общий срок давности установлен в три года, независимо от субъектного состава правоотношения. Он закреплен в статье 71 ГК Украины и применяется ко всем тре­бованиям, кроме тех, для которых законодателем ус­тановлены специальные сроки.

Сокращенные сроки применяются к отношениям, которые имеют определенную правовую специфику. Такие сроки закреплены в статье 72 ГК Украины и составляют:

— шесть Месяцев по искам о взыскании неустой­ки, штрафа, пени; по искам о недостатках продан­ных вещей; по искам вытекающим из поставки про­дукции ненадлежащего качества; по искам о недостатках в работе, выполненной по договору под­ряда и о недостатках в работе, выполненной по дого­вору бытового заказа.

— один год — по искам о защите чести, достоинст­ва и деловой репутации и о возмещении морального вреда; по искам о скрытых недостатках в работе, вы­полненной по договору подряда;

— два месяца — по искам, вытекающим из пере­возки груза, пассажиров и багажа.

1. **Начало и конец течения сроков исковой давности.**

Для исчисления срока исковой давности, как и лю­бого другого, важное значение имеет начальный мо­мент. В законодательстве закреплено, что течение сро­ка исковой давности начинается с момента возникно­вения права на иск, т. е. со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Таким образом, можно говорить о том, что начальный момент исковой давности носит объективно-субъ­ективный характер. Объективный, так как связан с нарушением конкретного субъективного права, т. е. необходим факт правонарушения. Субъективный, так как необходимо знание управомоченного лица о том, что произошло нарушение его права. Из определения начального момента течения исковой давности оче­видно, что момент, когда лицо узнало, и момент, когда оно должно было узнать, не всегда совпадают. Однако если истец докажет, что он узнал и мог узнать о нару­шении лишь позднее, то предпочтение отдается субъ-' ективному моменту. Ответчик же в свою очередь мо­жет доказывать, что о нарушении своего права истец должен был узнать раньше, чем узнал фактически. При этом, если действительно будет установлено, что истец не узнал о нарушении своего права своевремен­но из-за своей халатности, то давность начинает течь с того момента, когда по обстоятельствам дела истец должен был узнать о нарушении.

Для защиты некоторых отдельных субъективных прав момент начала исковой давности имеет свою специфику, что прямо закреплено в действующем законодательстве.

По общему правилу исковая давность, начавшись, течет непрерывно. Однако закон учитывает, что в ре­альной жизни могут возникнуть обстоятельства, ко­торые препятствуют управомоченному лицу предъя­вить иск в суд в пределах давностного срока. Эти обстоятельства носят различный характер и могут быть основаниями для приостановления, перерыва или восстановления давностного срока.

Приостановление исковой давности имеет место в случае наступления определенных обстоятельств. При этом время, в течение которого действуют эти обстоя­тельства, не засчитывается в срок исковой давности. В расчет принимается только время, истекшее до и после приостановления исковой давности. Особенно важным моментом здесь является то, что приоста-навливающие обстоятельства должны возникнуть или продолжать существовать в последние шесть меся­цев срока давности, а если этот срок менее шести ме­сяцев — в течение всего давностного срока.

Со дня отпадения указанных обстоятельств тече­ние срока исковой давности продолжается, при этом оставшаяся часть срока удлиняется до шести меся­цев, а если срок исковой давности был менее шести месяцев — до срока давности.

1. **Требования, на которые не распространяется действие исковой давности.**

Статья 74. Рассмотрение иска независимо от окончания

срока исковой давности

Требование о защите нарушенного права принимается в рассмотрение судом, арбитражем или третейским судом независимо от окончания срока исковой давности.

Статья 83. Требования, на которые исковая давность не

распространяется

Исковая давность не распространяется:

на требования, которые вытекают из нарушения личных неимущественных прав, кроме случаев, предусмотренных законом;

на требования государственных организаций о возвращении государственного имущества по незаконному владению колхозов и других кооперативных и других общественных организаций или граждан;

на требования вкладчиков о выдаче вкладов, внесенных в государственные трудовые сберегательные кассы и в Государственный банк СССР;

в случаях, устанавливаемых законодательством Союза ССР, и на другие требования.

1. **Приостановление, перерыв и восстановление сроков исковой давности.**

Для защиты некоторых отдельных субъективных прав момент начала исковой давности имеет свою специфику, что прямо закреплено в действующем законодательстве.

По общему правилу исковая давность, начавшись, течет непрерывно. Однако закон учитывает, что в ре­альной жизни могут возникнуть обстоятельства, ко­торые препятствуют управомоченному лицу предъя­вить иск в суд в пределах давностного срока. Эти обстоятельства носят различный характер и могут быть основаниями для приостановления, перерыва или восстановления давностного срока.

Приостановление исковой давности имеет место в случае наступления определенных обстоятельств. При этом время, в течение которого действуют эти обстоя­тельства, не засчитывается в срок исковой давности. В расчет принимается только время, истекшее до и после приостановления исковой давности. Особенно важным моментом здесь является то, что приоста-навливающие обстоятельства должны возникнуть или продолжать существовать в последние шесть меся­цев срока давности, а если этот срок менее шести ме­сяцев — в течение всего давностного срока.

Со дня отпадения указанных обстоятельств тече­ние срока исковой давности продолжается, при этом оставшаяся часть срока удлиняется до шести меся­цев, а если срок исковой давности был менее шести месяцев — до срока давности.

Статья 78 Гражданского кодекса Украины закреп­ляет следующие обстоятельства, приостанавливающие исковую давность:

— *непреодолимая сила —* чрезвычайное (непред­виденное) и непредотвратимое в данных конкретных условиях обстоятельство. Причем данным поняти­ем охватываются как стихийные бедствия, так и раз­личного рода общественные явления (манифестаций, забастовки и т. д.);

— *мораторий —* отсрочка исполнения обязатель­ства. Мораторий в отличие от непреодолимой силы создает не фактические, а юридические препятствия для предъявления иска. Мораторий объявляется пра­вительством Украины в отношении либо отдельного вида обязательств, либо по всем ббязательствам вме­сте. На практике мораторий применяется редко;

— нахождение истца или ответчика в составе воо­руженных сил, переведенных на военное положение. При этом пребывание одной из сторон в армии в мир­ное время не приостанавливает течение срока иско­вой давности.

Перерыв срока исковой давности имеет место при наличии других, но тоже четко определенных зако­нодателем обстоятельств, и состоит в том, что время, истекшее до перерыва срока, в новый срок не засчи­тывается, и течение срока исковой давности после пе­рерыва начинается сначала. При этом не имеет зна­чения, в какой момент до окончания срока исковой давности возникли обстоятельства, ее прерывающие.

Обстоятельствами, прерывающими срок исковой давности (ст. 79 ГК Украины), являются:

— предъявление иска в установленном законом порядке, т. е. такое обращение в суд, арбитражный или третейский суд, которое сделано в полном соот­ветствии с требованиями материального и процессу­ального законодательства. Если же иск предъявлен с нарушением какого-либо из этих требований, то он не принимается судом к производству, либо оставля­ется судом без рассмотрения и тем самым не преры­вает исковую давность. А вот в случае если иск, предъ­явленный по всем правилам, оказывается нерассмот­ренным в виду, например, появления обстоятельств, приостанавливающих производство по делу (смерти гражданина, если спорное правоотношение допускает правопреемство и т. д.), исковая давность прерывает­ся в момент предъявления иска;

— признание долга как обстоятельство, прерываю­щее исковую давность, может выражаться в любых действиях должника, свидетельствующих о наличии долга или иной обязанности. Такими действиями мо­гут *быть,* например, частичная выплата долга, просьба **об** отсрочке исполнения обязательства. Здесь следует заметить, что признание долга является прерываю­щим обстоятельством только по тем правоотношениям, по которым хотя бы одной из сторон является физическое лицо.

Наряду с приостановлением и перерывом исковая давность может быть восстановлена судом, арбитраж­ным или третейским судом. В случае если причина пропуска срока исковой давности будет признана ува­жительной, нарушенное право будет подлежать защи­те. Данный случай принципиально отличается от рас­смотренных выше тем, что восстанавливается уже истекший срок исковой давности. Важным отличием является и то, что в законе не перечислены конкрет­ные условия или обстоятельства, необходимые для вос­становления исковой давности. Суд рассматривает все обстоятельства дела и по своему усмотрению решает вопрос о том, можно ли признать какие-либо из них уважительными, а следовательно, достаточными для восстановления исковой давности. Восстановление ис­ковой давности возможно как по заявлению сторон, так и по инициативе суда. Вывод об уважительности причин пропуска давностного срока обязательно дол­жен быть изложен в решении органа, рассматриваю­щего спор. При наличии оснований восстановлению подлежат не только общие, но и специальные сроки исковой давности.

Истечение исковой давности до предъявления иска является основанием для отказа в иске, т. е. пога­шает право на иск в материальном смысле. Иными словами, если при рассмотрении дела выясняется, что истцом пропущен срок исковой давности, суд должен отказать в иске, хотя бы из обстоятельств дела и сле­довало, что истец обладает соответствующим правом, и это право было нарушено ответчиком.

Если истечение давностного срока погашает лишь возможность защиты нарушенного права, то, очевид­но, оно не ведет к прекращению самого этого субъек­тивного права, о защите которого лицо просит. Под­тверждением такого вывода служит и содержащееся в законе правило о том, что в случае исполнения обя­занности должником по истечении срока исковой дав­ности он не вправе требовать исполненное обратно,

1. **Последствия истечения срока исковой давности.**

Статья 80. Последствия окончания срока исковой давности

Окончание срока исковой давности до предъявления иска является основанием для отказа в иске.

Если суд, арбитраж или третейский суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности, нарушенное право подлежит защите.

1. **Форма сделок, правовые последствия несоблюдения формы сделок.**

**Форма сделки -** это способ выражения воли участвую­щих в сделке сторон.

Так, одним из таких способов выражения воли является обычное при данных обстоятельствах поведение лица, **из** которого ясно следует его намерение (желание) совершить сделку на заранее известных условиях. Такие действия на­зываются **конклюдентными.** Сделки с помощью конклюдентных действий могут заключаться (совершаться) лишь в случаях, если это не противоречит их сущности и законом не установлен иной способ выражения воли применительно к данным сделкам.

Изъявление воли может иметь место и посредством молча­ния. Однако такое выражение волеизъявления допускается только в случаях, предусмотренных законом или соглашени­ем сторон. То есть, молчание можно считать выражением воли постольку, поскольку оно при данной ситуации подда­ется оценке как проявление воли. Так, стороны могут дого­вориться о том, что молчание одного из участников догово­ра на предложение другого участника об изменении условий договора означает его согласие со сделанным предложением.

Однако более предпочтительным способом выражения воли признается **словесный способ,** когда суждение о воле лица делается не предположительно, а на основе прямо выс­казанного им желания.

Словесный способ выражения воли сторон одновременно называется **устной формой сделок.**

Такая форма сделок может иметь место в случае пере­говоров сторон при их личной встрече, переговоров по те­лефону, радио и т.п., не сопровождающихся составлением письменного документа.

Согласно ст.43 ГК сделки, исполняемые при самом **их** совершении, могут совершаться устно, если иное не уста­новлено законодательством. Характерной чертой таких сде­лок является совпадение во времени двух стадий их разви­тия - возникновения и прекращения путем исполнения.

Обычно речь идет о сделках, которые совершаются на небольшую сумму или по поводу которых редко возникают споры. Это сделки граждан между собой на сумму, не пре­вышающей трехкратный размер минимальной заработной платы; сделки с любым субъектным составом и независимо от суммы, но исполняемые при самом их совершении, как, например, договор купли-продажи за наличный расчет. В этом случае любому физическому или юридическому лицу, которое оплатило товары или услуги на основании устной сделки с другими юридическими или физическими лицами, по его желанию должен быть выдан документ,подтвёржда-ющий основание и сумму полученных денег.

Ввиду кратковременности договора хранения вещей в гардеробах учрежденный, предприятий и организаций этот договор также совершается устно независимо от стоимости вещи, переданной на хранение. При этом возникает вопрос о правовом значении так называемых **легитимационных знаков** (номерка или жетона), выдаваемых в. таких случаях поклажедателю. Оправданным представляется вывод, о том, что такой знак служит лишь одним из возможных способов доказательства наличия договора хранения, а не его фор­мой. Поэтому при утрате жетона или номера гражданин не лишается права доказывать существование договора свиде­тельскими показаниями (ст. 414 ГК).

Гражданский кодекс предусматривает случаи, **когда** сдел­ки должны совершаться **в письменной форме.**

В частности, письменно должны быть совершенны: 1) сделки между юридическими лицами, а также между юридическими и физическими лицами, за исключениями, ука­занными выше; 2) сделки физических лиц между собой на сумму свыше 100 гривен; 3) иные сделки, относительно которых закон требует со­блюдения письменной формы.

Письменная форма позволяет наиболее точно зафиксиро­вать волю субъектов сделки и **тем** самым закрепляет доказательства о действительной направленности намерений этих субъектов.

Это может быть составление одного документа, а также обмен письмами, телеграммами, факсами, телетайпограмма**ми,** телефонограммами, радиограммами и т.п. В любом случае они должны быть подписаны участниками сделки или **их** представителями. Документы по сделкам, соверша­емым юридическими лицами, подписываются руководителя­ми этих организаций или специально уполномоченными на то лицами и скрепляются печатью.

Если физическое лицо вследствие физического недостат­ка, болезни или другой уважительной причины не в состо­янии собственноручно подписаться, то по его просьбе сдел­ку может подписать другое лицо. Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо органи­зацией, в которой работает или учиться гражданин, совер­шающий сделку, либо жилищно-эксплуатационной организа­цией по месту его жительства, либо администрацией стаци­онарного лечебно-профилактического учреждения, в котором он находится на излечении, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее соб­ственноручно (ст.44 ГК).

Субъекты могут договориться в отношении любой сдел­ки о том, что она будет заключена в письменной форме, даже если по закону такая форма и не обязательна для такого типа сделок.

Несоблюдение требуемой законом простой письменной формы по общему правилу не влечет ее недействительно­сти. Это означает, что если стороны не оспаривают сделку, то она порождает для них права и обязанности, как если бы форма ее была соблюдена. Однако в случае спора сто­роны лишены возможности ссылаться на свидетельские по­казания в подтверждение факта заключения сделки и ее исполнения (ст. 46 ГК).

По спорам, вытекающих из сделок, совершенных с нару­шением требуемой простой письменной формы, суд прини­мает во внимание лишь письменные доказательства (напри­мер, расписки, письма, подтверждающие наличие долга и пр.). Исключение составляю случаи, когда в действиях уча­стников сделки есть признаки преступления (например, при оспариваний договора займа).

В случаях, специально оговоренных в законе, **сделка,** совершенная с нарушением письменной формы признается недействительной.

Так, соглашения о неустойке, залоге, поручительстве, гарантии, совершенные устно, являются недействительными.

Более сложной является **нотариальная *форм»*** сделки, при которой сделка не только совершается в виде составления специального письменного документа, но факт ее совершения и составления документа еще и удостоверяется нотариусом.

Оформляя такую сделку, нотариус удостоверяется в за­конности ее условий, цели, устанавливает истинную волю субъектов. Нотариальное удостоверение сделки обязательно лишь в случаях, указанных в законе (ст.47 ГК). Однако стороны могут договориться о нотариальном оформлении любой сделки.

Нотариальная форма в виде общего правила предусмот­рена для сделок, предметом которых является недвижи­мость (например, жилой дом, земельный участок и т.п.). Кроме того, она может быть установлена законом для сде­лок, в которых необходимо точно установить волю сторон, проконтролировать соответствие заключения сделки интере­сам всех ее участников и пр. Например, соблюдение но­тариальной формы требуется для завещания, выдачи дове­ренности при передоверии и т.п.

В случаях, предусмотренных законом, к нотариальному оформлению сделки приравнивается ее удостоверение опре­деленным должностным лицом (командиром воинской части, главным врачом больницы, капитаном морского судна, на­чальником мест лишения свободы и т. д.).

Несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее не­действительность.

Часть 2 ст. 47 ГК содержит исключение из общего правила на тот случай, если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, а другая сторона уклоняется от нотариального удостоверения сделки. В такой ситуации суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной. В этом случае последую­щее нотариальное оформление сделки не требуется.

Суд может признать такую сделку действительной по тре­бованию стороны, которая его исполнила, ее правопреемни­ков или прокурора. Однако это правило не может быть применено, если сторонами не было достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. (Постановление Пленума Верховного Суда Украины от 28 апреля 1978 г. с изменениями от 25 декабря 1992 г. "О судебной практике по делам о признании сделок недействительными").

Сделки с землёй и другим недвижимым имуществом под­лежат государственной регистрации уполномоченными на то органами. Так, например, сделки по отчуждению жилых до­мов и квартир подлежат регистрации в исполнительных **ко**митетах местных Советов. Законодательством может быть предусмотрено требование государственной регистрации и для сделок с движимым имуществом.

1. **Условия действительности сделок.**
2. **Последствия признания сделок недействительными.**

Последствия недействительности сделки зависят от того, исполнена она или нет.

Если сделка ещё не исполнена, то она просто аннулиру­ется. Если же сделка полностью или частично исполнена, признание ее недействительной влечет различные последствия, которые зависят от характера нарушения, отношения лица к совершенному нарушению и пр.

Прежде всего, следует отметить, чго сделки, признанные недействительными, не создают для сторон тех прав и обя­занностей, на установление которых они были направлены, а порождают последствия, предусмотренные законом.

Такие последствия могут быть обобщены в три группы:

двусторонняя реституция, односторонняя реституция, недо­пущение реституции.

**1) Двусторонняя реституция,** то есть, возвращение сторон в первоначальное положение, означает, что стороны обяза­ны вернуть друг другу всё полученное по недействительной сделке, а при невозможности возвратить полученное в на­туре - возместить его стоимость в деньгах, если иные по­следствия недействительности сделки не предусмотрены за­коном (ст. 48 ГК). Например, в случае признания недей­ствительным договора купли-продажи, совершенного неде­еспособным лицом, товар должен быть возвращен продав­цу, а деньги - покупателю.

Двусторонняя реституция наступает как общее правило в случаях признания сделки недействительной по различным основаниям:

\* при совершении сделки с нарушением установленной законом формы (ст.ст. 46,47,180,191 ПСидр.);

\* при совершении сделки с пороками субъектного состава -недееспособными, частично дееспособными, ограниченно дееспособными (ст.ст. 51-54 ГК);

\* при совершении внеуставных сделок юридическими ли­цами, если при этом у сторон отсуствовал умысел **на** ущемление общественных и государственных интересов (ст. 50 ГК);

\* при совершении сделки дееспособными гражданами, ко­торые в момент ее заключения не могли понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 55 ГК);

\* при совершении сделок под влиянием заблуждения (ст. 56 ГК).

2) **Односторонняя реституция** заключается в том, что по­терпевшему возвращается другой стороной всё, полученное ею по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре - возмещается его стоимость. Имущество, полу­ченное по сделке потерпевшим от другой стороны (либо следуемое ему), обращается в доход государства. При не­возможности передать имущество в доход государства в натуре - взыскивается его стоимость.

Такие последствия предусмотрены для сделок, признан­ных недействительными по **тем** основаниям, что они заклю­чены под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренно­го соглашения представителя одной стороны с другой сто­роной или при стечении тяжёлых обстоятельств (ст. 57 ГК). Односторонняя реституция возможна также в случае при­знания сделок недействительными, как совершённых с це­лью, заведомо противной интересам государства и обще­ства, но при условии отсутствия такого умысла у одной из сторон (ст.ст. 49, 50 ГК).

Как при двухсторонней, так и при односторонней рести­туции, закон предусматривает в ряде случаев дополнитель­ные имущественные последствия в виде возмещения расхо­дов, стоимости утраченного или повреждённого имущества. В частности, также последствия наступают по недействи­тельным сделкам с пороками субъектного состава, если дееспособная сторона знала или должна была знать, что заключает сделку с лицом, обладающим надлежащим объё­мом дееспособности (ст.ст. 51-54 ГК).

В случае признания недействительными сделок, совершен­ных под влиянием существенного заблуждения, обмана, на­силия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, стечения тяжелых обсто­ятельств, дополнительные расходы возмещает виновная сто­рона. В случае если не будет доказано, что заблуждение вызвано по вине другой стороны, то обязанность по возме­щению убытков возмещается на сторону, предъявившую иск о признании сделки недействительной.

**3) Недопущение реституции** является по своей сути штрафной, конфискационной санкцией за совершение умыш­ленного правонарушения.

Такие последствия наступают в случаях, предусмотренных ст.ст. 49, 50 ГК для лиц, умышленно совершивших сделку, с целью противной интересам государства и общества, а также при совершении противоуставной сделки юридическим лицом в целях, зведомо противных общественным интересам. Штраф­ные санкции тут выступают в виде взыскания полученного и должного быть полученным по сделке в доход государства.

1. **Ничтожные и оспоримые сделки.**

**Недействительными сделками** являются действия граждан и юридических лиц, хотя и направленные на установление, изменение или прекращение граж­данских прав и обязанностей, но не создающие этих юридических последствий вследствие несоответствия совершенных действий требованиям закона. Недействительность сделки означает, что действие, совер­шенное в форме сделки, не обладает качествами юри­дического факта, способного породить те последствия, наступления которых желали субъекты. С другой стороны, такая сделка не является и юридически без­различным фактом, ибо с ее совершением закон свя­зывает возникновение у сторон определенных прав и обязанностей (по возврату полученного имущест­ва или его изъятию в доход государства, по компен­сации убытков и т. д.). Недействительность сделки обусловливается дефективностью образующих ее эле­ментов или хотя бы одного из них, а именно: 1) субъ­ектного состава; 2) воли и волеизъявления; 3) фор­мы; 4) содержания.

Общее правило о недействительности сделки фор­мулируется следующим образом: недействительна сделка, не соответствующая требованиям закона (ст. 48 ГК). Данное общее правило должно приме­няться во всех случаях, когда сделка, совершенная с нарушением требований закона, не подпадает под действие специальных норм, закрепляющих особые основания признания сделок недействительными.

Недействительной ввиду несоответствия закону может быть признана только сделка состоявшаяся. В случаях, когда стороны еще договариваются и не заключили в письменной форме предварительного договора, а находятся в стадии переговоров, их действия нельзя считать сделками. Вопрос о юридическом значении этих действий решается по правилам, регла­ментирующим порядок заключения сделок, а не по нормам, определяющим их действительность.

**С учетом степени и характера нарушения закона при совершении сделок, а также их последствий** принято деле­ние их на ничтожные (абсолютно недействительные) и оспоримые (относительно недействительные).

**Ничтожные сделки** - это такие сделки, действительность которых не зависит от желания сторон, их совершивших. Абсолютная недействительность сделки означает, что харак­тер нарушений при ее заключении, таков, что для призна­ния её недействительности достаточно констатации судом (арбитражным судом) лишь одного факта нарушения. Так, если сделка совершена недееспособным лицом, то суд при­знает её недействительной, независимо от желания сторон.

**Оспоримые сделки -** это сделки, которые признаются су­дом (арбитражным судом) при наличии предусмотренных за­коном оснований недействительными, но по иску заинтере­сованных лиц. Например, если возникает спор о недейсти-тельности сделки по тем основаниям, что она заключена под влиянием обмана, то суд может признать ее недействи­тельной не в'силу наличия самого факта обмана, но при условии, что такое требование заявлено в иске обманутой стороны. Не исключена ситуация, когда потерпевший, узнав об обмане, не считает необходимым требовать признания сделки недействительной. Например, некто приобрел пре­красную копию картины известного мастера. Через какое-то время из газет он узнает, о продаже подделок, среди которых оказалось и его приобретение. Тут лишь от него зависит: подавать или не подавать иск к копиисту. Если его устраивает качество и он считает его адекватным уп­лаченной цене, то иск может быть не предъявлен, и договор купли-продажи картины (копии) остается действительным.

1. **Понятие, значение и виды представительства.**

**Ст.** 62 ГК устанавливает, что сделка, совершенная од­ним лицом (представителем) от имени другого лица (пред­ставляемого) в силу полномочия, основанного на доверен­ности, законе либо административном акте, непосредствен­но создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности для представляемого.

С помощью института представительства создаются до­полнительные возможности для осуществления прав и ис­полнения обязанностей участниками, гражданских правоот­ношений, обеспечивается более полная защита их субъек­тивных прав, повышается эффективность установления эко­номических связей между двумя субъектами права при по­средстве третьего и т. д.

**Представительство можно опре­делить как деятельность одного лица (представителя) от вмени и в интересах другого лица (представляемого), протекающую в рамках определенного правоотношения между представителем и представляемым, в силу которых юриди­ческие права и обязанности возникают непосредственно у представляемого.**

В зависимости от основания возникновения полномочий обычно различают три вида представительства.

1) **Обязательное (нормативное) представительство** -.это представительство, основанное непосредственно на законе или административном акте;

2) **Добровольное представительство** - это представитель­ство на основании соглашения сторон (договора);

3) **Добровольно-обязательное представительство -** свя­зано с ситуациями, когда в какие-либо правоотношения субъекты вступают добровольно, но затем представитель­ство становится обязанностью одного из участников.

**Обязательное представительство** имеет место в случае, когда сам представитель и пределы его полномочий ус­танавливаются законом либо административным актом (ст. 62 ПС).

Характерной особенностью даного вида представительства является его направленность на защиту прав и законных ин­тересов лиц недееспособных, которые в силу малолетства, слабоумия или душевной болезни не могут заботиться о себе сами. В связи с этим, воля таких лиц для решения вопроса о необходимости представления **их** интересов вов**не** признается ничтожной. Поскольку воля представляемого **не** играет роли при выборе представителя и определении сто полномочий, постольку и представляемый не может воз­действовать на деятельность представителя.

Специфично также правовое положение представителя при представительстве, основанном на законе или администра­тивном акте. Если деятельность представителя в интересах лица дееспособного является реализацией его права, то •деятельность представителя в защиту интересов лиц недеес­пособных - его обязанность, отказаться от которой он не может. Другое дело, что такой представитель может выйти из числа лиц, которые в силу своего правового положения обязываются законом либо административным актом к за­щите прав недееспособных (например, опекун слагает свои полномочия, родителей лишают родительских прав и так далее).

Представителями по закону являются родители, усынови­тели, опекуны (ст.ст. 14, 1-6, 62 ГК, ст.ст. 60, 117, 143 КоБС Украины).

Попечители не выступают в качестве представителей по закону. Они содействуют несовершеннолетним в осуществ­лении ими своих прав, и только в случае болезни несовер­шеннолетнего, которая препятствует личному заключению сделки или при ведении дел несовершеннолетнего в суде или других учреждениях, попечители будут выступать как представители подопечного.

Случаи представительства по закону предусматриваются также Законом "О хозяйственных обществах". Например, ст. 48 этого Закона предусматривает, что председатель прав­ления акционерного общества вправе без доверенности осу­ществлять действия от имени общества.

Под **добровольным представительством** понимается пред­ставительство от имени дееспособного гражданина или юри­дического лица, которые, имея возможность к самостоятель­ному ведению своих дел, используют услуги представителя. При добровольном представительстве личность и полно­мочия представителя определены волей представляемого и устанавливаются путем выдачи доверенности. Однако дан­ный вид представительства будет иметь место и тогда, когда полномочия представителя не указаны в доверенности, но явствуют из самой обстановки, в которой он действует (например, продавцы, кассиры и т.п.). Такие представители осуществляют свои функции на основании заключенного трудового договора, а их полномочия перед третьими лица­ми вытекают из обстановки.

**Возникает вопрос: есть ли представительство в догово­рю, заключаемых органами юридического лица?**

В литературе широко распространено мнение, что орга­ны юридического лица (директор, заведующий и пр.) не являются его представителями, и что при совершении сдел­ки органом юридического лица ее совершает, как бы само юридическое лицо (Б.Б.Черепахин). Но некоторые цивилис­ты (например, И.В.Шерешевский) отстаивали иное мнение, считая, что органы юридического лица - это его законные представители. Эта позиция представляется более предпоч­тительной.

Третьим видом представительства является **добровольно-обязательное представительство.**

Его выделение объясняется тем, что некоторые случаи представительства несут в себе элементы как добровольно­го, так и обязательного представительства.

Так, например, ст.28 КоБС предусматривает возможность представительства супругов при совершении бытовых сде­лок для общего хозяйства. В случае совершения одним из супругов сделки в отношении общего имущества считается, что он действует не только от своего имени, но и от имени другого супруга и сделка заключена от имени обоих суп­ругов.

Таким образом, существуют как бы два типа формиро­вания воли участников правоотношений: в брак вступают добровольно, а представительство общих интересов семьи происходит в силу закона. Законом же определены содер­жание и объем полномочий.

1. **Доверенность, ее виды и значение.**

Волеизъявление часто выражается путем выдачи дове­ренности. **Однако** законодательством могут быть преду­смотрены и иные формы выражения волеизъявления, явля­ющегося основанием возникновения полномочия. Так, полномочия участника общества с полной ответственнос­тью могут подтверждаться соответствующим положениями учредительного договора (ст. 68 Закона "О хозяйствен­ных обществах"), которые порождают полномочия с мо­мента подписания договора.

В соответствии со ст. 64 ГК доверенностью признается -письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом друго­му для представительства перед третьими лицами. **Дове­ренность представляет собой документ,** определяющий объем и содержание полномочий, данных представляемым своему представителю.

Доверенность предназначается для третьих лиц, которые по ее тексту судят, какими полномочиями обладает пред­ставитель; для самого же поверенного доверенность ника­ких самостоятельных прав на имущество, полученное или подлежащее передаче по сделке, не порождает. Это положе­ние можно проиллюстрировать следующим примером из су­дебной практики.

Рассмотрев иск Канищевой к Волковой о взыскании суммы вклада, полученного Волковой по доверенности умер­шего сына истицы, судебная коллегия по гражданским де­лам Верховного Суда, оставила без изменений решение об­ластного суда, удовлетворившего иск, указав, что доверен­ность не порождает для поверенного права собственности на имущество и денежные суммы доверителя, полученные поверенным на основании доверенности.

Совершение доверенности как односторонней сделки и порядок ее удостоверения подчиняются правилам ГК Укра­ины, касающимся сделок вообще, и доверенности, в частно­сти. Основные правила выдачи доверенности изложены в Законе "О нотариате".

Юридическая сила доверенности **не** ставится в зави­симость от получения согласия на **ее** выдачу со стороны представителя. Полномочие возникает независимо от со­гласия последнего, и доверенность действительна в конеч­ном итоге потому, что возникающее у представителя пол­номочие не затрагивает его имущественных или личных неимущественных прав. Другое дело, что осуществление этого полномочия зависит от представителя, ибо он сам решает, использовать ли доверенность для осуществления деятельности в пользу другого лица (доверителя), либо от­казаться от нее.

Представитель обязан по общему правилу лично совер­шить действие, указанное ему доверителем. Но в силу ст.68 ГК, он может передоверить их совершение другому лицу, если такое передоверие предусмотрено в доверенности либо разрешено представляемым в иной форме (в письме, в теле­грамме), или если представитель совершает передоверие в силу сложившихся обстоятельств для охраны интересов пред­ставляемого, не имея возможности запросить его согласие. Доверенность, по которой полномочия передаются другому лицу, должна быть нотариально удостоверена и срок ее действия не может превышать срока действия основной доверенности, на базе которой она выдана.

***Виды доверенности.*** По характеру полномочий,, представ­ляемых доверителем представляемому, можно разграничить два вида доверенности:

1) Общая доверенность.

2) Специальная (в том числе разовая) доверенность.

**Общая (генеральная) доверенность** уполномочивает пред­ставителя на совершение сделок и иных юридических дей­ствий различного характера.

**Специальная доверенность** предусматривает полномочия на совершение однородных юридических действий или сде­лок определенного характера. Если представляемый имел в виду совершение какой-либо одной сделки или юридическо­го действия, то специальная доверенность в этом случае будет называться **разовой доверенностью** (иногда ее выде­ляют в самостоятельный вид доверенности). Такие доверен­ности выдаются, например, юристам для защиты интересов организаций в суде, арбитражном суде и т.д.

1. **Понятие, значение, особенности гражданской ответственности.**

Что касается определения гражданско-правовой от­ветственности, то оно является предметом спора в юри­дической литературе уже не один десяток лет (см. об этом, например: Гражданское право Украины. X., 1996, ч. 1, с. 414-415; Цивільне право. Ч. 1. К., 1997, с. 204-205).

Среди многочисленных вариантов наибольшую под­держку получило, пожалуй, определение гражданско-правовой ответственности, сформулированное О.С. Иоф­фе: гражданско-правовая ответственность есть санкция за правонарушение, вызывающая для нарушителя от­рицательные последствия в виде лишения субъектив­ных гражданских прав, либо возложения новых или дополнительных гражданско-правовых обязанностей (Иоффе О.С. Обязательственное право. Л., 1975, с. 97. Ср.: Цивільне право. Ч. 1. К., 1997, с. 205; Граждан­ское право Украины. Ч. 1. **X.,** 1996, с. 413-416).

Характерным для гражданско-правовой ответст­венности является то, что: 1) она есть санкцией за правонарушение; 2) влечет отрицательные послед­ствия для правонарушителя; 3) эти последствия вы­ражаются в лишении субъективных гражданских прав либо в возложении новых или дополнительных гражданско-правовых обязанностей; 4) реализация санкции обеспечена возможностью применения мер государственного принуждения; **5)** существует гра­жданско-правовая ответственность в рамках соответ­ствующего гражданского правоотношения, основани­ем возникновения которого являются неправомер­ные действия. В процессе ее реализации граждан­ско-правовая ответственность выполняет такие функции: 1) компенсационную (возмещение вреда по­терпевшему, кредитору); 2) воспитательно-предупре­дительную (превенция новых правонарушений со сто­роны нарушителя и других лиц); 3) карательную — выражающуюся в наказании нарушителя путем воз­ложения на него тех или иных имущественных об­ременении.

- В зависимости от характера санкций меры граж­данско-правовой ответственности могут быть подраз­делены на общие и специальные формы ответствен­ности.

Общей формой гражданско-правовой ответствен­ности является возложение на правонарушителя обя­занности возместить убытки, причиненные его не­правомерными действиями (стст. 208, 440 ГК Украины). Специальными формами гражданско-пра­вовой ответственности являются возложение новых или дополнительных гражданско-правовых обязан­ностей (например, взыскание неустойки — ст. 204 ГК), лишение субъективного права (например, утра­та задатка — ст. 195 ГК, изъятие или снос самоволь­но построенного дома, хозяйственных и бытовых строений — ст. 105 ГК и т. п.).

1. **Виды гражданско-правовой ответственности.**

В зависимости от оснований возникновения, харак­тера санкций и т. п. различают виды гражданско-правовой ответственности.

Так, в зависимости от того, существовали ли меж­ду данными лицами правоотношения до нарушения, различают договорную и внедоговорную ответствен­ность. **Договорная ответственность** имеет место то­гда, когда основанием ее возникновения является неисполнение или ненадлежащее исполнение дого­вора. Она может выражаться в форме возмещения убытков, взыскания неустойки, утраты задатка и т.

**п. Внедоговорная ответственность** наступает в тех случаях, когда лицо совершает противоправные дей­ствия в отношении другого лица при отсутствии ме­жду ними договора или помимо договора. Как пра­вило, она выражается в форме возмещения вреда потерпевшему (см. главу 40 ГК Украины).

В случаях, когда участниками правоотношения яв­ляются несколько лиц, в зависимости от распределе­ния между ними обязанности претерпеть санкции за - нарушение различают **долевую, солидарную и субсидиарную** ответственность. Долевая ответственность, которая является общим правилом, имеет место в тех случаях, когда каждый из должников возмещает вред, уплачивает неустойку и т.п. в известной, заранее оп­ределенной доле. Солидарная ответственность возни­кает в случаях, предусмотренных договором или ус­тановленных законом, в частности, при неделимости предмета обязательств (ст. 174 ГК Украины). Соли­дарная ответственность означает, что потерпевший мо­жет потребовать от каждого из сонарушителей воз­мещения убытков, уплаты неустойки и т. п. в полном объеме. Исполнение солидарного обязательства пол­ностью одним из должников освобождает остальных должников от ответственности перед кредитором. Од­нако должник, исполнивший обязательство, уплатив­ший штрафные санкции и т. п., имеет право обратно­го требования (регресса) к каждому из остальных должников в равной доле, если иное не установлено законом или договором (ст. 175 ГК). Субсидиарная ответственность имеет место в том случае, когда есть основной и дополнительный должник. Например, в случае причинения вреда лицом в возрасте от 15 до 18 лет обязанность возмещения возлагается на это лицо. Однако в случае отсутствия у несовершенно­летнего необходимых средств обязанность возмеще­ния вреда возлагается на его родителей или попечи­телей, если те не докажут отсутствие своей вины в возникновении вреда (ст. 447 ГК Украины).

Различают также **полную, ограниченную и повы­шенную** (кратную) ответственность. Общим правилом является полная ответственность, что следует из ст. 208, 440 ГК Украины. Однако законом или дого­вором может быть предусмотрена повышенная или ограниченная ответственность за неисполнение обя- -зательств. Например, кратная ответственность (воз­мещение вреда) за порчу или повреждение книг, до­кументов и т. п. может быть предусмотрена Правилами пользования библиотечным фондом, нор­мативной базой, для чего является Закон от 27 янва­ря 1995 г. «О библиотеках и библиотечном деле».

1. **Условия гражданско-правовой ответственности.**

Условиями гражданско-правовой ответственности являются: 1) наличие вреда; 2) противоправность дей­ствий или бездействия субъекта гражданского права;

3) причинная связь между противоправным деяни­ем и наступившим вредом; 4) вина правонарушите­ля. По общему правилу требуется наличие всех че­тырех условий в совокупности, однако некоторые фор­мы ответственности возможны при отсутствии вреда (например, утрата задатка, взыскание неустойки), а сле­довательно, и причинной связи между противоправ­ным деянием и вредом.

**Под вредом** понимается всякое уничтожение, уменьшение или повреждение охраняемого законом блага. Вред подразделяется на имущественный ущерб и моральный вред. Денежное выражение имущест­венного ущерба обычно именуют убытками.

Противоправность деяния может состоять в нару­шении норм закона или иного нормативного акта, а также в нарушении условий договора или обязатель­ства, возникшего по иным основаниям.

Противоправное поведение должно находиться в непосредственной причинной связи с вредным резуль­татом.

Итак, третьим элементом объективной стороны граждан­ского правонарушения является причинная связь между про­тивоправным действием (бездействием) правонарушителя и наступившим вредом.

Под причинной связью обычно понимают такую объек­тивно существующую взаимосвязь между явлениями, при которой одно из них с необходимостью порождает другое. При этом речь идет о непосредственной, прямой связи, *не* искаженной иными действиями. **Возмещению подлежат толь--ко прямые, но не косвенные убытки.** Обычно судебная прак­тика исходит из презумпции, что убытки, возникшие у кредитора в связи с нарушением договора должником, на­ходятся в прямой причинной связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства. Вместе с тем, учитывается то обстоятельство, что убытки могут быть вы­званы действием непреодолимой силы (обстоятельств, кото­рые должник не мог предотвратить, ибо это выше его возможностей), случая (обстоятельств, которые должник не мог предвидеть и поэтому не предотвратил).

Аналогично расценивают эти случаи и в связи с причи­нением внедоговорного вреда.

Вина может быть определена как негативное с точ­ки зрения закона психическое отношение лица к сво­им противоправным действиям (бездействию) и их последствиям. В гражданском праве различают та­кие формы вины, как умысел, простая и грубая неос­торожность. Поскольку гражданское законодательство не дает определения отдельных форм вины, нередко для их характеристики используют положения Уго­ловного кодекса, в частности, его стст. 8, 9 и др. **Но** если определение умысла (как формы вины, вообще, более характерной для уголовного, а не гражданского права) вполне приемлемо, то аналогия простой и гру­бой неосторожности с самонадеянностью и небрежно­стью (см.: Цивільне право. Ч. 1. К., 1997, с. 220) пред­ставляется не совсем точной. Более удачным кажет­ся использование сравнительного (оценочного) кри­терия, известного еще римскому частному праву. С -учетом этого критерия грубая неосторожность мо­жет быть определена как непроявление элементар­ной предусмотрительности, заботливости — такой, ко­торую можно требовать от любого и каждого лица. Простая неосторожность состоит в непроявлении по­вышенной заботливости — такой, какую можно тре­бовать от «хорошего хозяина».

Наряду с условиями гражданско-правовой ответ­ственности закон предусматривает основания осво­бождения от нее, которые могут иметь правовое зна­чение даже при наличии состава правонарушения. К таким основаниям, в частности, относятся, непре­одолимая сила и случай. **Непреодолимая сила** — это чрезвычайное и непредотвратимое в данных ус­ловиях событие. Это категория объективная, не за­висящая от участников данных отношений. **Случай** в отличие от нее является категорией субъективной и имеет место тогда, когда будет доказано отсутст­вие вины нарушителя. По общему правилу случай освобождает от ответственности, если только специ­альным законом не. преду смотрено иное. Например, в соответствии со ст. 450 ГК Украины владелец ис­точника повышенной опасности отвечает за причи­ненный вред независимо от своей вины, а следова­тельно, и за случай. Кроме того, возможны и иные основания освобождения от ответственности, преду­смотренные отдельными нормами. Такими основа­ниями могут быть, например, умысел потерпевшего, а также его грубая неосторожность (стст. 450, 454 ГК Украины).

1. **Вред и убытки в гражданском праве.**

Первым из объективных оснований ответственности, оче­видно, должно быть названо **наличие вреда. В** литературе отмечалось, что это основание имеет место, как правило, при ответственности в форме возмещения убытков.

Однако представляется, что наличие вреда является важ­нейшим условием ответственности в любом случае, даже **тогда,** когда убытков нет.

Противоречия в таком утверждении нет, так как **понятие вреда шире, чем понятие убытков.**

Так, под убытками в соответствии со ст. 203 **ПК,** пони­маются расходы, произведенные кредитором, утрата или по­вреждение его имущества, а также неполученные кредито­ром доходы, которые он получил бы, если бы обязатель­ство было исполнено должником.

Отсюда следует, что понятием убытков не охватываются случаи вреда, не подпадающие под перечень, приведенный в данной норме.

Итак, при всей важности категории убытков ими не ис­черпывается понятие вреда, как основания гражданско-пра­вовой ответственности.

В литературе уже давно отмечалось существование и та­кого вида вреда, как вред моральный. И если раньше к этой идее относились настороженно, то в последние годы отношение к возмещению морального вреда изменилось в положительную сторону. Ответственность в таких случаях предусмотрена в законодательстве, например, в обязатель­ствах из причинения вреда, в отношениях по защите прав потребителей и др.

Таким образом, наличие вреда, понимаемого как сово­купность морального вреда и убытков, является одним **из** оснований ответственности, элементом объективной стороны правонарушения.

В конкретном правонарушении **может** быть тот или иной вид вреда, но такое условие требуется всегда. Это следует из самого понятия правонарушения, которое, как отмеча­лось, является общественно вредным деянием. Если нет вреда, то нет и правонарушения.

Вместе с тем, возможно причинение вреда, которое не является противоправным. Например, правомерным будет причинение вреда нападающему при необходимой обороне или в состоянии крайней необходимости. В этих случаях о правонарушении речь не идет.

1. **Случаи освобождения от ответственности.**

Как отмечалось выше, гражданско-правовая ответствен­ность наступает при наличии оснований (условий), преду­смотренных действующим законодательством. Следовательно, отсутствие этих условий означает, что нет и ответственности.

Однако возможны ситуации, когда при наличии формаль­ных оснований (фактического состава) для возникновения правоотношений ответственности, законодатель не считает целесообразным наступление таких последствий. В таких случаях речь идет об **освобождения от ответственности вследствие невозможности исполнения обязательства.**

При этом невозможность исполнения возникает не по вине должника.

К числу оснований освобождения от гражданско-право­вой ответственности вследствие невозможности исполнения обязательства, в частности, относятся:

1) вина кредитора; 2) непреодолимая сила; 3) случай; 4) иные обстоятельства, **влекущие** невозможность ис­полнения обстоятельства, **если они** возникли не во **вине** должника.

**Вина кредитора,** как основание освобождения от ответ­ственности за нарушение обязательства, предусмотрена ст. 210 ГК, где сказано, что неисполнение или ненадлежа­щее исполнение обязательства, обусловленное умыслом или неосторожностью кредитора, освобождает должника от от­ветственности, если иное не установлено законом.

Из содержания этой нормы следуют условия освобожде­ния должника от ответственности. Это:

\* противоправность действий кредитора данного обяза­тельства;

\* наличие его вины в любой форме;

\* причинная связь между виновными действиями кредитора и наступившей невозможностью надлежащего исполнения данного обязательства.

**Невреодолимая сила** понимается как чрезвычайное, не-предотвратимое при данных условиях событие, которое вследствие своих свойств делает невозможным исполнение обязательства.

Непреодолимая сила может быть событием как природ­ного (ураган, наводнение, оползень и т.п.), так й социаль­ного (забастовка, боевые действия и пр.) характера. Ее свойствами являются:

\* чрезвычайность (она выходит за пределы обычных повседневных явлений - восход, заход солнца, дождь, ве­тер и пр.);

\* непредотвратимость (она не может быть предупреждена и преодолена при современном уровне развития науки и техники).

Для того, чтобы действие непреодолимой силы повлекло освобождение должника от ответственности, необходимо **не** просто ее наличие, а чтобы она препятствовала исполне­нию данного обязательства (например, наводнение в Закар­патье является непреодолимой силой, но не препятствует ис­полнению обязательства по поставке сахара из Винницкой в Одесскую область).

Непредотвратамая сила освобождает должника от ответ­ственности во всех случаях, кроме прямо оговоренных в

законе.

**Случай** понимается как обстоятельство, которое нельзя предвидеть, а потому - предотвратить в определенной ситуации.

Если непреодолимая сила непредотвратима в силу своей чрезвычайности, неподконтрольноста, то случай - непредотвратим потому, что непредвидим. Если бы лицо знало зара­нее об этом обстоятельстве, его последствий можно было бы избежать. Примером случая может быть выход из строя рулевого управления вследствие "усталости металла", отказ двигателя самолета из-за попадания в сопло птицы и т.д.

Нередко случай трактуют как антипод вины, используя дихотомию: виновность - случайность 41. В связи с этим может быть сделан вывод, что речь идет не об освобожде­нии от ответственности, а о ненаступлении ответственно­сти в связи с отсутствием состава правонарушения и в частности, такого его элемента как вина.

Однако представляется, что такое фактическое отожде­ствление этих понятий неоправданно. В гражданском праве возможна и ответственность при усеченном составе право­нарушения, в том числе при отсутствии вины. Возможно также возложение ответственности на третьих лиц (родите­лей, опекунов, поручителей, гарантов и пр.). Для таких случаев безвиновной ответственности может иметь значение учет случая, как самостоятельной правовой категории. Например, поручитель может быть освобожден от ответст­венности за неисполнение обязательства должником при

наличии случайной невозможности исполнения этого обя­зательства.

**Невозможность исполнения обязательства может возник­нуть и в силу иных обстоятельств.** Например, правитель­ством установлен мораторий на исполнение определенного вида договоров, в каком-то регионе объявлен карантин и т.п. В отличие от ненаступления ответственности из-за отсутствия состава правонарушения, тут, прежде всего, долж­но быть установлено не то, отсутствует ли вина должни­ка, а доказано наличие обстоятельства, препятствующего исполнению обязательства.

1. **Вина в гражданском праве.**

**Одним из необходимых условий гражданско-правовой от­ветственности является такой элемент состава гражданского правонарушения, как вина, которая рассматривается как психическое отношение правонарушителя к своему противо­правному поведению и его последствиям.**

Вина как условие ответственности прямо упоминается в ст. 209 ГК, которая гласит, что лицо, не исполнившее обя­зательство, или исполнившее его ненадлежащим образом, несет имущественную ответственность лишь при наличии вины, кроме случаев, предусмотренных законом или дого­вором. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство, то есть в гражданском праве действует пре­зумпция вины.

Из приведенной нормы следует ряд выводов.

Во-первых, **ответственность за вину является общим пра­вилом, исключения из которого могут быть установлены как законом, так и соглашением сторон.** Примером такой ответственности за действия третьих лиц является ст. 164 ГК, предусматривающая, что в случае возложения исполне­ния обязательства на третье лицо, ответственность за неис­полнение или ненадлежащее исполнение обязательства несет сторона по договору.

Во-вторых, **вина возможна в форме умысла или неосто­рожности.** Но тут следует отметить, что для договорной ответственности вина в форме умысла нехарактерна. Хотя

в последнее время встречаются и случаи умышленного не­исполнения обязательств: например, продавец получает пре­доплату, заведомо не собираясь передавать покупателю иму­щество, и после истечения срока договора возвращает по­лученную сумму. В условиях инфляции, при отсутствии со­ответствующей оговорки об индексации в договоре такой прием приносит нарушителю ощутимую выгоду. Выход **из** такой ситуации состоит в установлении в договоре доста­точно эффективной неустойки за неисполнение договора купли-продажи.

Иногда неисполнение или ненадлежащее исполнения обязательства является следствием виновного поведения обеих сторон (смешанная **вина).** В этом случае суд в соот­ветствии со степенью вины каждого из них, уменьшает размер ответственности должника. Ответственность должни­ка уменьшается также в случае, когда кредитор умышлен­но или по неосторожности содействовал увеличению разме­ра убытков или не предпринял действий, необходимых для их уменьшения.

Названные выше элементы образуют в совокупности со­став гражданского правонарушения, являющегося основани­ем гражданско-правовой ответственности.

Вместе с тем, возможно применение мер ответственности и при неполном, "усеченном" составе правонарушения - при отсутствии вины должника, наличия убытков у креди­тора и т.д.

1. **Общие положения о праве собственности. Собственность и право собственности.**

Слово "собственность" нередко употребляется в обиходе для обозначение принадлежащих кому-то вещей. Другими словами, **собственность понимается как присвоение индиви­дом или коллективом средств и продуктов производства** внутри и посредством определенной общественной формы.

Таким образом, собственность в обыденном сознании выступает, характеризуемая своими внешними признаками: **как власть человека над вещью, которая признана обществом и регламентирована социальными нормами.** Собствен­ник распоряжается вещью своею властью и в своих интере­сах. Для него вещь - своя, для несобственника, соответ­ственно - чужая.

Из такого понимания собственности следует,что собствен­ность — это отношение человека к вещи. Однако, посколь­ку власть над вещью не мыслима без того, чтобы другие лица, не являющиеся собственниками данной вещи, относи­лись к ней как к чужой, собственность означает отношения .между людьми по поводу вещей. На одном полюсе этого отношения выступает собственник, который отностится к вещи как к своей, на другой - несобственники, то есть, все третьи лица, которые обязаны относиться к ней как к чужой. Это означает, что третьи лица обязаны воздер­живаться от каких-либо посягательств на чужую вещь, а, следовательно, и на волю собственника обладать этой вещью.

Таким образом, собственность - это общественное отно­шение. Без отношения других лиц к принадлежащей соб­ственнику вещи как к чужой не было бы и отношения к ней самого собственника как к своей. Содержание собствен­ности как общественного явления раскрывается при посред­стве тех связей и отношений, в которые собственник необ­ходимо выступает с другими людьми в процессе производст­ва, распределения, обмена и потребления материальных благ.

С учетом сказанного конкретизируем данное ранее опре­деление собственности. **Собственность - это отношение между людьми по поводу вещей, в которых одни -собственники - относятся к вещам как к своим, а все остальные - несобственники - обязаны относиться к ним как к чужим и воздерживаться от каких-либо посягательств на них.**

Отношения собственности, как правило, подразделяют на экономические и юридические.

**Экономические отношения собственности** одновременно яв­ляются волевыми и неволевыми.

**Неволевыми** они являются потому, что в условиях су­ществования общества - объективированы, то есть, су­ществуют, в определенной степени, независимо от воли людей: люди не могут жить, не вступая в отношения собственности.

В то же время отношения собственности являются **воле­выми,** поскольку без целенаправленных, волевых действий людей возникать не могут. Именно в силу наличия в них волевого элемента отношения собственности могут быть объектом правового регулирования.

Итак, собственность - это общественное отношение, ко­торое характеризуется двумя основными признаками:

1) возникает по поводу вещей (имущества); 2) имеет воле­вое содержание.

Из первого признака следует, что собственность - это всегда имущественное отношение, причем в ряду имуще­ственных отношений она занимает главенствующее место.

Наличие второго признака обуславливает необходимость характеристики такой категории как "воля собственника", установления пределов его волеизъявления.

В связи с этим следует отметить, что собственник может совершить в отношении своей вещи все, что не запрещено законом, либо не противоречит социальной природе соб­ственности. Воля • собственника в отношении реализации власти над принадлежащей ему вещью выражается во вла­дении, пользовании и распоряжении ею.

**Владение** состоит в фактическом обладании вещью. Оно означает хозяйственное господство собственника над вещью, возможность воздействовать на неё в любой момент.

**Пользование** реализуется путем извлечения из вещи **ее** полезных (потребительских) свойств.

**Распоряжение** означает совершение в отношении вещи действий, определяющих ее судьбу. Это может быть отчуж­дение вещи, уничтожение вещи, отказ от нее и пр.

Как считают некоторые цивилисты, во владении выра­жается статика отношений собственности, а процесс пользо­вания и распоряжения вещами отражает динамику отноше­ний собственности.

В принятом 7 февраля 1991 года Верховным Советом Украины Законе "О собственности" **отсутствует** категория, характеризующая **тип собственности.** В нем, в частности, определяется, что собственность в Украине выступает в сле­дующих **формах:** частная, коллективная, государственная. Законодательство, таким образом, не определяет тип (эко­номическую природу) названных форм собственности, а лишь декларирует **их** наличие. (Следует отметить, что ука­занное положение Закона "О собственности" сейчас про­тиворечит Конституции Украины, где предусмотрены иные формы собственности: частная, государственная, ком­мунальная). Определившись таким образом относительно понимания **собственности как состояния присвоенности вещей, отра­женного в существовании волевых имущественных отноше­ний, в которых одному лицу принадлежит власть владеть, пользоваться, распоряжаться вещами в своем интересе, а другие лица признают наличие такой власти,** следует уста­новить соотношение этого понятия с понятием "право соб­ственности". Из понимания собственности как состояния принадлеж­ности (присвоенности) материальных благ определенному ин­дивиду, признаваемой другими индивидами, вытекает, что такие отношения присущи любому человеческому обществу. Вместе с тем, право (в том числе и право собственности) возникает лишь на определенной ступени общественного развития, то **есть,** позднее собственности, которая исторически предшествует праву. Однако, возникнув, право собственности служит не толь­ко "надстройкой" отношений собственности, но и активно влияет на **их** формирование и развитие. Это связано с тем, что право является общественно-политическим институтом и элементом общественного сознания. Отношения собственности регулируются различными от­раслями права. Но ведущая роль тут принадлежит частно­му (гражданскому праву), которое определяет содержание права собственности, регулирует поведение собственников в хозяйственном обороте, регламентирует порядок и основа­ния зашиты права собственности. В цивилистике принято различать право собственности в объективном и субъективном смысле. **Право собственности в объективном смысле** - это совокупность правовых норм, регулирующих отношения соб-ственности. Право собственности в объективном смысле является юри­дическим основанием существования и реализации права соб­ственности, принадлежащего определенному субъекту, то есть, права собственности в субъективном смысле. **Право собственности в субъективном смысле** - это право субъекта гражданского права владеть, пользоваться и распоряжаться вещью своей властью и в своем интересе. Этому праву собственника соответствует обязанность **всех** других лиц воздерживаться от нарушения его правомочий. Именно право собственности в субъективном смысле пред­ставляет основной интерес в приведенных дефинициях, по­скольку в нем находит отражение сущность собственности как высшей власти лица над вещью, признаваемой другими лицами.

Рассмотрим характерные признаки права собственности, как субъективного права. 1) Его содержание охватывает три правомочия (возмож­ности) собственника: право владения,право пользования и право распоряжения имуществом. 2) Субъектом права собственности может быть любой субъект гражданского права. Причем, следует отметить, что статья 13 Конституции Украины предусматривает равенство всех субъектов права собственности перед законом. 3) Объектом правоотношений собственности может **быть** любая индивидуально-определенная вещь. Родовые вещи **мо**гут быть объектом права собственности при условии их индивидуализации (упаковка, маркировка, надписи и т.п.). 4) Свое право на вещь собственник осуществляет всегда своей властью и в своем интересе. В отличие, например, **от** поверенного, он не нуждается в специальных полномочиях, доверенности и т.п.

1. **Содержание права собственности.**

Содержание права собственности в субъективном смысле, как отмечалось выше, состоит из трех правомочий собст­венника:

1) права владения; 2) права пользования; 3) права распоряжения вещью. **1) Право владения** - это юридическая возможность фак­тического обладания вещью.

Владение бывает законным - основанным на законе и незаконным - противоправным. Нередко в литературе по гражданскому праву неточно указывают, что данное деле­ние относится и к владению, как элементу права собствен­ности 42. Однако необходимо иметь в виду, что поскольку речь идет **о праве владения,** то оно всегда может быть только законным. Понятие "незаконное владение" примени­мо только к фактическому владению, являющемуся вторич­ным вещным правом.

2) **Право пользования** - это юридическая возможность извлекать полезные (потребительские) свойства вещи.

Пользование может осуществляться путем совершения **фактических действии** (пользование носильными вещами, про­живание в доме, езда на автомашине и т.п.)'.

Но оно может состоять и в извлечении потребительских свойств вещи при помощи действий юридических (сдача вещи в аренду и тем самым получение соответствующих доходов). Следует отметить, что в римском частном праве право на получение плодов и доходов рассматривалось как самостоятельное правомочие собственника**.** Однако, учитывая украинскую цивилистическую традицию, можно исходить из того, что такая возможность охватыва­ется правомочием пользования.

3) **Право распоряжения** заключается в юридической воз­можности собственника определять фактическую и юриди­ческую судьбу вещи.

Определение фактической судьбы вещи состоит в измене-.нии ее физической сущности, вплоть до полного уничтоже­ния. Юридическая судьба вещи может быть определена путем передачи права собственности другому лицу или путем отказа от права на вещь.

Следует обратить внимание, что именно вследствие того, что распоряжение вещью состоит в передаче права соб­ственности, извлечение плодов и доходов (сдача вещи вна­ем и т.п.) не может быть расценено как реализация права распоряжения. Сдавая вещь внаем, собственник не имеет в виду передать право собственности. Он передает ее лишь во временное пользование. Его право собственности на вещь не прекращается, а лишь реализуется путем использования возможности передать ее за плату на время другому лицу.

В совокупности три правомочия собственника образуют классическую "триаду", характеризующую право собствен­ности в субъективном смысле.

1. **Формы собственности.**

Статья 86. Право собственности

Право собственности - это урегулированные законом общественные отношения относительно владения, пользования и распоряжения имуществом.

Право собственности в Украине охраняется законом.

Государство обеспечивает стабильность правоотношений собственности.

Собственность в Украине выступает в таких формах: частная, коллективная, государственная.

Все формы собственности являются равноправными.

Отношения собственности регулируются Законом Украины "О собственности", этим Кодексом, другими законодательными актами.

1. **Основания возникновения и прекращения права собственности.**

Исходя из избранного критерия разграничения, к первоначальным способам приобретения права соб­ственности можно отнести следующие:

1. *Производство —* такой способ возникновения права собственности, при котором оно возникает в связи с изготовлением или созданием какой-либо, ра­нее не существовавшей, вещи. Собственником в этом случае становится тот, кто изготовил или создал эту вещь для себя. Момент возникновения такого права собственности зависит от того, какая вещь создана — движимая или недвижимая. Так, право собственно­сти на движимую вещь возникает с момента ее созда­ния, а на недвижимую — с момента ее государствен­ной регистрации в установленном законом порядке.

2. *Спецификация или переработка —* это созда­ние новой вещи путем переработки материала, при­надлежащего другому лицу, а не ее создателю. При этом право собственности у спецификатора возни­кает только при наличии одновременно двух усло­вий: стоимость созданной вещи значительно превы­шает стоимость использованных материалов, и спецификатор не знал и не мог знать, что он исполь­зует чужой материал. Но в этом случае собственник материалов может требовать от спецификатора воз­мещения убытков, причиненных ему переработкой.

Если же спецификатор знал или должен был знать, что создает вещь из чужого материала, то собствен­ником такой вещи становится собственник материалов, который также может требовать от специфика­тора возмещения причиненных ему убытков. Дан­ный способ возникновения права собственности не закреплен в действующем законодательстве, однако он предусмотрен в проекте ГК а пока применяется по аналогии.

3. *Отделение плодов и доходов —* способ возник­новения права собственности, при котором их собст­венником становится лицо, которому принадлежит вещь, приносящая плоды и доходы, если иное не уста­новлено законом или договором с другим лицом (ст. 133 ГК Украины). Здесь нужно различать естествен­ные плоды, приносимые в результате органического развития плодоносящей вещи (приплод животных, шерсть, яйца, молоко и др.), и доходы, появляющиеся от использования вещи в гражданском обороте (ди­виденды по ценным бумагам, арендная плата и т. д.). Право собственности на плоды и доходы возникает у собственника вещи с момента их отделения. Это пра­во возникает у собственника и в том случае, если вещь находилась в незаконном недобросовестном владе­нии другого лица. Плоды и доходы, полученные добро­совестным незаконным владельцем до того момента, пока он узнал о неправомерности своего владения, при­надлежат ему, а с момента извещения его о незакон­ности владения — собственнику вещи.

4. *Приобретение права собственности на бесхо­зяйное имущество,* т. е. на имущество, которое не имеет собственника или собственник которого не найден. Право собственности на такое имущество согласно ста­тье 137 ГК Украины возникает у государства. Нуж­но отметить, что данное положение не отвечает ры­ночной экономике с ее равенством всех форм собственности, а поэтому оно должно быть изменено путем законодательного закрепления приобретатель­ской давности. Согласно приобретательской давности, если лицо открыто и с намерением установить право собственности владеет вещью определенный срок, то оно приобретает право собственности на эту вещь.

5. *Присвоение общедоступных даров природы (яго­ды, дичь, рыба и др.)* имеет место, когда оно допускает

ся в соответствии с законом, общим разрешением, данным собственником, или местным обычаем. Право собственности на указанные вещи возникает у лица осуществившего их сбор или добычу. [

6. *Находка —* вещь, выбывшая из владения собст­венника или иного управомоченного на владение ли­ца помимо его воли, вследствие потери и кем-либо обнаруженная. При находке случайность имеет ме­сто как на стороне потерявшего, так и на стороне на-^ шедшего вещь. В соответствии с действующим зако­нодательством (ст. 138 ГК Украины) лицо, нашедшее утерянную вещь, обязано немедленно уведомить об этом собственника или титульного владельца и воз­вратить найденную вещь. Если собственник или ти­тульный владелец неизвестен, то нашедший вещь обя­зан заявить в органы милиции или орган местного самоуправления. В том случае, когда собственник или титульный владелец не объявится в течение шести месяцев, тогда вещь безвозмездно переходит в собст­венность государства. Данное положение является ус­таревшим. Представляется, что на нынешних услови­ях право собственности на находку по истечении определенного времени должно возникать у лица, на­шедшего вещь.

7. Безнадзорный пригульный скот возвращается собственнику согласно статье 139 ГК Украины. В слу­чае, если собственник или его местопребывание неиз­вестны, лицо, задержавшее скот, обязано заявить об этом в милицию или орган местного самоуправления не позднее трех дней с момента задержания.

Вышеуказанные органы обязаны принять меры к розыску собственника скота. На время такого розыска скот передается в ближайший колхоз или совхоз. Ес­ли же в течение шести месяцев с момента заявления о задержании крупного рогатого скота и двух месяцев других животных их собственник не будет обнаружен и не заявит свои права на них, право собственности на этих животных переходит к колхозу, где содержится это животное или к государству, которое передает его соответствующему колхозу. Вышеизложенное прави­ло не соответствует современным экономическим отношениям, складывающимся в обществе. В связи с этим более целесообразным было бы оставление скота у ли­ца, его нашедшего, и признание за ним по истечении определенного времени права собственности.

8. *Клад —* зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или иные ценности (в том числе и валютные), собственник которых неизвестен или в силу закона утратил на них право. В отличие от находки, при которой вещь из владения собственника или иного управомоченного лица выбывает помимо их воли, кла­дом можно считать лишь намеренно скрытые ценно­сти. Согласно статье 140 ГК Украины лицо, обнару­жившее клад, обязано сдать его государству. При этом ему выдается вознаграждение в размере 25 процен­тов от стоимости клада, кроме случаев, когда раскоп­ки и поиск ценностей входят в круг его служебных обязанностей. Однако указанное правило также не со­гласуется с провозглашенным принципом равенства всех форм собственности. Поэтому, думается, что клад должен переходить в собственность в равных долях лицу, которому принадлежит имущество, где клад был сокрыт, и лицу, обнаружившему клад. Представляет­ся, что в случае попытки скрыть клад, имеющий ис­торическое или культурное значение, либо в случае разрушения каких-либо ценностей государство впра­ве предъявить к такому лицу иск о возмещении при­чиненных убытков.

9. *Самовольная постройка* в случае последующе­го ее узаконивания некоторыми авторами также вы­деляется как первоначальный способ возникновения права собственности (Гражданское право, Ч. 1.— С.— П.,1996).

Рассмотрев первоначальные способы возникновения права собственности, перейдем к производным, которые, как указывалось выше, основаны на правопреемстве.

1. Первым из таких способов является *национа­лизация —* безвозмездное обращение в собственность государства имущества, принадлежащего физическим и юридическим лицам. Данный способ применяется достаточно редко и характерен для возникновения права государственной собственности. Этот способ ис­пользовался в основном во времена становления Со­ветской власти, а также в период провозглашения не­зависимости Украины, когда было национализировано имущество компартии.

2. *Конфискация —* безвозмездное изъятие имуще­ства у собственника в пользу государства по пригово­ру суда, арбитража или другого компетентного орга­на в виде санкции за совершенное правонарушение (п. 4 статьи 55 Закона Украины «О собственности»). Следует отметить, что конфискация — это каратель­ная мера, свойственная нормам публичного, а не част­ного права, но все же являющаяся основанием воз­никновения права собственности у государства.

3. Для возникновения права государственной соб­ственности характерен также такой способ, как *рек­визиция —* изъятие государством имущества у собст­венника в интересах общества с выплатой ему реальной стоимости имущества к моменту прекраще­ния права собственности, включая и неполученные до­ходы. Данный способ законодательно закреплен в пункте 3 статьи 55 Закона Украины «О собственно­сти» и применяется при обстоятельствах чрезвычай­ного характера.

4. Все виды гражданско-правовых договоров, направ­ленные на возникновение права собственности (прода­жа, мена, дарение и др.). Право собственности лица, приобретшего вещь по договору, всегда основывается на праве собственности отчуждателя вещи. Для воз­никновения права собственности у приобретателя не­обходимо соблюдение для данного договора всех су­щественных условий. Право собственности всегда является правом собственника на индивидуально-оп­ределенную вещь и поэтому до ее передачи на отчуж-' дателе лежит риск за ее случайную гибель. В связи с этим важное практическое значение имеет определе­ние момента возникновения права собственности у при­обретателя имущества по договору. В соответствии со ст. 128 ГК Украины право собственности у приобрета­теля имущества по договору возникает с момента пе­редачи вещи, если иное не предусмотрено законом или договором. Данное правило, как видно, является дис-позитивным, а следовательно, стороны могут своим со­глашением определить момент возникновения права собственности у приобретателя.

5. *Приватизация* —» передача имущества государ­ства в собственность физических лиц. Данный способ характерен для возникновения права собственности у физических лиц и регулируется достаточно боль­шим количеством нормативных актов, основными из которых являются законы Украины «О приватиза­ции имущества государственных предприятий», «О приватизации небольших государственных предпри­ятий», «О приватизации государственного жилищно­го фонда».

6. *Наследование —* переход имущества после смер­ти его собственника к другим лицам в порядке, пре­дусмотренном разделом 7 ГК Украины, является про­изводным способом возникновения права собственности, так "как в его основе лежит правопре­емство.

7. Приобретение права собственности на имущество юридического лица при его реорганизации или лик­видации в случаях, когда это предусмотрено действую­щим законодательством и уставными документами.

8. *Передача объектов государственной и комму­нальной собственности.* Довольно новый способ воз­никновения права государственной и коммунальной собственности, основные положения которого преду­смотрены в Законе Украины «О передаче государствен­ной и коммунальной собственности».

Таковы основные способы возникновения права соб­ственности. Однако достаточно часто возникновение права собственности у одного лица является основа­нием прекращения права собственности у другого ли­ца. Основания прекращения права собственности — это определенные юридические факты, с которыми за­кон связывает прекращение права собственности. К таким юридическим фактам относятся: — сделки по отчуждению имущества или трата денег; — пользование имуществом, в результате которого **оно** полностью используется; — уничтожение или выбрасывание имущества соб­ственником; — принудительная продажа или изъятие имуще­ства в предусмотренных законом случаях; — гибель имущества в результате стихийного бед­ствия или противоправного действия третьих лиц; — приобретение имущества против воли собствен­ника добросовестным приобретателем.

1. **Момент возникновения права собственности у приобретателя.**

Рассмотрев первоначальные способы возникновения пра­ва собственности, перейдем к характеристике способов **про­изводных,** при которых право приобретателя основывается на праве отчуждателя.

Такими способами являются: приобретение имущества по договору и в порядке наследования.

1) **Договор,** как согласованное волеизъявление, является3 основанием возникновения права собственности в тех случаях, когда в нем присутствует намерение передачи такого-права от отчуждателя к приобретателю. Это может быть купля-продажа, дарение, мена и т.п. Если такого намерения у сторон нет, и речь идет о передаче имущества во времен­ное пользование, на хранение и пр., то право собственно­сти к другому лицу не переходит.

Следует иметь в виду, что некоторым европейским систе­мам частного права известны так называемые "вещные до­говоры", суть которых состоит именно в передаче праве собственности от собственника к другим лицам. Такие дого­воры характеризуются отсутствием указания на основание передачи права собственности на вещь, то есть являются по своему характеру абстрактными сделками. Однако укра­инскому гражданскому праву такие договоры в виде обще­го правила неизвестны (исключение составляет выдача век*селя}.* Поэтому в договоре должно быть указано не только желание передать право собственности на вещь другому лицу, но и основание возникновения обязательств (купля-продажа, мена и т.п.).

Поскольку передача права собственности в Украине опосредуется обычными обязательственными договорами, возни­кает **проблема установления соотношения момента перехода права собственности и момента возникновения обязательств.**

В соответствии со ст. 128 ГК **право собственности у приобретателя имущества по договору возникает с момента передачи вещи,** если иное не предусмотрено законом или договором. (Передачей признается вручение вещей приобре­тателю, а равно сдача транспортной организации для от­правки приобретателю и сдача на почту для пересылки при­обретателю вещей, отчужденных без обязательства достав­ки. К передаче вещей приравнивается передача коносамен­та или другого распорядительного докмента на вещи).

В свою очередь, права и обязанности могут возникать как с момента передачи вещи (реальные сделки), так и с момента' достижения соглашения (консенсуальные сделки).

Следовательно, при заключении консенсуальных догово­ров (купли-продажи, мены и т.п.) права и обязанности сто­рон возникают и до передачи вещи. Однако возникают лишь обязательственные, относительные правоотношения. В то же время, вещные правоотношения (отношения собственности на вещь) не возникают, если договором или законом не установлено иное. Практически это имеет те последствия, что собственник, уже продавший, но еще не передавший свою вещь, сохраняет прао собственности на нее до момен­та передачи. Следовательно, на нем по общему правилу продолжает оставаться риск случайной гибели вещи (ст. 130 ПС). Кроме того, он сохраняет возможность повторной продажи вещи, осуществляя свое право распоряжения вещью. В таком случае покупатель может предъявить иск к про­давцу из неисполнения договора купли-продажи, требовать возмещения убытков, взыскания санкций, предусмотренных договором и т.п. Однако он не может требовать от приоб­ретателя вещи, чтобы тот передал ему эту вещь, как при­обретенную ранее **им** (первым покупателем).

**2) Наследование.** Переход права собственности в поряд­ке наследования возможен по завещанию или в силу прямо­го предписания закона. В этих случаях основанием возникновения права собственности у наследника является сложный юридический состав: 1) смерть наследодателя + завещание + принятие наследства наследником; либо 2) смерть наследодателя + принятие наследства наследниками по закону.

Наследственное право в соответствии с пандектной сис­темой составляет самостоятельный раздел гражданского права (ст.ст. 524-564 **ГК,** ст.ст. 1456-1550 проекта ГК). Поэтому детально его положения изложены в соответствующей части учебника

1. **Риск случайной гибели.**

Статья 130. Риск случайной гибели вещи

Риск случайной гибели или случайной порчи отчуждаемых вещей переходит на приобретателя одновременно с возникновением у него права собственности, если другое не установлено законом или договором.

Если отчуждатель просрочил передачу вещей или приобретатель просрочил принятие их, риск случайной гибели или случайной порчи несет сторона, которая просрочила.

1. **Понятие незаконного добросовестного и недобросовестного приобретателя.**

Статья 148. Расчеты при возвращении вещей с незаконного владения

Востребуя имущество по чужому незаконному владению (статья 144 этого Кодекса), владелец вправе также требовать от лица, которое знало или должно было знать, что его владение незаконное (недобросовестный владелец), возвращение или возмещение всех доходов, которые это лицо получило или должно было получить за все время владения; от добросовестного же владельца - всех доходов, что он получил и должен был получить с того времени, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку за иском владельца о возвращении имущества. Владелец, как добросовестный, так и недобросовестный, в свою очередь имеет право требовать от владельца возмещения понесенных им необходимых расходов на имущество с того времени, с которого владельцу принадлежат доходы от имущества.

Добросовестный владелец имеет право оставить за собой сделанные им улучшения, если они могут быть отделены без повреждения вещи. Если отделить улучшение невозможно, добросовестный владелец имеет право требовать возмещения сделанных на улучшение расходов, но не больше размера увеличения стоимости вещи.

Статья 145. Востребование имущества владельцем от добросовестного приобретателя

Если имущество за плату приобретенное у лица, которое не имело права его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не должен был знать (добросовестный приобретатель), то владелец вправе востребовать это имущество от приобретателя только в случае, когда имущество затеряно владельцем или лицом, которому имущество было передано владельцем во владение, или похищено у того или другого, или выбыло с их владения другим путем вне их воли.

Востребование имущества по причинам, отмеченным в части первой этой статьи, не допускается, если имущество было продано в порядке, установленном для выполнения судебных решений.

Если имущество приобретено безоплатно от лица, которое не имело права его отчуждать, владелец вправе вытребовать имущество во всех случаях.

1. **Правовые последствия незаконного приобретения добросовестными; и недобросовестными приобретателями.**

Статья 148. Расчеты при возвращении вещей с незаконного владения

Востребуя имущество по чужому незаконному владению (статья 144 этого Кодекса), владелец вправе также требовать от лица, которое знало или должно было знать, что его владение незаконное (недобросовестный владелец), возвращение или возмещение всех доходов, которые это лицо получило или должно было получить за все время владения; от добросовестного же владельца - всех доходов, что он получил и должен был получить с того времени, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку за иском владельца о возвращении имущества. Владелец, как добросовестный, так и недобросовестный, в свою очередь имеет право требовать от владельца возмещения понесенных им необходимых расходов на имущество с того времени, с которого владельцу принадлежат доходы от имущества.

Добросовестный владелец имеет право оставить за собой сделанные им улучшения, если они могут быть отделены без повреждения вещи. Если отделить улучшение невозможно, добросовестный владелец имеет право требовать возмещения сделанных на улучшение расходов, но не больше размера увеличения стоимости вещи.

Статья 145. Востребование имущества владельцем от добросовестного приобретателя

Если имущество за плату приобретенное у лица, которое не имело права его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не должен был знать (добросовестный приобретатель), то владелец вправе востребовать это имущество от приобретателя только в случае, когда имущество затеряно владельцем или лицом, которому имущество было передано владельцем во владение, или похищено у того или другого, или выбыло с их владения другим путем вне их воли.

Востребование имущества по причинам, отмеченным в части первой этой статьи, не допускается, если имущество было продано в порядке, установленном для выполнения судебных решений.

Если имущество приобретено безоплатно от лица, которое не имело права его отчуждать, владелец вправе вытребовать имущество во всех случаях.

— Недобросовестный владелец обязан возвратить или возместить собственнику все доходы, которые он извлек или должен был извлечь за все время владе­ния вещью.

— Добросовестный владелец имущества несет по­добную обязанность лишь с того момента, когда он уз­нал о неправомерности своего владения или получил повестку в суд по иску собственника о возврате иму­щества.

— Незаконный владелец имущества как добро­совестный, так и недобросовестный, вправе требовать от собственника компенсации произведенных им за­трат на имущество с того времени, с которого собст­веннику причитаются доходы от этого имущества. Под необходимыми затратами здесь следует понимать та­кие расходы, без которых вещь погибла бы или суще­ственно ухудшилась, в результате чего не могла бы использоваться по своему прямому назначению. Ины­ми словами, это те издержки владельца, которые вы­зываются необходимостью поддерживать имущество в исправном состоянии, в частности, расходы на со­держание имущества, производство капитального и те­кущего ремонта. Данное правило в определенной сте­пени предотвращает бесхозяйное содержание имуще­ства незаконным владельцем.

1. **Право частной собственности - понятие и содержание.**

В действующем законодательстве Украины частная соб­ственность предусмотрена ст.41 Конституции Украины, пра­во на нее является одним из непременных условий свобод­ного существования индивида.

Собственность граждан создается и приумножается за счет **их** доходов от участия в общественном производстве, от ведения собственного хозяйства и доходов от средств, вло­женных в кредитные учреждения, акции и другие ценные бумаги, приобретения имущества при наследовании и на других основаниях, предусмотренных законом. Эта собствен­ность основана яа свободе личности в распоряжении соб­ственными. способностями к производственному и творческо­му труду, выборе его форм и способов обращения резуль­татов на удовлетворение общественных и личных нужд.

Право частной собственности было закреплено в Укра­ине 7 июля 1992 г. Законом Украины "О внесении измене­ний и дополнений в некоторые законодательные акты Укра­ины. В частности, им были внесены изменения в Закон Украины "О собственности". А 16 декабря 1993 г. Верховна Рада внесла изменения в Гражданский кодекс Украины я некоторые законодательные акты, приведя их положения в соответствие с принятым Законом "О собственности.

**Право частной собственности может быть определено как принадлежащая частному лицу высшая власть над вещами, которая может быть реализована им в отношениях со все­ми другими лицами путем владения, пользования и распоря­жения этими вещами личными действиями или через посред­ство специально уполномоченных им лиц.**

**Субъектами права частной собственности** в соответ­ствии с законом "О собственности" являются граждане Украины, иностранные граждане и лица без гражданства, то есть, **только физические, но не юридические лица.**

Вместе с тем, частная собственность возникает не только тогда, когда имущество принадлежит одному лицу, но и тог­да, когда речь идет о собственности трудового или кресть­янского хозяйства. Поскольку ни трудовое, ни крестьянское хозяйство не имеют статуса юридического лица, то в этом случае коллективная собственность не возникает, собственни­ками являются члены крестьянского (фермерского) хозяйства.

Следует отметить, что проект ГК как будто вообще обхо­дит этот вопрос, акцентируя внимание на "праве собственности физических лиц" (ст. 321) и "праве собственности юриди­ческих лиц" (ст. 322).

Однако проблема этим не снимается, поскольку в ст. 321 Проекта физические лица называются "субъектами пра­ва частной собственности", чего не сделано далее в отно­шении юридических лиц. Таким образом, правовой режим имущества, принадлежащего организациям (особенно него­сударственным) остается достаточно неопределенным. Оста­ется только гадать, что это за форма собственности, в чем ее отличительные особенности и т.п.

Более правильным было бы в соответствии с Конститу­цией Украины отнесение к частной собственности любого имущества, принадлежащего частным лицам, не являющимся фигурантами государства, то есть, не выступающим от его имени в отношениях собственности.

**Объектами права частной собственности** могут быть лю­бые объекты потребительского и производственного назна­чения, результаты интеллектуального труда, если иное не предусмотрено законом. Это имущество может быть использовано собственником как в повседневном обиходе, так в в предпринимательской деятельности. Однако в последнем случае это возможно только при соблюдении специальных правил о предпринимательстве.

По действующему законодательству состав и количество имущества, которое может находиться в частной собствен­ности граждан, может быть ограничено только законом.

Так, ст. 9 Закона Украины "О собственности" определя­ет объекты права исключительной собственности народа Ук­раины (помимо объектов права государственной собствен­ности) - земля, ее недра, воздушное пространство; водные и другие природные ресурсы ее континентального шельфа и исключительной (морской) экономической зоны. Как отме­чалось выше, **такие вещи, фактически изъятые из граждан­ского оборота, должны расцениваться скорее как объекты' публичного, а не частного права.**

Кроме того, "Перечень видов имущества, которое не мо­жет находиться в собственности граждан, общественных организаций, международных организаций и юридических лиц иных государств на территории Украины" - дает исчерпы­вающий перечень такого имущества - оружие, боеприпасы, наркотические, психотропные, сильнодействующие ядовитые лечебные средства и т.д.

Для определенных категорий вещей законодательством ус­тановлены ограничения **в их** гражданском обороте как объектом частного права (огнестрельное охотничье оружие, памятники истории и культуры). Для осуществления права частной собственности в отношении этих видов имущества необходимы разрешения соответствующих органов и услож­ненный порядок его приобретения.

В соответствии с правовым режимом, установленным Зако-ном "О собственности", владение имуществом считает­ся правомерным постольку и до тех пор, пока иное не будет установлено судом. На практике это означает, что субъект права частной собственности не обязан, доказывать законность своего владения в случае возникновения сомне­ния в этом у иных лиц. Вместе с тем это не исключает требования подтверждения в случае спора права собствен­ности на отдельные объекты специальными документами (под­тверждающими право собственности на жилой дом, право частной собственности на землю и т.п.).

Что касается **возникновения и прекращения права част­ной собственности,** то они являются общими для всех форм собственности. Это следует из принципа равенства всех форм собственности. Общим условием признания граждани­на собственником имущества является правомерность его приобретения. Действуют общие правила о первичных и производных основаниях возникновения права собственнос­ти и т.п.

1. **Объекты права частной собственности.**

Более правильным было бы в соответствии с Конститу­цией Украины отнесение к частной собственности любого имущества, принадлежащего частным лицам, не являющимся фигурантами государства, то есть, не выступающим от его имени в отношениях собственности.

**Объектами права частной собственности** могут быть лю­бые объекты потребительского и производственного назна­чения, результаты интеллектуального труда, если иное не предусмотрено законом. Это имущество может быть использовано собственником как в повседневном обиходе, так в в предпринимательской деятельности. Однако в последнем случае это возможно только при соблюдении специальных правил о предпринимательстве.

По действующему законодательству состав и количество имущества, которое может находиться в частной собствен­ности граждан, может быть ограничено только законом.

Так, ст. 9 Закона Украины "О собственности" определя­ет объекты права исключительной собственности народа Ук­раины (помимо объектов права государственной собствен­ности) - земля, ее недра, воздушное пространство; водные и другие природные ресурсы ее континентального шельфа и исключительной (морской) экономической зоны. Как отме­чалось выше, **такие вещи, фактически изъятые из граждан­ского оборота, должны расцениваться скорее как объекты' публичного, а не частного права.**

Кроме того, "Перечень видов имущества, которое не мо­жет находиться в собственности граждан, общественных организаций, международных организаций и юридических лиц иных государств на территории Украины" - дает исчерпы­вающий перечень такого имущества - оружие, боеприпасы, наркотические, психотропные, сильнодействующие ядовитые лечебные средства и т.д.

Для определенных категорий вещей законодательством ус­тановлены ограничения **в их** гражданском обороте как объектом частного права (огнестрельное охотничье оружие, памятники истории и культуры). Для осуществления права частной собственности в отношении этих видов имущества необходимы разрешения соответствующих органов и услож­ненный порядок его приобретения.

В соответствии с правовым режимом, установленным Зако-ном "О собственности", владение имуществом считает­ся правомерным постольку и до тех пор, пока иное не будет установлено судом. На практике это означает, что субъект права частной собственности не обязан, доказывать законность своего владения в случае возникновения сомне­ния в этом у иных лиц. Вместе с тем это не исключает требования подтверждения в случае спора права собствен­ности на отдельные объекты специальными документами (под­тверждающими право собственности на жилой дом, право частной собственности на землю и т.п.).

1. **Основания возникновения и прекращения права частной собственности.**

Статья 12. Основания возникновения права частной

собственности

1. Труд граждан является основой создания и приумножения их собственности.

2. Гражданин приобретает право собственности на доходы от участия в общественном производстве, индивидуального труда, предпринимательской деятельности, вложения средств в кредитные учреждения, акционерные общества, а также на имущество, полученное в результате наследования или совершения иных сделок, не запрещенных законом.

Статья 55. Случаи лишения права собственности

1. Собственник не может быть лишен права собственности на свое имущество, кроме случаев, предусмотренных настоящим Законом и другими законодательными актами Украины.

2. Изъятие имущества у собственника допускается при обращении взыскания на это имущество по обязательствам собственника в случаях и порядке, предусмотренных настоящим Законом, а также Гражданским и Гражданско-процессуальным кодексами Украины.

З. При обстоятельствах чрезвычайного характера: в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий имущество в интересах общества по решению органов государственной области может быть изъято (реквизировано) у собственника в порядке и на условиях, установленных законодательными актами Украины, с выплатой ему стоимости имущества в объеме, предусмотренном пунктом 4 статьи 48 настоящего Закона.

В случаях, предусмотренных законодательными актами Украины, допускается возмездное изъятие имущества у собственника по решению суда или другого компетентного органа (должностного лица). Собственнику выплачивается стоимость этого имущества в порядке и размерах, установленных законодательными актами Украины.

4. В случаях, предусмотренных законодательными актами Украины, имущество может быть безвозмездно изъято (конфисковано) у собственника по решению (приговору) суда, Арбитражного суда с либо другого компетентного органа (должностного лица) в виде санкции за совершение правонарушения.

Что касается **возникновения и прекращения права част­ной собственности,** то они являются общими для всех форм собственности. Это следует из принципа равенства всех форм собственности. Общим условием признания граждани­на собственником имущества является правомерность его приобретения. Действуют общие правила о первичных и производных основаниях возникновения права собственнос­ти и т.п.

Статья 128. Момент возникновения права собственности у приобретателя имущества по договору

Право собственности (право оперативного управления) у приобретателя имущества по договору возникает с момента передачи вещи, если другое не предусмотрено законом или договором.

Передачей признается вручение вещей приобретателю, а так же сдача транспортной организации для отправления приобретателю и сдача на почту для пересылки приобретателю вещей, отчуждаемых без обязательства доставки. К передаче вещей приравнивается передача коносамента или другого распорядительного документа на вещи. ( с изменениями, внесенными Указом ПВР N 278-11 от 20.05.85 )

Статья 136. Последствия бесхозяйственного содержания и необеспечения сохранности имущества, которое является памятником истории и культуры

Если гражданин бесхозяйственно относится к принадлежащему ему имуществу, являющемуся памяткой истории и культуры, государственные органы охраны памяток делают владельцу предупреждение о прекращении бесхозяйственного отношения к этому имуществу. Если владелец не выполнит этого требования, то за иском отмеченных органов суд может изъять это имущество. При неотложной необходимости обеспечения сохранности имущества, которая является памяткой истории и культуры, иск об изъятии этого имущества может быть предъявлен без предупреждения.

Если гражданин не обеспечивает сохранности принадлежащего ему имущества, которое является памяткой истории и культуры, в связи с невозможностью создать необходимый режим его содержания, это имущество может быть выкуплено государством. Если гражданин не дает согласия на выкуп такого имущества, то за иском государственных органов охраны памяток суд может изъять его у владельца.

Изъятое имущество, являющееся памяткой истории и культуры, переходит в собственность государства. Владельцу возмещается стоимость изъятого имущества в размере, установленном по согласию сторон, а в случае спора - судом. ( с изменениями, внесенными Указом ПВР N 278-11 от 20.05.85 )

. Основания прекращения права собственности — это определенные юридические факты, с которыми за­кон связывает прекращение права собственности. К таким юридическим фактам относятся:

— сделки по отчуждению имущества или трата денег;

— пользование имуществом, в результате которого **оно** полностью используется;

— уничтожение или выбрасывание имущества соб­ственником;

— принудительная продажа или изъятие имуще­ства в предусмотренных законом случаях;

— гибель имущества в результате стихийного бед­ствия или противоправного действия третьих лиц;

— приобретение имущества против воли собствен­ника добросовестным приобретателем.

1. **Осуществление права частной собственности.**

Что касаетсяосуществление права частной собственности**,** то оно следует из ст 4 закона «О собственности».

Статья 4. Осуществление права собственности

1. Собственник по своему усмотрению владеет, пользуется и распоряжается принадлежащим ему имуществом.

2. Собственник вправе совершать в отношении своего имущества любые действия, не противоречащие закону. Он может использовать имущество для осуществления хозяйственной и иной, не запрещенной законом, деятельности, в частности, передавать его безвозмездно либо за плату во владение и пользование другим лицам.

З. Всем собственникам обеспечиваются равные условия осуществления своих прав.

4. Государство непосредственно не вмешивается в хозяйственную деятельность субъектов права собственности.

5. Собственник, осуществляя свои права, обязан не причинять вред окружающей среде, не нарушать права и охраняемые законом интересы граждан, юридических лиц и государства.

При осуществлении своих прав и исполнении обязанностей собственник обязан соблюдать нравственные начала общества.

6. В случаях и в порядке, установленных законодательными актами Украины, деятельность собственника может быть ограничена либо прекращена, или на собственника может быть возложена обязанность допустить ограниченное пользование его имуществом другими лицами.

1. **Право собственности хозяйственных обществ и объединений.**

Статья 20. Субъекты права коллективной собственности

Субъектами права коллективной собственности являются трудовые коллективы государственных предприятий, коллективы арендаторов коллективные предприятия, кооперативы, акционерные общества, хозяйственные товарищества, хозяйственные объединения, профессиональные союзы, политические партии и другие общественные объединения, религиозные и иные организации, являющиеся юридическими лицами.

Субъектами права коллективной собственности на землю являются коллективные сельскохозяйственные предприятия, сельскохозяйственные кооперативы, садовые общества, сельскохозяйственные акционерные общества, в том числе созданные на базе совхозов и других государственных сельскохозяйственных предприятий.

Статья 26. Объекты права собственности хозяйственного

товарищества

1. Объектами права собственности хозяйственного товарищества, являющегося юридическим лицом, являются денежные и имущественные взносы его членов, а также имущество, приобретенное в результате хозяйственной деятельности, и иное имущество, приобретенное по основаниям, не запрещенным законом.

2. Взнос членов хозяйственного товарищества может складываться из основных и оборотных фондов, денежных средств, ценных бумаг. Член хозяйственного товарищества вправе с общего согласия передать в счет своего взноса право пользования принадлежащим ему имуществом или результатами его интеллектуального труда.

Статья 27. Объекты права собственности хозяйственного объединения

1. Объектом, права собственности хозяйственного объединения предприятий и организаций (концерна, ассоциации, отраслевого, межотраслевого регионального объединения) является имущество, добровольно переданное ему предприятиями и организациями, а также приобретенное в результате хозяйственной деятельности и по иным основаниям не запрещенным законом.

2. В состав объектов права собственности хозяйственного объединения не входит имущество членов этого объединения.

З. Собственностью хозяйственного объединения является также имущество созданных им предприятий. Эти предприятия не вправе выйти из состава объединения без его согласия.

4. Объединение не отвечает по обязательствам входящих в его состав предприятий и организаций, а они не отвечают по обязательствам объединения и друг друга, если иное не предусмотрено их уставами (положениями) или договором между ними.

5. Имущество, оставшееся после прекращения деятельности хозяйственного объединения, распределяется между входившими в него предприятиями и организациями.

Статья ЗО. Осуществление права коллективной собственности

1. Коллективный собственник самостоятельно владеет, пользуется и распоряжается принадлежащими ему объектами собственности.

2. Право коллективной собственности осуществляют высшие органы управления собственника (общие собрания, конференции, съезды и т.п.).

З. Отдельные функции по хозяйственному управлению коллективным имуществом могут быть возложены высшими органами управления собственника на создаваемые ими органы.

«О хозяйственных обществах»

Статья 12. Собственность на имущество общества

Общество является собственником:

имущества, переданного ему учредителями и участниками в собственность;

продукции, произведенной обществом в результате хозяйственной деятельности;

полученных доходов;

иного имущества, приобретенного на основаниях не запрещенных законом.

Риск случайной гибели или повреждения имущества, являющегося собственностью общества или переданного ему в пользование, несет общество, если иное не предусмотрено учредительными документами.

«Об объединениях граждан»

Статья 21. Собственность объединений граждан

Объединение граждан может иметь в собственности средства и иное имущество, необходимое для осуществления его уставной деятельности.

Объединение граждан приобретает право собственности на средства и иное имущество, переданное ему учредителями, членами (участниками) или государством, приобретенное от вступительных и членских взносов, пожертвованное гражданами, предприятиями, учреждениями и организациями, а также на имущество, приобретенное за счет собственных средств или на других основаниях, не запрещенных законом.

Политические партии также имеют право на имущество, приобретенное от продажи общественно-политической литературы, иных агитационно-пропагандистских материалов, изделий с собственной символикой, проведения фестивалей, праздников, выставок, лекций, других политических мероприятий.

Общественные организации также имеют право на имущество и средства, приобретенные в результате хозяйственной и иной коммерческой деятельности созданных ими хозрасчетных учреждений и организаций, учрежденных предприятий.

Средства и иное имущество объединений граждан, в том числе ликвидируемых, не может перераспределяться между их членами и используется для выполнения уставных задач или на благотворительные цели а в случаях, предусмотренных законодательными актами, по решению суда направляется в доход государства.

Статья 23. Осуществление права собственности

Право собственности объединений граждан реализуют их высшие уставные органы управления (общие собрания, конференции, съезды и т.п.) в порядке, предусмотренном законодательством Украины и уставными документами.

Отдельные функции по хозяйственному управлению имуществом могут быть возложены высшими уставными органами управления на создаваемые ими органы, местные ячейки или переданы союзам объединений граждан.

1. **Понятие и порядок приватизации имущества государственных предприятий.**

О приватизации государственного имущества

Статья 1. Понятие и цель приватизации

Приватизация государственного имущества (далее - приватизация) - это отчуждение имущества, находящегося в государственной собственности, и имущества, принадлежащего Автономной Республике Крым, в пользу физических и юридических лиц, которые могут быть покупателями в соответствии с настоящим Законом, в целях повышения социально-экономической эффективности производства и привлечения средств на структурную перестройку экономики Украины.

2. Приватизация осуществляется на основе следующих принципов:

законности;

государственного регулирования и контроля;

предоставления гражданам Украины приоритетного права на приобретение государственного имущества;

предоставления льгот для приобретения государственного имущества членам трудовых коллективов приватизируемых предприятий;

обеспечение социальной защищенности и равенства прав участия граждан Украины в процессе приватизации;

продажи объектов приватизации с учетом их индивидуальных особенностей исключительно за денежные средства;

приоритетного права трудовых коллективов на приобретение имущества своих предприятий;

создания благоприятных условий для привлечения инвестиций;

Статья 5. Объекты приватизации

1. К объектам государственной собственности, подлежащим приватизации, относятся:

имущество предприятий, цехов, производств, участков, других подразделений, являющихся едиными (целостными) имущественными комплексами, если при их выделении в самостоятельные предприятия не нарушается технологическое единство производства по основной специализацией предприятия, из структуры которого они выделяются;

объекты незавершенного строительства и законсервированные объекты;

акции (доли, паи), принадлежащие государству в имуществе хозяйственных обществ и других объединений.

Статья 8. Покупатели

1. Покупателями объектов приватизации могут быть:

граждане Украины, иностранные граждане, лица без гражданства;

юридические лица, зарегистрированные на территории Украины, кроме предусмотренных частью третьей настоящей статьи;

юридические лица других государств.

3. Не могут быть покупателями:

юридические лица, в имуществе которых доля государственной собственности превышает 25 процентов;

органы государственной власти;

работники государственных органов приватизации (кроме случаев использования ими приватизационных бумаг);

юридические лица, имущество которых находится в коммунальной собственности, органы местного самоуправления.

Статья 11. Порядок приватизации Порядок приватизации государственного имущества предусматривает: опубликование списка объектов, подлежащих приватизации, в изданиях государственных органов приватизации, местной печати; принятие решения о приватизации объекта на основании поданного заявления или исходя из заданий Государственной программы приватизации и создание комиссии по приватизации;

опубликование информации о принятии решения о приватизации объекта; проведение аудиторской проверки финансовой отчетности приватизируемого предприятия (за исключением объектов малой приватизации); утверждение плана приватизации или плана размещения акций открытых акционерных обществ, созданных в процессе приватизации и корпоратизации, и их реализацию.

1. **Понятие и порядок приватизации имущества небольших государственных предприятий.**

«О приватизации небольших государственных предприятий (малой приватизации)»

Статья 2. Объекты малой приватизации

1. Объектами малой приватизации являются:

целостные имущественные комплексы небольших государственных предприятий, отнесенных Государственной программой приватизации к группе А;

отдельное индивидуально определенное имущество;

объекты незавершенного строительства и законсервированные объекты.

2. В случаях, когда в состав предприятий входят структурные подразделения (магазины, парикмахерские, мастерские, столовые и т.п.), которые могут быть выделены в самостоятельные предприятия, объектами малой приватизации являются названные структурные подразделения.

3. Строения (сооружения, помещения) приватизируются вместе с расположенными в них объектами приватизации, кроме случаев отказа покупателя от приватизации строения (сооружения, помещения), в котором расположен объект, приватизируемый путем выкупа, или если на это нет прямого запрета соответственно Фонда государственного имущества Украины, Верховного Совета Автономной Республики Крым или местного Совета соответствующего уровня.

Не могут быть объектами малой приватизации строения (сооружения, помещения) или их отдельные части, представляющие национальную, культурную и историческую ценность и находящиеся под охраной государства.

При наличии запрета на приватизацию строения (сооружения, помещения), в котором расположен объект приватизации, или в случае отказа покупателя от приватизации строения (сооружения, помещения), в котором расположен объект, приватизируемый путем выкупа, указанные строения (сооружения, помещения) передаются в установленном порядке владельцам приватизированных объектов в аренду на срок не менее десяти лет.

4. Если в нежилых помещениях строения, являющегося государственной собственностью, размещается два или более государственных либо основанных на аренде государственного имущества предприятий, то в случае принятия решения о приватизации одного или нескольких из них занимаемые ими помещения, при отсутствии запрета на приватизацию этого строения, приватизируются вместе с другим имуществом предприятия после закрепления за названными сопользователями занимаемых ими помещений на праве полного хозяйственного ведения, оперативного управления или на договорных началах.

5. Не подлежат приватизации определенные в установленном порядке специализированные предприятия торговли, обслуживающие исключительно граждан, имеющих льготы согласно действующему законодательству.

6. Учреждения культуры, помещения и строения социально-бытового назначения, сооруженные за счет средств государственных предприятий, которые обслуживают населенные пункты, районы или микрорайоны в городах, общественные организации или определенные профессиональные (производственные) коллективы могут быть в установленном порядке исключены из перечня объектов малой приватизации по решению Фонда государственного имущества Украины, его региональных отделений и представительств в районах и городах, Фонда имущества Автономной Республики Крым и его представительств, а также по решению Верховного Совета Автономной Республики Крым, местных Советов соответствующего уровня.

Статья 5. Покупатели

1. Покупателями объектов малой приватизации могут быть физические и юридические лица, признаваемые покупателями в соответствии с Законом Украины "О приватизации имущества государственных предприятий" ( 2163-12 ).

2. Не могут быть покупателями:

юридические лица, в имуществе которых доля государственной собственности превышает 25 процентов;

органы государственной власти и органы местного самоуправления;

работники органов приватизации и другие лица, которым в соответствии с действующим законодательством запрещено заниматься предпринимательской деятельностью (кроме случаев использования ими приватизационных бумаг).

Статья 8. Подготовка объекта малой приватизации к продаже

1. С момента принятия решения о приватизации предприятия осуществляется его подготовка к приватизации.

Подготовка объекта малой приватизации к продаже осуществляется органами приватизации, которые:

определяют цену продажи объекта, подлежащего приватизации путем выкупа, или начальную цену продажи объекта на аукционе, по конкурсу;

Статья 11. Продажа объекта приватизации путем выкупа

1. Выкуп применяется в отношении объектов малой приватизации:

не проданных на аукционе, по конкурсу;

включенных в перечень объектов, подлежащих приватизации путем выкупа;

сданных в аренду, если право на выкуп было предусмотрено договором аренды, заключенным до вступления в силу Закона Украины "Об аренде государственного имущества".

Выкуп имущества предприятий, сданных в аренду, производится с соблюдением требований, предусмотренных действующим законодательством Украины о приватизации.

Порядок выкупа объекта приватизации определяется Фондом государственного имущества Украины.

2. Информация об осуществлении выкупа объекта приватизации публикуется в информационных бюллетенях органов приватизации, местной печати, других печатных изданиях, определенных органами приватизации, в течение 15 календарных дней со дня заключения договора купли-продажи.

Статья 14. Продажа по конкурсу

Продажа объектов малой приватизации по конкурсу заключается в передаче права собственности покупателю, предложившему наилучшие условия дальнейшей эксплуатации объекта или при равных условиях - самую высокую цену.

Статья 22. Право собственности

1. Право владения, использования и распоряжения объектом приватизации переходит к покупателю с момента нотариального освидетельствования договора купли-продажи.

2. После приобретения объекта его новый собственник становится правопреемником прав и обязанностей приватизированного предприятия.

3. До вступления покупателя в права собственности на приобретенный объект приватизации ответственность за сохранение указанного имущества в установленном порядке несет руководитель приватизируемого предприятия или предприятия (учреждения, организации), на балансе которого находится объект приватизации.

Статья 23. Договор купли-продажи

1. Право собственности на государственное имущество подтверждается договором купли-продажи, который заключается между покупателем и уполномоченным представителем соответствующего органа приватизации.

Договор купли-продажи государственного имущества подлежит нотариальному освидетельствованию.

В случае приобретения объекта приватизации на аукционе, по конкурсу договор купли-продажи между покупателем и продавцом заключается не позднее, чем в пятидневный срок со дня утверждения органом приватизации результатов аукциона, конкурса.

1. **Порядок получения гражданами в собственность квартир из Государственного жилого фонда.**

О приватизации государственного жилищного фонда

Статья 1. Понятие приватизации государственного жилищного фонда

Приватизация государственного жилищного фонда (далее - приватизация) - это отчуждение квартир (домов), комнат в квартирах и одноквартирных домах, где проживают два и более нанимателей, и относящихся к ним хозяйственных сооружений и помещений (подвалов, сараев и т. п.) государственного жилищного фонда в пользу граждан Украины.

Статья 2. Объекты приватизации

1. К объектам приватизации относятся квартиры многоквартирных домов, одноквартирные дома, комнаты в квартирах и одноквартирных домах, где проживают два и более нанимателей (далее - квартиры (дома), которые используются гражданами на условиях найма.

Статья 3. Способы приватизации.

Приватизация осуществляется путем:

безвозмездной передачи гражданам квартир (домов) из расчета санитарной нормы 21 квадратный метр общей площади на нанимателя и каждого члена его семьи и дополнительно 1О квадратных метров на семью;

продажи излишков общей площади квартир (домов) гражданам Украины, живущим в них или состоящим в очереди нуждающихся в улучшении жилищных условий.

Статья 4. Жилищные чеки

1. Жилищные чеки - это приватизационные бумаги, получаемые всеми гражданами Украины и используемые при приватизации государственного жилищного фонда. Они могут также использоваться для приватизации доли имущества государственных предприятий, земельного фонда.

Номинальная стоимость жилищного чека определяется восстановительной стоимостью наличного государственного жилищного фонда с учетом общего индекса роста стоимости имущества - 10, принятого для расчетов в Государственной программе приватизации государственного имущества (6О6 млрд. руб. по состоянию на 1 июля 1992 года), из расчета на каждого гражданина Украины - 12 тыс. рублей. Эта сумма подлежит периодической индексации в соответствии с решениями Кабинета Министров Украины.

Статья 5. Порядок расчетов при приватизации квартиры (дома)

1. Если общая площадь квартир (домов), подлежащих приватизации, соответствует площади, предусмотренной абзацем вторым статьи 3 настоящего Закона, указанные квартиры (дома) передаются нанимателю и членам его семьи безвозмездно.

В члены семьи нанимателя включаются лишь граждане, которые постоянно проживают в квартире (доме) совместно с нанимателем или за которыми сохраняется право на жилье.

2. Если общая площадь квартиры меньше площади, которую имеет право получить семья нанимателя безвозмездно, нанимателю и членам его семьи выдаются жилищные чеки, сумма которых определяется исходя из размера недостающей площади и восстановительной стоимости одного квадратного метра.

3. Если общая площадь квартиры (дома) превышает площадь, которую имеет право получить семья съемщика неоплачиваемой, съемщик осуществляет доплату ценными бумагами, полученными для приватизации государственных предприятий или земли, а в случае их отсутствия - деньгами. Сумма доплат определяется произведением размера избыточной общей площади на стоимость одного квадратного метра.

4. Право на приватизацию квартир (домов) государственного жилищного фонда с использованием жилищных чеков получают граждане Украины, которые постоянно проживают в этих квартирах (домах) или состояли на учете нуждающихся в улучшении жилищных условий до введения в действие настоящего Закона.

5. Каждый гражданин Украины имеет право приватизировать занимаемое им жилье безвозмездно в пределах номинальной стоимости жилищного чека или с частичной доплатой один раз.

Статья 6. Безвозмездная передача квартир (домов) независимо

от размера их общей площади

1. Независимо от размера общей площади безвозмездно передаются в собственность граждан занимаемые ими:

однокомнатные квартиры;

квартиры (дома), полученные в случае сноса или отселения всех семей из домов (частей домов), принадлежавших им на праве собственности, если прежние собственники не получили за эти дома (части домов) денежную компенсацию;

квартиры (дома), в которых проживают граждане, которым установлена эта льгота Законом Украины "О статусе и социальной защите граждан, пострадавших в результате Чернобыльской катастрофы";

квартиры (дома), в которых проживают граждане, удостоенные звания Героя Советского Союза, Героя Социалистического Труда, награжденные орденом Славы трех степеней, ветераны Великой Отечественной войны, воины-интернационалисты, инвалиды I и II групп, инвалиды с детства, ветераны труда, проработавшие: не менее 25 лет - женщины, ЗО лет - мужчины, ветераны Вооруженных Сил и репрессированные лица, реабилитированные согласно Закону Украины "О реабилитации жертв политических репрессий в Украине";

квартиры (дома) , в которых проживают семьи погибших при исполнении государственных и общественных обязанностей и на производстве;

квартиры (дома ) , в которых проживают военнослужащие, которым установлена льгота Законом Украины "О социальной и правовой защите военнослужащих и членов их семей" ;

квартиры (дома) , в которых проживают многодетные семьи (семьи, имеющие трех и более несовершеннолетних детей) .

Статья 8. Организация проведения приватизации и оформление права собственности

1. Приватизация государственного жилищного фонда осуществляется уполномоченными на это органами, созданными местной государственной администрацией, и органами местного самоуправления, государственными предприятиями, организациями, учреждениями, в полном хозяйственном ведении или оперативном управлении которых находится государственный жилищный фонд.

2. Передача занимаемых квартир (домов) осуществляется в общую совместную или долевую собственность с письменного согласия всех совершеннолетних членов семьи, постоянно проживающих в данной квартире (доме) , в том числе временно отсутствующих, за которыми сохраняется право на жилье, с обязательным определением уполномоченного собственника квартиры (дома).

3. Передача квартир (домов) в собственность граждан осуществляется на основании решений соответствующих органов приватизации, принимаемых не позднее месяца со дня получения заявления гражданина.

4. Подготовка и оформление документов о передаче в собственность граждан квартир (домов) могут быть возложены на специально создаваемые органы приватизации (агентства, бюро, другие предприятия).

5. Передаче квартир (домов) в собственность граждан с доплатой, безвозмездно либо с компенсацией в соответствии со статьей 5 настоящего Закона оформляется свидетельством о праве собственности на квартиру (дом) , которое регистрируется в органах приватизации и не нуждается в нотариальном удостоверении.

6. Оплата стоимости приватизированного жилья может производиться гражданами в рассрочку на 1О лет при условии внесения первичного взноса в размере не менее 1О процентов суммы, подлежащей выплате. При этом гражданин дает органу приватизации письменное обязательство о погашении суммы стоимости, которая остается неуплаченной.

7. Органы приватизации, осуществляющие приватизацию государственного жилищного фонда, имеют право на деятельность по оформлению и регистрации документов о праве собственности на квартиру (дом). Это право удостоверяется лицензией, которая выдается в порядке, устанавливаемом Кабинетом Министров Украины.

8. Стоимость услуг за оформление документов на право собственности на квартиры (дома) оплачивается гражданами по расценкам, которые устанавливаются местными органами государственной исполнительной власти.

9. Государственный жилищный фонд, находящийся в полном хозяйственном ведении или оперативном управлении государственных предприятий, организаций и учреждений, по их желанию может передаваться в коммунальную собственность по месторасположению домов с последующим осуществлением их приватизации органами местной государственной администрации и местного самоуправления согласно требованиям настоящего Закона.

В случае банкротства предприятий, изменения формы собственности или ликвидации предприятий, учреждений, организаций, в полном хозяйственном ведении которых пребывает государственный жилищный фонд, последний (кроме общежитий) одновременно передается в коммунальную собственность соответствующих городских, поселковых, сельских Советов народных депутатов.

Нежилые помещения жилищного фонда, которые используются предприятиями торговли, общественного питания, жилищно-коммунального и бытового обслуживания населения на условиях аренды, передаются в коммунальную собственность соответствующих городских, поселковых, сельских Советов народных депутатов.

Порядок передачи жилищного фонда, который пребывал в полном хозяйственном ведении предприятий, учреждений или организаций, в коммунальную собственность определяется Кабинетом Министров Украины.

10. Органы приватизации не вправе отказать жителям квартир (домов) в приватизации занимаемого ими жилья, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 статьи 2 настоящего Закона.

11. Споры, возникающие при приватизации квартир (домов) государственного жилищного фонда, разрешаются судом или арбитражным судом в соответствии с их компетенцией.

12. Должностные лица и граждане при нарушении требований настоящего Закона несут дисциплинарную, гражданско-правовую либо уголовную ответственность согласно действующему законодательству.

1. **Право собственности лиц, ведущих крестьянское (фермерское) хозяйство.**

1. Законы Украины *«О* собственности» (ст. 38) и «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» (ст.14) устанавливают, что имущество лиц, ведущих кресть­янское (фермерское) хозяйство, принадлежит им на праве общей совместной собственности, если иное не предусмотрено договором между ними.

Отнесение имущества крестьян ;кого (фермерского) хозяйства к общей долевой собственности согласно до­говора между ними влечет за собой различный право­вой режим имущества крестьянского хозяйства. За­коном «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» внутрихозяйственные имущественные отношения ме­жду членами крестьянского хозяйства не урегулиро­ваны. Гражданское законодательство не приведено в соответствие с потребностями правового обеспечения товарно-денежных, рыночных отношений. В такой си­туации необходимо руководствоваться общими прин­ципами гражданского законодательства. В соответст­вии с ними владение, пользование и распоряжение имуществом при общей долевой собственности произ­водятся по согласию всех участников. При этом каж­дый участник соразмерно своей доле имеет право на доходы от общего имущества, отвечает перед третьими лицами по обязательствам, связанным с общим иму­ществом, и должен участвовать в уплате всякого рода налогов и платежей, а также в издержках по содержа­нию и сохранению общего имущества.

2. Владение, пользование и распоряжение имущест­вом, относящимся к общей совместной собственности, также осуществляется с согласия всех членов хозяй­ства. По сделкам, совершенным главой крестьянского двора или другого уполномоченного лица, отвечает сво­им имуществом крестьянское (фермерское) хозяйст­во в целом, если из обстоятельств дела не вытекает, что сделка совершена в личных интересах самого гла­вы хозяйства. Другие члены хозяйства отвечают по своим обязательствам личным имуществом и своей долей в совместной собственности, если из дела не вытекает, что сделка совершена ими в интересах хо­зяйства. В общей совместной собственности доля ка­ждого члена крестьянского (фермерского) хозяйства в процессе хозяйственной деятельности не определя­ется. Она определяется в таких случаях:

1) выход члена из состава хозяйства без образования нового хозяйства (выдел);

2) при образовании из одного хозяйства двух или более хозяйств (раздел);

3) при обращении взыскания по личным обязательствам члена хозяйства.

Размер доли в общем имуществе хозяйства уста­навливается по общим правилам исходя из равенст­ва долей всех членов хозяйства, если иное не обусловлено договором между ними. При разделе общей со­вместной собственности имущество, которое принад­лежало члену хозяйства до вступления в хозяйство или приобретено за собственные средства, не внесен­ные в общую собственность, не учитывается. При этом необходимо учитывать, что в соответствии с ЗК Ук­раины (ст. 51) земельные участки предоставляются в собственность или пользование не крестьянскому (фер­мерскому) хозяйству, а гражданину, изъявившему же­лание вести крестьянское (фермерское) хозяйство, и в соответствии с частью 5 статьи 52 ЗК Украины зе­мельные участки граждан, которые ведут крестьянское (фермерское) хозяйство, разделу не подлежат. Имуще­ственные отношения, урегулированные гражданским законодательством, должны строиться на обеспечении права каждого члена хозяйства на долю в имуществе при выходе из хозяйства или в других перечислен­ных выше случаях.

3. Земельные и имущественные отношения кресть­янских (фермерских) хозяйств регулируются проти­воречиво, непоследовательно. С одной стороны, соглас­но законодательству крестьянские (фермерские) хозяйства являются юридическими лицами и как та­ковые должны быть субъектами правоотношений, об­ладать соответствующими правами во внешних и внут­рихозяйственных отношениях. С другой стороны, земельное законодательство и законодательство о кре­стьянских (фермерских) хозяйствах выделяет граж­дан, ведущих крестьянское хозяйство, и членов их се­мьи. Такое положение при всем кажущемся равноправии всех членов крестьянского (фермерско­го) хозяйства, включая его главу, ставит главу хозяй­ства в господствующее, а членов семьи в зависимое от него положение. Таким образом, на сегодняшний день законодатель не создал условий выполнения юриди­ческим лицом — крестьянским (фермерским) хозяй­ством — соответствующих функций, не обеспечив за­щиту имущественных прав юридического лица в целом и его членов как в отношениях с другими юридиче­скими лицами, гражданами и государством, так и во внутрихозяйственных отношениях между ними.

1. **Право государственной собственности: содержание, основания возникновения.**

**Право государственной собственности - это право госу­дарства, выступающего как субъект частноправовых отно­шений, владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом через свои органы или специально уполномоченных им, как собственником, лиц.**

Субъектом права государственной собственности являет­ся государство Украина, которое выступает представите­лем общих интересов народа. В отдельных случаях субъек­том права государственной собственности может быть тер­риториальная громада, - ассоциированная форма части ук­раинского народа.

В статье 13 Конституции Украины закреплено, что пра­во государственной собственности от имени украинского на­рода осуществляют органы государственной власти.

К ним в первую очередь относится глава государства - Президент Украины, который выступает от имени государст­ва в различных правоотношениях, в том числе, осуществля­ет право государственной собственности.

Наряду с Президентом право государственной собствен­ности осуществляет также Верховна Рада Украины. Она утверждает государственный бюджет Украины и осуществ­ляет контроль за его использованием, а также осуществляет целый ряд других полномочий. Полномочия Верховной Рады закреплены в ст. 85 Конституции Украины.

Право государственной собственности осуществляет так­же Кабинет Министров Украины, который управляет госу­дарственной собственностью (ст. 116 Конституции). Однако деятельность его в этой сфере ограничена опредленными рамками. Так, для заключения международных экономичес­ких договоров Премьер-министр Украины, министры Укра­ины должны иметь доверенность, подписанную Президентом Украины.

Право государственной собственности может также осуществлять Фонд государственного имущества Украины, • другие уполномоченные органы, в том числе государствен­ные предприятия и учреждения (ст. ст. 33, 37, 39 Закона Украины "О собственности").

Круг объектов права государственной собственности **не** ограничен. Государство может быть собственником любых вещей, в том числе, изъятых из гражданского оборота и ограниченных в обороте. Однако необходимо иметь в виду, что веши, изъятые из оборота, не являются объектами граж­данских правоотношений. Поэтому осуществление права го­сударства по использованию таких вещей, распоряжению **ими и** т.п. не является сферой действия частного (граждан­ского). Совершая такие действия, государство выступает как субъект властеоотношений, его власть над вещами в дан­ном случае является проявлением свойств публичной влас­ти. В связи с этим данные отношения являются сферой публичного права со всеми вытекающими отсюда послед­ствиями (метод воздействия на участников, принципы, спо­соб защиты и пр.).

От права государственной собственности, как отмечалось, следует отличать право коммунальной собственности.

1. **Право коммунальной собственности: содержание, основания возникновения.**

Наряду с частной, сохраняется и государственная соб­ственность, которая, как будто, должна подразделяться на общегосударственную (республиканскую) собственность и собственность административно-коммунальных единиц (ком­мунальную). Во всяком случае, такое подразделение следу­ет из ст. 31 Закона Украины "О собственности".

Однако следует отметить, что в связи с принятием Кон­ституции Украины и вступлением в силу- 21 мая 1997 г. Закона Украины "О местном самоуправлений в Украине" данное положение устарело. Основанием для подобного ут­верждения служит закрепленное в ст. ст. 142, 143 Консти­туции Украины и ст. 60 Закона "О местном самоуправле­нии в Украине" положение о том, что право коммунальной собственности принадлежит самостоятельным субъектам - территориальным громадам (а не административно-терри­ториальным единицам, как сказано в Законе "О собственнос­ти"). Согласно ст. 140 Конституции Украины и ст. 1 Закона "О местном самоуправлении" территориальная громада - это жители села или добровольное объединение жителей нескольких сел, поселка, города, являющихся самостоятель­ными административно-территориальными единицами. Соот­ветственно, **право коммунальной собственности** это право территориальной громады владеть, целесообразно, эконом­но, эффективно пользоваться и распоряжаться по своему ус­мотрению и в своих интересах принадлежащим ей имуще­ством как непосредственно, так и через органы местного самоуправления (сельские, поселковые, городские Советы).

Таким образом, в законодательство введен новый субъект права собственности, не предусмотренный ст. 3 Закона "О собственности", **но** обладающий **всеми** полномочиями соб­ственника - территориальная громада, которой и принадле­жит право коммунальной собственности. Поэтому **комму­нальную собственность следует рассматривать не как раз­новидность государственной, а как самостоятельную форму собственности.**

Право коммунальной собственности - это право террито­риальной громады владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ей имуществом, осуществляемое непосред­ственно или через органы местного самоуправления.

**Субъектом** права коммунальной собственности являются территориальные громады сел, поселков, городов и т.д. В соответствии с Законом Украины "О местном самоуправле­нии в Украине" от 21 мая 1997 г. территориальной грома­дой признаются жители, объединенные постоянным прожива­нием в границах села, поселка, города. В городах с ра­йонным делением громады районов также действуют как субъекты права собственности.

**Объектами** права коммунальной собственности является различное движимое и недвижимое имущество, доходы мес­тных бюджетов, землю, природные ресурсы, предприятия, учреждения, организации и т.д.

Перечень объектов, относящихся к коммунальной собственности, содержится в ст. 35 Закона Украины "О собственности".

В ст. 41 Конституции Украины закреплено, что граждане для удовлетворения своих потребностей могут пользо­ваться объектами права как государственной, так и комму­нальной собственности в соответствии с законом.

Однако следует отметить, что круг объектов права ком­мунальной собственности более узок, чем круг объектов права государственной собственности. В частности, в ком­мунальной собственности не может находиться имущество, являющееся объектом исключительной собственности государства {например, атомное оружие, единая энергосис­тема и др.).

**Основаниями возникновения** права коммунальной соб­ственности в соотвествии с Законом Украины от 3 марта 1998 года "О "передаче объектов права государственной и коммунальной собственности" могут быть передача имуще­ства территориальным громадам безвозмездно государством, другими субъектами права собственности и т.п.

Правомочия владения, пользования и распоряжения объек­тами права коммунальной собственности от имени и в интересах громады осуществляют органы местного само­управления.

1. **Осуществление права государственной собственности. Понятие оперативного управления и полного хозяйственного ведения имуществом.**

ПОСТАНОВЛЕНИЕ О Типовой форме контракта с руководителем предприятия, которое находится в общегосударственной собственности

6. Руководитель осуществляет текущее (оперативное) руководство предприятием, организовывает его производственно-хозяйственную, социально-бытовую и другую деятельность, обеспечивает выполнение задач предприятия, предусмотренных законодательством, уставом предприятия и настоящим контрактом.

«О собственности»

Статья 37. Правовой режим имущества государственного предприятия.

1. Имущество, являющееся государственной собственностью и закрепленное за государственным предприятием, принадлежит ему на праве полного хозяйственного ведении, кроме случаев, предусмотренных законодательством Украины.

Осуществляя право полного хозяйственного ведения, предприятие владеет, пользуется и распоряжается указанным имуществом, совершая в отношении его любые действия, не противоречащие закону и целям деятельности предприятия. К праву полного хозяйственного ведения применяются правила о праве собственности, если иное не установлено законодательными актами Украины.

2. В случае принятия государственным органом, уполномоченным управлять государственным имуществом, решения о реорганизации или ликвидации государственного предприятия, трудовой коллектив вправе требовать передачи предприятия в аренду или преобразования его в иное предприятие, основанное на коллективной собственности.

3. Если возбуждено производство по делу о банкротстве государственного предприятия, его трудовой коллектив вправе требовать передачи предприятия ему в аренду или преобразование его в другое предприятие, основанное на коллективной собственности, при условии принятия на себя долгов предприятия-должника и согласии кредиторов.

1. **Понятие конфискации, реквизиции, национализации.**

«О собственности» Статья 55. Случаи лишения права собственности

1. Собственник не может быть лишен права собственности на свое имущество, кроме случаев, предусмотренных настоящим Законом и другими законодательными актами Украины.

2. Изъятие имущества у собственника допускается при обращении взыскания на это имущество по обязательствам собственника в случаях и порядке, предусмотренных настоящим Законом, а также Гражданским и Гражданско-процессуальным кодексами Украины.

З. При обстоятельствах чрезвычайного характера: в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий имущество в интересах общества по решению органов государственной области может быть изъято (реквизировано) у собственника в порядке и на условиях, установленных законодательными актами Украины, с выплатой ему стоимости имущества в объеме, предусмотренном пунктом 4 статьи 48 настоящего Закона.

В случаях, предусмотренных законодательными актами Украины, допускается возмездное изъятие имущества у собственника по решению суда или другого компетентного органа (должностного лица). Собственнику выплачивается стоимость этого имущества в порядке и размерах, установленных законодательными актами Украины.

4. В случаях, предусмотренных законодательными актами Украины, имущество может быть безвозмездно изъято (конфисковано) у собственника по решению (приговору) суда, Арбитражного суда с либо другого компетентного органа (должностного лица) в виде санкции за совершение правонарушения.

"Конфискация" означает наказание или меру, назначенные судом после рассмотрения дела относительно уголовного преступления или уголовных преступлений, результатом которого является окончательное лишение собственности.

Конвенция об отмывании, поиске, аресте и конфискации доходов, полученных преступным путем, 1990 год (ст.1) г.Страсбург, 8 ноября 1990 года ( 995\_029 )

Конфискация имущества состоит в принудительном безвозмездном изъятии в собственность государства всего или части имущества, являющегося личной собственностью осужденного.

УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС УКРАИНЫ (ст.35) 28.12.1960 ( 2001-05 )

НАЦИОНАЛИЗАЦИЯ, переход частных предприятий и отраслей экономики в собственность государства.

1. **Право коллективной собственности: понятие, содержание, основания возникновения, объекты, субъекты.**

Коллективная собственность не упоминается Конституци­ей Украины, однако право коллективной собственности пре­дусмотрено в "Законе о собственности".

Чтобы устранить эту коллизию, остается предположить, что в Законе "О собственности" **речь идет всего лишь об установлении специального правого режима использования определенных видов имущества.**

Это избавляет от необходимости давать специальное определение права коллективной собственности, ограничившися констатацией того факта, что **коллектив имеет право владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, кото­рое он осуществляет непосредственно или через избранные (уполномоченные) им органы.**

Характеризуя содержание права коллективной собствен­ности, следует упомнить о том, что в литературе предлага­лось выделять **еще одно** (четвертое по отношению к клас­сической "триаде") **правомочие** коллективных образований относительно принадлежащего **им** имущества. Это правомочие **управления собственностью (имуществом).** Однако бо­лее правильным представляется считать управление не чет­вертым элементом содержания права собственности, а фун­кцией органа управления коллективного юридического лица, которую тот осуществляет, в процессе реализации права пользования или распоряжения имуществом.

**Субъектами права коллективной собственности** считают­ся трудовые коллективы государственных предприятий, кол­лективы арендаторов, коллективные предприятия, коопера­тивы, акционерные общества, хозяйственные товарищества, хозяйственные объединения, профессиональные союзы, поли­тические партии и другие общественные объединения, рели­гиозные и иные организации, являющиеся юридическими лицами (ст. 20 Закона "О собственности").

Субъектам права коллективной собственности - свой­ственен ряд специфических особенностей:

• они выступают в качестве собственников имущества юридического лица, переданного ему в собственность;

• к числу актов, определяющих правовой режим имущест­ва этих субъектов, относятся, кроме законодательства, уч­редительные документы;

• учредители этих юридических лиц не имеют на имущест­во юридического лица вещных прав, а реализуют свое пра­во собственности при помощи обязательственных, кор­поративных прав и т.п.

Характеризуя субъектный состав данных отношений сле­дует обратить внимание на такую особенность. В качестве субъектов права коллективной собственности названы кол­лективы работников государственных предприятий, а также почти все возможные организационно-правовые формы него­сударственных юридических лиц. Не упоминаются в этом перечне лишь частные предприятия. В связи с этим возника­ет вопрос: являются ли коллективы таких предприятий или сами предприятия, созданные более чем одним лицом, субъек­тами права коллективной собственности?

На первый взгляд, это вполне возможно по таким сооб­ражениям. Во-первых, в отношении субъектов права коллективной собственности дан неисчерпывающий список, кото­рый, следовательно, может подлежать распространительному толкованию (ст. 20 Закона "О собственности" упоминает "...и иные организации"). Во-вторых, частные предприятия не при­знаны действующим законодательством субъектами права ча­стной собственности (и по сути своей не могут быть субъек­тами права государственной собственности). Следовательно, считая **их** субъектами права собственности, это можно делать только применительно к коллективной собственности. Таким образом, мы можем прийти к выводу, что частное предприя­тие является субъектом права коллективной собственности.

Однако такое предположение в какой-то степени приме­нимо только к хозяйственным обществам, созданным част­ными лицами. (Впрочем, многие считают их не частными, а коллективными предприятиями). Применительно к унитарно­му частному предприятию это выглядит абсолютно нелогич­ным. Собственник, создавая предприятие за счет объектов частной собственности, имеет в виду занятие предпринима­тельской деятельностью, получение прибыли, но отнюдь не пре­образование своей индивидуальной собственности в коллек­тивную. Кроме того, субъектом права собственности остается гражданин - собственник предприятия, а не коллектив.

**С учетом сказанного, остается сделать вывод, что в со­ответствии с действующем законодательством частное пред­приятие вообще не может быть субъектом права собствен­ности, являясь лишь его объектом.**

Что касается объектов права коллективной собственнос­ти, то тут применимы соответствующие положения об объек­тах права частной собственности в отношении состава и количества имущества, а также положения имуществе, ог­раниченном в обороте. Следует заметить, что это тем более ставит под сомнение целесообразность обособления права коллективной собственности и говорит в пользу признания юридических лиц субъектами права частной собственности.

Некоторые особенности объектов права коллективной собственности Закон "О собственности" связывает с орга­низационными формами субъектов этого права.

Так, **хозяйственные общества,** которые являются органи­зационно-правовой формой объединения на принципах со­глашения имущества и предпринимательской деятельности субъектами гражданского (как физическими, так и юриди­ческими лицами) для совместной деятельности с целью получения прибыли путем образования нового юридического яйца, могут иметь в собственности: денежные и имуществен­ные взносы его членов, переданные ему в собственность;

изготовленная продукция; доходы, полученные от хозяйствен­ной деятельности; имущество, приобретенное по основани­ям не запрещенным законом.

**Кооператив,** как основанная на членстве граждан орга­низация для общего ведения хозяйственной и иной деятель­ности путем собственного трудового участия и объединения имущества его членов, выступает собственником определен­ных материально-финансовых ресурсов (средств производ­ства, обмена или предметов потребления), которые состав­ляют экономическую основу его деятельности.

**Общественные организации** в соответствии с Законом Ук­раины "Об объединениях граждан" могут иметь в собствен­ности средства и другое имущество, переданные им учреди­телями, членами (участниками) или государством, приобре­тенное от вступительных или членских взносов, пожертво­ванное гражданами, предприятиями, учреждениями и орга­низациями, а также имущество, приобретенное за счет соб­ственных средств или по иным основаниям, не запрещенным законом. Кроме этого общественные организации вправе зани­маться предпринимательской деятельностью через учрежденные ими предприятия. Такие предприятия также находятся в соб­ственности учредившей их общественной организации.

Режим имущества **религиозных организаций** определяет­ся Законом Украины "О свободе совести и религиозных орга­низациях" от 23 апреля 1991г. В собственности таких органи­заций могут быть строения, предметы культа, объекты произ­водственного, социального назначения, транспорт, средства и иное имущество, необходимое для обеспечения **их** деятельнос­ти и приобретенное в соответствии с требованиями закона.

1. **Понятие интеллектуальной собственности.**

В соответствии с Конституцией Украины каждый граж­данин имеет право на результаты своей интеллектуальной, творческой деятельности. В статье 54 Конституции говорит­ся о том, что гражданам гарантируется свобода литератур­ного, художественного, научного и технического творчества. Государство гарантирует защиту интеллектуальной собствен­ности, авторских прав граждан, их моральных и материаль­ных интересов, возникающих в связи с интеллектуальной

деятельностью.

Творчество определяется как целенаправленная интел­лектуальная деятельность человека, результатом которой являеся что-либо качественно новое, отличающееся неповтор-ностью, оригинальностью и общественно-исторической уни­кальностью.

**Результаты творческой деятельности объединены поняти­ем "интеллектуальной собственности" (А.А. Подопригора).**

Понятие "интеллектуальная собственность" страдает из­вестной противоречивостью. Она состоит в том, что этот вид собственности формируется интеллектуальными усилиями автора, но оформляется юридически с помощью документов, которые гарантируют соответствующие имущественные пра­ва, становящиеся реальностью лишь благодаря введению последних в хозяйственный оборот с помощью системы наблюдения, измерения и регистрации хозяйственных опе­раций и процессов материального производства. Только в результате названной совокупности действий объект твор­чества превращается в особый вид собственности.

Страны с рыночной экономикой давно осознали значение интеллектуальной собственности для темпов промышленного развития. В Украине интеллектуальная собственность впер­вые была предусмотрена лишь Законом "О собственнос­ти". Им же были определены субъекты и объекты права интеллектуальной собственности.

Считается, что интеллектуальная собственность ох­ватывает только имущественные права: право использовать самому идею в своей предпринимательской деятельности;

право запрещать это делать другим лицам, за исключением тех случаев, когда законодательством установлены ограни­чения; право разрешать на основании соглашений исполь­зовать высказанные другими лицами идеи, как правило, на платной основе в предпринимательстве.

Объект права интеллектуальной собственности - резуль­таты творческой деятельности как целеустремленной интел­лектуальной деятельности человека, результатом которой является что-то качественно новое, отличающееся неповто­римостью, оригинальностью и общественно-исторической уни­кальностью.

**К объектам** права интеллектуальной собственности от­носят

**1. Результаты интеллектуальной деятельности:**

*\** произведения науки, литературы и искусства,

\* исполнения, фонограммы и передачи организаций вещания,

\* открытия, полезные модели, промышленные образцы,

\* селекционные достижения,

\* топологии интегральных схем,

\* нераскрытая информация, в том числе секреты производ­ства (ноу-хау);

**2. Способы индивидуализации участников** гражданского оборота, товаров или услуг:

\* фирменные наименования,

\* знаки для товаров и услуг,

\* наименования мест происхождения товаров (указание происхождения) товаров;

**3. Иные результаты интеллектуальной деятельности • средств индивидуализации** участников гражданского оборо­та, товаров и услуг.

Права на объекты интеллектуальной собственности воз­никают по факту их создания или же вследствие предостав­ления правовой охраны уполномоченным государственным органом.

Авторам результатов интеллектуальной деятельности при­надлежат в отношении этих результатов личные неимуще­ственные и имущественные права.

Личные неимущественные права принадлежат автору не­зависимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случаях перехода его имущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности к другому лицу.

Владельцам права на средства индивидуализации участ­ников гражданского оборота, товаров и услуг (далее - сред­ства индивидуализации) принадлежат в отношении этих средств имущественные права.

Право считаться автором результата интеллектуальной де­ятельности (право авторства) является личным неимуществен­ным правом и может принадлежать только лицу, творчес­ким трудом которого создан результат интеллектуальной де­ятельности.

Право авторства не передается и является неотчуж­даемым.

Если результат создан совместным трудом двух или бо­лее лиц, они признаются соавторами. В отношении отдель­ных видов результатов интеллектуальной деятельности зако­ном может быть ограничен круг лиц, которые признаются соавторами всего творения в целом.

Владельцу имущественных прав на результат ин-тел-лектуальной деятельности или средств индивидуализации принадлежит исключительное право правомерного испо­льзования этого объекта интеллектуальной собственности по своему усмотрению в любой форме и любым способом.

Использование иными лицами интеллектуальной соб­ственности, в отношении которой владельцу принадлежит исключительное право, допускается только с разрешения, правовладельца.

Владелец исключительного права на объект интеллектуальной собственности имеет право передать его другому лицу полностью или частично, имеет право разрешить дру­гому лицу использовать этот объект и имеет право распо­рядиться им другим способом, не противоречащим законо­дательству.

Ограничение исключительных прав, в том числе путем предоставления возможности использования объекта интел­лектуальной собственности иными лицами, признание этих прав недействительными и **их** прекращение (аннулирование) допускается в случаях, порядке и границах, установленных законодательством.

Ограничение исключительных прав допускается при условии, что оно не вредит нормальному использованию объекта интеллектуальной собственности и не затрагивает безосновательно законных интересов правовладельцев.

Имущественные права, принадлежащие владельцу исклю­чительных прав на объект интеллектуальной собственности, если иное не предусмотрено законодательством, могут быть переданы их правовладельцем полностью или частично дру­гому лицу по договору, а также переходят в порядке на­следования и вследствие ликвидации юридического лица - правовладельца.

Передача имущественных прав по договору и их переход в порядке наследования не имеют результатом (не влекут) передачи или ограничения права авторства и других неотчуждаемых и непередаваемых исключительных прав. Усло­вия договора о передаче или ограничении таких прав явля­ются ничтожными.

Исключительные права, передающиеся по договору, дол­жны быть определены в нем. Права, не указанные в дого­воре, как отчуждаемые, признаются не переданными, посколь­ку не доказано иное,

К договору, предусматривающему предоставление исклю­чительного права в период его действия другому лицу на ограниченное время, применяются правила о лицензионном договоре.

Исключительное право на объект интеллектуальной соб­ственности действует в течение времени, установленного за­конодательством, при этом законом может быть предусмот­рена возможность продления такого срока.

Личные неимущественные права на результаты интеллек­туальной деятельности действуют бессрочно.

В случаях, предусмотренных законом, действие исключи­тельного права может прекращаться вследствие неиспользо­вания этого права в течение определенного времени.

Исключительное право на результат интеллектуальной де­ятельности или средство индивидуализации существует неза­висимо от права собственности на материальный объект, в котором такой результат или средство индивидуализации воплощены.

Защита исключительных прав осуществляется в порядке, установленном для защиты гражданских прав и интересов. Кроме этого, защита исключительных прав может также осу­ществляться путем:

1) изъятия' материальных объектов, посредством которых нарушены исключительные права и материальных объектов, созданных в результате такого нарушения,

2) обязательной публикации о допущенном нарушении с включением в нее сведений о том, кому принадлежит нару­шенное право,

3) иными способами, предусмотренными законом. При нарушении договоров об использовании результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации применяются общие правила об ответственности за наруше­ние обязательств.

1. **Понятие, содержание права общей собственности: субъекты основания возникновения и прекращения.**

Статья 17. Право общей собственности граждан

1. Имущество, приобретенное в результате совместного труда членов семьи, является их общей совместной собственностью, если иное не установлено письменным соглашением между ними.

2. Имущество, приобретенное в результате совместного труда граждан, объединившихся для совместной деятельности, является их общей долевой собственностью, если иное не установлено письменным соглашением между ними. Размер доли каждого определяется степенью его трудового участия.

Имущество может принадлежать на праве соб­ственности не только одному лицу, а и нескольким лицам — юридическим лицам, гражданам и госу­дарству — субъектам права собственности — одно­временно; в таком случае отношения между ними регулируются институтом общей собственности. По­скольку общая собственность является одним из спо­собов реализации права частной, коллективной и го­сударственной собственности, то общая собственность не образует новой самостоятельной формы собствен­ности, а является одной из форм реализации и суще­ствования указанных форм.

Право общей собственности — это право двух и более лиц на один объект. Этих лиц принято назы­вать сособственниками. Объект может состоять из од­ной или совокупности вещей. Они могут быть как делимыми, так и неделимыми. Однако, как объект пра­ва собственности, они образуют единое целое, поэтому право собственности каждого сособственника распро­страняется на весь объект, а не на его часть.

Пунктом 2 статьи 3 Закона Украины «О собствен­ности» были сняты ограничения в отношении воз­никновения общей собственности, а также в отноше­нии субъектного состава сособственников в общей собственности. Так допускается объединение имуще­ства, находящегося в собственности граждан, юриди­ческих лиц и государства. Таким образом, общее иму­щество может принадлежать нескольким лицам независимо от формы собственности.

Право общей собственности возникает по различ­ным основаниям. Наиболее распространенные из них — наследование, совместное приобретение двумя или несколькими лицами какой-либо вещи, участие двух или более лиц в создании какого-либо объекта, отчуждение собственником части принадлежащего ему неделимого объекта и т.п. Родственные отноше­ния и совместное проживание сами по себе не созда­ют отношений общей собственности.

При возникновении права общей собственности на имущество оно признается лишь за лицами, участво­вавшими своим трудом и средствами в приобрете­нии или создании такого имущества. Если же иму­щество уже было создано ранее и лицо участвовало лишь в его улучшении, содержании и т.п., то такое участие дает право не на признание его участником общей собственности, а на возмещение вложенных средств. Из этого правила есть исключение: в резуль­тате таких затрат в определенных случаях раздель­ное имущество одного из супругов может быть при­знано судом общим имуществом супругов (подробнее см. Главу 10 настоящего пособия).

Определенную роль при возникновении права об­щей собственности играет волевой фактор сторон. До вступления в силу Закона Украины «О собственно­сти» во всех случаях возникновение общей собст­венности (кроме случаев возникновения права об­щей собственности при наследовании) необходимо бы­ло, чтобы участники выразили свою волю, направленную на создание отношений общей собст­венности. А при отсутствии такого волеизъявления не возникало и отношений общей собственности. С принятием Закона о собственности и вступлением его в законную силу право общей собственности воз­никает в результате совместного труда членов семьи, а также в результате совместного труда иных граж­дан, если они объединили свои усилия для совмест­ной деятельности. Однако и после появления законо­дательных новелл в регулировании права общей соб­ственности нельзя полностью отрицать волевой фактор при возникновении права общей собственности. Так, если имущество и было создано в результате совмест­ного труда членов одной семьи, но из характера отно­шений и договоренностей явствует, что одна из сто­рон делала свои трудовые усилия безвозмездно, воля сторон не была направлена на возникновение общно­сти этого имущества, либо труд этого лица был опла­чен другой стороной, то оснований для возникнове­ния права общей собственности на созданное имуще­ство нет.

В целом, вопрос о том, является ли данное имущест­во общей собственностью, четко разрешается, когда сто­роны облекли свое волеизъявление в определенную форму и заранее определили взаимные отношения.

1. **Право общей долевой собственности.**

**Суть общей долевой собственности** в том, что каждый из сособственников имеет четко определенную долю в пра­ве собственности на общее имущество (идеальную долю). Если законом или соглашением участников общей собст­венности не предусмотрено иное, то к общему имуществу применяется правовой режим именно общей долевой соб­ственности.

Каждый сособственник имущества, находящегося в общей долевой собственности, имеет четко опреде­ленную *долю в праве собственности* на общее имущество (не следует это трактовать, как наличие у сособственника права собственности на конкретную долю общего имущества), поскольку собственники, со­гласно ст. 113 ГК Украины, осуществляют свои пра­вомочия по владению, пользованию и распоряжению по согласию всех участников. Для общей долевой собственности характерно, что каждому сособственнику принадлежит заранее определенный размер до­ли в праве собственности на общую вещь. Эта доля не выделена в натуре, а выражена в виде дроби пра­ва общей собственности или в процентном отношении (Гражданский кодекс Украины (научно-практический комментарий). — X.: 000 «Одиссей», 1999. — С.185). На практике происходит фактическое выделение в пользование в натуре доли каждого собственника, ко­торой он и пользуется. В случае же гибели этой час­ти имущества происходит уменьшение размера и все­го общего имущества, что влечет соответствующее уменьшение размеров долей каждого участника, по­скольку риск случайной гибели имущества лежит на каждом сособственнике соразмерно размеру его доли в общем имуществе.

В данном случае действует следующий принцип: отношения общей долевой собственности возникают во всех случаях возникновения права собственности двух или нескольких субъектов на один и тот же объект, если иное не указано в законе или договоре, т.е. право общей долевой собственности предполагается (Гражданский кодекс Украины. С.187). Следовательно, как общая долевая соб­ственность мо­гут возникать или на основании прямого указания за­кона, который предусматривает в отношении совмест­но образованного несколькими лицами имущества установление правового режима долевой или совмест­ной собственности, или на основании соглашения.

Общая долевая собственность возникает между гражданами, организациями, между гражданами и ор­ганизациями, участником общей долевой собственно­сти может быть государство, как субъект права соб­ственности (п.2 ст.З Закона «О собственности»). Ос­нованиями к этому служат договоры о совместной деятельности, получение имущества в общую собст­венность в порядке наследования и т.д. В ГК уделе­но особое внимание вопросам урегулирования общей долевой собственности, ей непосредственно посвяще­ны статьи 112-119 ГК Украины.

Размеры долей сособственников могут быть опреде­лены в соглашении. Однако, если соучастники впослед­ствии отступили от условий договора, то применяются следующие правила, если между соучастниками общей собственности было достигнуто соглашение (заключен договор) о размерах долей в совместно приобретаемой вещи, то фактически иное материальное или трудовое участие в приобретении имущества не может являть­ся единственным основанием для перераспределения долей по суду. В подобном случае суд должен учесть наличие договора, и, если нет достаточных оснований для признания его недействительным, придать решаю­щее значение именно договору, а не фактическим об­стоятельствам. Израсходованное одним из соучастни­ков средств в большем размере, чем причиталось на его долю, может создать для него лишь право требо­вать от другого возврата излишне израсходованного (Маслов В.Ф. Вопросы общей собственности в судеб­ной практике.— М.: Госюриздат.— 1963 г.— С. 9).

Правовой режим общей долевой собственности оп­ределяется с учетом интересов всех ее участников. Владение, пользование и распоряжение долевой соб­ственностью осуществляются по взаимному согласию всех участников, а при его отсутствии, спор решается в судебном порядке. При этом все участники имеют равное право голоса в осуществлении этих правомо­чий независимо от размеров доли каждого.

Однако, на практике часто возникают вопросы от­носительно соотношения «идеальной» и «реальной» долей в имуществе. Так, два лица могут в одинаковой мере участвовать в создании общего имущества (к при­меру, строительстве домостроения) и иметь это иму­щество на праве общей долевой собственности с рав­ными размерами долей. Как участник общей собственности, он имеет право на долю в размере по­ловины имущества, его «идеальная» доля равна поло­вине, но в его фактическом пользовании может быть большая часть домовладения — 2/3 от строения. За­кон допускает такое расхождение. Основанием его может быть соглашение сторон или другие причины, в частности, техническая невозможность для участ­ников общей собственности выделить в пользование каждого из них отдельное помещение, точно соответст­вующее доле каждого в праве собственности (Халфи-на Р.О. Право личной собственности. — М., 1964. — С.65). По мнению Халфиной Р.О. соответствие «иде­альной» и «реальной» долей может быть достигнуто только тогда, когда практически возможно выделить каждому участнику общей собственности часть дома, равную его идеальной доле, в противном случае при «реальном» разделе домовладения между его сособ-ственниками такое требование может и не быть со­блюдено.

Статья 118 ГК Украины устанавливает, что в слу­чаях, когда участники общей долевой собственности на жилой дом по соглашению между собой установи­ли порядок пользования обособленными помещения­ми в доме (квартирами, комнатами) в соответствии с долей каждого и такое соглашение нотариально удо­стоверено и зарегистрировано в местном Совете на­родных депутатов, то оно обязательно для лица, кото­рое в последствии приобретет долю в общей собственности на этот дом.

Раздел общей собственности происходит по взаим­ному согласию. В случае спора вопрос решается в су­дебном порядке.

Каждый участник общей долевой собственности имеет право требовать выдела своей доли из общего имущества. В случае спора и при невозможности раз­дела имущества в натуре, выделяющийся собствен­ник получает денежную компенсацию.

1. **Понятие, содержание общей совместной собственности. Право общей совместной собственности супругов.**

При **общей совместной собственности** размеры долей за­ранее не определены, хотя и предполагается, что они рав­ны. Общая совместная собственность возникает в случаях, непосредственно предусмотренных в законе (например, об**щая** совместная собственность супругов, общая совместная собственность членов фермерского хозяйства), а также на основании соглашения участников общей долевой собст­венности.

Общая совместная собственность возникает:

• на имущество супругов, приобретенное ими в период бра­ка (ст. 16 Закона "О собственности"), кроме случаев, пре­дусмотренных Кодексом о браке и семье (ст. ст. 22-29 КоБС);

• на имущество, приобретенное в результате совместного труда членов семьи, если иное не установлено пись­менным соглашением между ними (ст. 17 Закона "О соб­ственности");

• на имущество, приобретенное в результате совместного труда граждан, объединившихся для совместной деятельности, если письменным соглашением между ними уста­новлен режим общей совместной собственности на приоб­ретенное в результате такой деятельности имущество (ст. 17 Закона "О собственности"),

• на имущество лиц, ведущих крестьянское (фермерское) хозяйство, если иное не установлено письменным согла­шением между ними (ст. 18 Закона "О собственности");

• на квартиру или дом, переданные из государственного жилого фонда путем приватизации по письменному согла­сию всех членов семьи нанимателя в их общую совмест­ную собственность (ст. 8 Закона "О приватизации государ­ственного жилого фонда");

• на иное имущество, находящееся в общей собственности субъектов гражданского права, если между ними достиг­нуто соглашение об установлении общей совместной соб­ственности.

Из перечисленных случаев общей совместной собственно­сти наиболее распространенными и практическими важными являются: право совместной собственности супругов и пра­во совместной собственности крестьянского (фермерского) хо­зяйства. Поэтому рассмотрим их несколько подробнее.

***Общая совместная собственность супругов***

Это право супругов владеть, пользоваться, распоряжать­ся своей властью и в совместных интересах принадлежа­щим им имуществом.

Правоотношения собственности супругов могут быть по­делены на две группы:

• правоотношения по поводу общего имущества, на которое у супругов возникло право общей совместной соб­ственности;

• правоотношения по поводу раздельного имущества, кото­рое принадлежит на праве частной собственности каждо­му из супругов.

К общему имуществу супругов в соответствии со ста­тьей 22 КоБС относится имущество, нажитое супругами за период брака. Под имуществом в данном случае имеется в виду совокупность вещей, имущественных прав и обязанностей.

Под "приобретенным имуществом" понимается имущество, которое появилось у супругов в результате совместного тру­да. При этом количество, форма трудового участия не вли­яет на возникновение общности имущества и на объем прав супругов на это имущество. Так, если один из супругов занимается домашним хозяйством, воспитывает детей или по иным уважительным причинам не работает, все равно возникает общая совместная собственность.

Такое же правило применяется в случаях, когда оба суп-ругаработают, но размеры их доходов существенно отлича­ются. При этом необходимо учитывать, что не имеет значе­ния, на чье имя оформлены документы, подтверждающие имущественные права (на дом, автомашину и пр). .

Для возникновения права общей совместной собственно­сти на определенное имущество необходимо наличие двух условий.

Во-первых, имущество должно быть приобретено в пери­од пребывания в зарегистрированном браке. Во-вторых, это должно быть результатом их труда.

Если какое-либо из этих условий отсутствует, то возника­ет либо общая долевая, либо раздельная (индивидуальная) собственность субъектов гражданского права.

Личное имущество, которое принадлежит раздельно каж­дому из супругов, является объектом права частной соб­ственности каждого из них.

В состав раздельного имущества входят:

1) имущество, приобретенное каждым из супругов до ре­гистрации брака. Если за счет раздельного имущества кем-либо из супругов сделаны взносы для приобретения общего имущества, то эти взносы должны быть учтены при опреде­лении долей супругов в их общем имуществе (ст. 28 КоБС). Если имущество, которое находилось в собственности одного из супругов, за *период* брака существенно увеличилось в своей цене вследствие трудовых или денежных затрат другого из супругов, то оно может быть признано судом общей совместной собственностью супругов;

2) имущество, полученное одним супругом в период бра­ка, но не в результате совместного труда, а подаренное ему или унаследованное **им;**

3) вещи индивидуального пользования (одежда, обувь я т.д.), даже если они приобретены во время брака за счет общих средств. Исключение составляют ценности и предме­ты роскоши, которые считаются общей совместной собствен­ностью супругов. Предметы профессиональной деятельности (врачебное оборудование, музыкальные инструменты, различ­ные станки и т.п.), приобретенные во время брака, не от­носятся к предметам данной категории и являются общей совместной собственностью супругов. Но в случае раздела, это имущество передается тому из супругов, кому оно не­обходимо для профессиональной деятельности, а он должен выплатить половину стоимости названного имущества;

4) имущество, нажитое каждым из супругов во время раздельного проживания при фактически прекращенном браке (часть 2 ст. 28 КоБС в редакции Закона от 28 ян­варя 1991г);

5) различного рода премии, полученные в качестве наград за личные заслуги одним из супругов (Нобелевская премия, различные государственные премии и т.п.).

В отношении распоряжения общим имуществом существу­ет презумпцию согласия одного из супругов при заключе­нии сделок относительно общего имущества другим супру­гом (ст. 23 КоБС). Если для заключения сделки требуется нотариальная форма, то согласие другого супруга на **ее** совершение также должно быть нотариально удостоверено.

Раздел общего имущества супругов может быть произве­ден как во время пребывания в браке, так и после растор­жения брака. Если между супругами достигнуто соглаше­ние, раздел может быть оформлен нотариально. При отсут­ствии такого согласия между ними, раздел возможен толь­ко в судебном порядке.

Основным принципом при разделе является принцип ра­венства долей супругов в общем имуществе. Вещи, подле­жащие разделу, делятся в натуре. В том случае, если вещи, подлежащие разделу, не могут быть разделены в натуре, на одного **из** супругов возлагается обязанность компенсировать другому из них его долю деньгами. Для требований о разделе общего имущества установлен трехлетний срок ис­ковой давности.

1. **Значение и способы защиты права собственности.**

Защита права собственности в широком- смысле включа­ет в себя комплекс мер, направленных на обеспечение реализации и восстановление нарушенного субъективного права собственности уполномоченными на то органами го­сударства или самим собственником./

Основополагающим принципом в этой сфере является положение о том, что **государство обеспечивает равную защи­ту прав всех субъектов права собственности** (ст. 13 Консти­туции Украины, ст.48 Закона " О собственности").

С учетом значения права собственности оно охраняется нормами гражданского, уголовного, административного, го­сударственного и других отраслей законодательства. Одна­ко ведущее место принадлежит гражданско-правовым спосо­бам защиты права собственности. Это связано с тем, что они направлены, прежде всего, на восстановление того имущественного положения, которое имело место до нару­шения. Тем самым эти нормы призваны восстановить нару­шенное право собственности, а также ликвидировать при­чиненный интересам собственника ущерб.

Гражданско-правовые способы защиты права собственно-;

ста, обычно, подразделяют на две группы: вещно-правовые и обязательственно-правовые.

**Суть вещно-правовых способов защиты** права собствен­ности состоит в том, что они направлены непосредственно на защиту права собственности как абсолютного субъективного права, обеспечение реализации правомочий собствен­ника - владения, пользования, распоряжения - в отноше­нии принадлежащей ему вещи.

К ним относятся: иск собственника об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск), иск собственника об устранении препятствий, ме­шающих нормальному осуществлению права собственнос­ти (негаторный иск), иск о признании права собственности. (Некоторые авторы относят иски о признании к негаторным или виндикационным, но большинство полагает, что это са­мостоятельные вещно-правовые иски - Рясенцев В.А., Тол­стой Ю.К.).

**Обязательственно-правовые способы защиты права соб­ственности** характеризуются тем, что направлены против на­рушения прав собственника определенным лицом. При этом самой вещи в натуре уже не существует либо она повреж­дена и существует потребность в восстановлении ее каче­ства. К таким способам защиты относится, например, требования о возмещении причиненного имущественного вреда;

требования об исполнении договора и передаче должником кредитору(собственнику) принадлежащей ему вещи; требова­ния о возврате неосновательно полученного за счет соб­ственника имущества и пр.

1. **Вещно-правовые способы защиты права собственности.**

**Суть вещно-правовых способов защиты** права собствен­ности состоит в том, что они направлены непосредственно на защиту права собственности как абсолютного субъективного права, обеспечение реализации правомочий собствен­ника - владения, пользования, распоряжения - в отноше­нии принадлежащей ему вещи.

К ним относятся: иск собственника об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск), иск собственника об устранении препятствий, ме­шающих нормальному осуществлению права собственнос­ти (негаторный иск), иск о признании права собственности. (Некоторые авторы относят иски о признании к негаторным или виндикационным, но большинство полагает, что это са­мостоятельные вещно-правовые иски - Рясенцев В.А., Тол­стой Ю.К.).

Действовало уже упоминавшееся выше правило: "Где нахожу свою вещь, там ее и виндицирую". Таким образом, вещный иск тесно связан с вещью и гораздо меньше с личностью нарушителя имущественного блага.

**Виндикацнонный иск обычно определяют как иск соб­ственника об истребовании его имущества из чужого неза­конного владения.**

Приведенное определение содержит указание на суще­ственные признаки этого иска:

*\** он может быть предъявлен собственником (или уполномо­ченным им лицом);

\* характер требования (возврат своей вещи);

\* принадлежащая истцу вещь находится в чужом незакон­ном владении (то есть, во владении другого лица без дос­таточных правовых оснований к этому). Эти признаки иногда объединяют в определении, используя другие формулировки. Например, оно может звучать так.

**Винднкационный иск - это иск невладеющего собственника к владеющему несобственннку. В** этом случае внимание за­остряется на таких признаках иска как утрата собственни­ком владения вещью и нахождение ее во владении у несоб­ственника.

Оба приведенных определения вполне могут быть исполь­зованы для характеристики виндикационного иска. В каж­дом из них есть сильные и слабые стороны. Вместе с тем, в обоих случаях отсуствует указание на важное условие предъявления и удовлетворения виндикационного иска - на то, что он может быть применен только для защиты права собственности на индивидуально-определенную вещь. Это следует из самого характера иска - требования возврата своей вещи из чужого владения. Истец (собственник) дол­жен доказать, что **именно эта конкретная** вещь принадле­жит ему, и что **именно этой** его вещью незаконно владеет другое лицо.

Ст. 50 Закона "О собственности" устанавливает, что право на виндикацию принадлежит невладеющему соб­ственнику, утратившему владение вещью. Наряду с ним виндицировать имущество может лицо, хотя и не являю­щееся собственником, но владеющее имуществом в силу закона или договора. Таким лицом (титульным владель­цем), может быть арендатор, хранитель и т.д. Титульным владельцем признают также юридическое лицо, которому имущество принадлежит на праве полного хозяйственного ведения или оперативного управления (ст. 48 Закона "О собственности").

Ответчиком по виндикационному иску является фактичес­кий владелец имущества, который владеет **им** без правовых оснований - незаконный владелец.

Предметом виндикационного иска, как отмечалось, явля­ется требование о возврате из чужого незаконного владе­ния индивидуально-определенной вещи. Поэтому истец име­ет право требовать возврата именно той своей вещи, кото­рую он утратил, а не аналогичного имущества. Индивиду­ально-определенная вещь является юридически незаменимой и поэтому гибель ее приводит к утрате собственником пра­ва на виндикационный иск. В этом случае он имеет право требовать возмещения убытков, причиненных гибелью этой вещи.

Условия удовлетворения виндикационного иска зависят от характера незаконного владения, в котором она находится.

**Так, у незаконного недобросовестного владельца вещь изымается во всех случаях.**

Вопрос об истребовании вещи **у незаконного добросове­стного владельца** решается в зависимости от того, возмездно или безвозмездно он приобрел вещь. Так, **при безвоз­мездном приобретении** имущества от лица, которое не име­ло право его отчуждать, собственник **вправе истребовать имущество во всех случаях** (ст. 145 ГК). Такое решение вполне логично. Безвозмездный приобретатель в случае отобрания у него вещи ничего не теряет: вещь не его и на ее приобретение он ничего не затратил.

**Если имущество приобретено** добросовестным владельцем **возмездие, то** возможность его истребования **зависит от характера выбытия имущества** из владения собственника или лица, которому оно было передано собственником. В частности, **собственник может истребовать такое имущество при условии, что оно выбыло из его владения или из вла­дения лица, которому оно было доверено собственником, помимо их воли** (похищено, потеряно и т.п.).

Если же вещь была продана лицом, которое получило ее от собственника по договору (например, аренды), добросо­вестному приобретателю, то у последнего собственник не может истребовать свою вещь, в связи с тем, что она выбыла как из владения собственника, так и из владения его арендатора, по их воле. Таким образом, **право соб­ственника на истребование своей вещи из чужого незакон­ного владения ограничивается в интересах добросовестного возмездного приобретателя.**

Виндикационный иск может предъявлять любой собствен­ник (физическое или юридическое лицо, государство) отно­сительно имущества, выбывшего из его владения, за исклю-чением денег и ценных бумаг на предъявителя (ст. 147 ГК).

Именные ценные бумаги могут быть истребованы от доб­росовестного владельца, в силу **их** индивидуализации.

От недобросовестного владельца могут быть истребова­ны как деньги, так и все виды ценных бумаг.

В соответствии со статьей 50 Закона "О собственности" на требования о возврате имущества из чужого незаконного владения распространяется трехлетний срок исковой давности.

**20.3. Негаторный иск**

Собственник (титульный владелец) может требовать уст­ранения всяких нарушений его права, даже если эти нару­шения и не были связаны с лишением владения (п.2 ст. 48 Закона "О собственности"). Такая возможность обеспечива­ется, прежде всего, при помощи негаторного иска.

**Негаторный иск - это требование владеющего вещью собственника об устранении препятствий в осуществлении правомочий пользования и распоряжения имуществом.**

Истцом по негаторному иску является собственник идя титульный владелец, владеющий вещью, но лишенный воз­можности пользоваться и распоряжаться ею:

Ответчиком является лицо, которое своим противоправ­ным поведением создает препятствия, мешающие нормально­му осуществлению права собственности.

Предметом негаторного иска является требование истца (собственника или иного лица, уполномоченного законом или договором) об устранении нарушений, не соединенных с лишением владения.

Чаще всего, речь идет о правонарушениях, препятствую­щих осуществлению права пользования. Например, пользо­вание строением может быть затруднено в связи с тем, что собственник соседнего дома, прокладывая себе водовод, про­рыл канаву перед выездом со двора не только своего, но и соседского. При помощи негаторного иска собственник может добиться, чтобы нарушитель своими силами устранил созданные **им** помехи (засыпал канаву, восстановил асфальт и т.д.).

Встречаются нарушения и в виде создания препятствий осуществлению правомочия распоряжения. Например, кто-то из членов семьи собственника дома, спрятав документы, под­тверждающие право собственности на дом, пытается поме­шать отчуждению дома. В этом случае, достоверно зная о сокрытии документов, собственник может требовать прекра­щения нарушения.

Основанием негаторного иска служат обстоятельства, обо­сновывающие право истца на пользование и распоряжение имуществом, а также подтверждающие, что поведение тре­тьего лица создает препятствия в осуществлении этих пра­вомочий. В обязанности лица не входит доказывание непра­вомерности действия или бездействия ответчика, которые предполагаются таковыми, пока сам ответчик не докажет правомерность своего поведения.

Негаторный иск может быть предъявлен только во время существования правонарушения. С устранением препятствий в осуществлении правомочий пользования и распоряжения отпадают и основания для предъявления негаторного иска. В этой связи негаторный иск не подпадае» под действие исковой давности: пока нарушение существует, иск может быть предъявлен, независимо от момента его возникнове­ния; если правонарушение прекращено, то нет оснований для обращения с иском.

Многие современные цивилисты полагают, что наряду с требованиями об устранении уже имеющихся препятствий в осуществлении права собственности, негаторный иск может быть направлен и на предотвращение возможного наруше­ния права собственности, когда налицо угроза такого нару­шения 47. В связи с этим следует заметите, что римскому праву был известен специальный иск о воспрепятствовании созданию в будущем помех осуществлению права собствен­ности - прогибиторный иск. **Что каса­ется негаторного иска, то ов может быть использован для защиты от нарушений в будущем только в порядке анало­гия закона.** Это следует из того, что по сути негаторный иск может быть предъявлен только во время существования нарушения. Нет нарушения - нет негаторного иска.

Впрочем, следует иметь в виду, что для нашего права вопрос так не стоит, поскольку действующее **законодатель­ство вообще не содержит прямого указания на существо­вание негаторного иска.**

В пункте втором ст.48 Закона "О собственности» гово­рится о том, что собственник (титульный владелец) может [требовать устранения **всяких нарушении его права,** даже если эти нарушения и не были связаны с лишением вла­дения. Негаторный иск отдельно не упоминается. Статья 149 ГК, которая сейчас исключена, содержала такое же по­ложение.

Следовательно, действующее законодательство упоминает о двух видах вещных исков: . 1) виндикационном; 2) абстрактно-универсальном (для защиты от всех нару­шений, кроме лишения права владения).

Такое решение, очевидно, продиктовано стремлением мак­симально полно защитить интересы собственника. Ведь фор­мально он может защититься при помощи этого "абстракт­но-универсального" иска от любого нарушения.

Однако, как показывает практика, такое абстрагирова­ние скорее усложнило защиту, поскольку стороны и суд иногда испытывают затруднения в формулировке исковых требований, решений и пр.

С "другой стороны, это означает, что возможно и предъяв­ление иска о воспрепятствовании нарушениям права соб­ственности в будущем, поскольку и это является "всяким нарушением" интересов собственника. Хотя следует заме­тить, что в практике такие иски не встречаются. Очевидно, также вследствие высокой степени абстрактности "универ­сального" иска.

1. **Обязательственные способы защиты права собственности.**

**Обязательственно-правовые способы защиты права соб­ственности** характеризуются тем, что направлены против на­рушения прав собственника определенным лицом. При этом самой вещи в натуре уже не существует либо она повреж­дена и существует потребность в восстановлении ее каче­ства. К таким способам защиты относится, например, требования о возмещении причиненного имущественного вреда;

требования об исполнении договора и передаче должником кредитору(собственнику) принадлежащей ему вещи; требова­ния о возврате неосновательно полученного за счет соб­ственника имущества и пр.

Наряду с вещно-правовыми исками существуют также обязательственно-правовые средства защиты права собствен­ности. К ним относятся:

\* иски, связанные с нарушением права собственности при неисполнении или ненадлежещем исполнении обязаннос­тей по договору;

\* иски о возмещении вреда, причиненного порчей или унич­тожением вещи;

\* иски о возврате имущества, неосновательно полученного или сбереженного за счет другого лица.

Для этих исков характерно то, что составляющее их при­тязание вытекает не из права собственности как такового, а основывается на относительных правоотношениях и сопут­ствующих им субъективных правах.

Кроме того, в отдельную **группу** гражданско-правовых средств защиты права собственности можно выделить те из них, которые не относятся к вещно-правовым или обяза­тельственно-правовым и вытекают из различных институтов гражданского права. Таковы, например, правила о защите имущественных прав собственника, признанного в установ­ленном порядке безвестно отсутствующим или умершим, в случае его явки (статьи 19, 22 ГК), о защите интересов .сторон в случае признания сделки недействительной (статьи 49-58 ГК) и т.п.

В Законе "О собственности" упоминается **еще** одна **груп­па** средств защиты права собственности - требования к орга­нам государственной власти и управления о защите интере­сов собственника от правомерного или неправомерного вме­шательства. Сущность этих способов состоит в том, что они направлены на обеспечение защиты интересов собствен­ника в случаях их нарушения государством или его орга­нами, выступающими в качестве обладателей властных полномочий, а не равноправных субъектов имущественных

отношений. Поэтому тут речь, очевидно, должна идти не о частно-правовой (гражданско-правовой), а о публично-пра­вовой защите права собственности.

В зависимости от характера нарушения интересов соб­ственника государственными органами-способы защиты мож­но разделить на две группы:

1) зашита интересов собственника при нарушении их по законным основаниям (например, при реквизиции, изъятии земельного участка, на котором находится принадлежащее собственнику имущество и др.)

2) защита права собственности при неправомерном вме­шательстве. Сюда относятся - ответственность государствен­ных органов **за** вмешательство в осуществление собствен­ником его правомочий (ст. 56 Закона "О собственности"), ответственность государственных органов за издание актов, нарушающих права собственников (ст. 57 Закона "О соб­ственности").

1. **Право республиканской (АРК) собственности: содержание, основания возникновения и прекращения.**

Статья З1. Государственная собственность в Украине

К государственной собственности в Украине относится общегосударственная (республиканская) собственность и собственность административно-территориальных единиц (коммунальная собственность).

Статья З2. Субъекты права государственной собственности

1. Субъектом права общегосударственной (республиканской) собственности является государство в лице Верховного Совета Украины.

2. Субъектами права коммунальной собственности являются административно-территориальные единицы в лице областных, районных, городских, поселковых, сельских Советов народных депутатов.

3. Субъектами права государственной собственности на землю выступают:

Верховная Рада Украины - на земле общегосударственной собственности Украины;

Верховная Рада Республики Крым - на земле в пределах территории республики, за исключением земель общегосударственной собственности;

областные, районные, городские, поселковые, сельские Советы народных депутатов - на земле в пределах их территорий, за исключением земель, которые находятся в общегосударственной собственности.

Статья ЗЗ. Управление государственным имуществом

( Приостановлено действие пункта 1 статьи 33 в части управления имуществом находящимся в коммунальной собственности предприятий и организаций торговли, общественного питания и сферы услуг в процессе их коммерциализации в соответствии с Декретом КМ N 10-92 от 15.12.92 ) 1. Управление государственным имуществом от имени народа (населения административно-территориальной единицы ) осуществляет соответственно Верховный Совет Украины и местные Советы народных депутатов Украины, а также уполномоченные ими государственные органы.

2. Государственные органы, уполномоченные управлять государственным имуществом, решают вопросы создания предприятий и определения целей их деятельности, реорганизации и ликвидации, осуществляют контроль за эффективностью использования и сохранностью вверенного им государственного имущества и другие правомочия в соответствии с законодательными актами Украины.

Статья З4. Объекты права общегосударственной(республиканской) собственности

1. Общегосударственную (республиканскую) собственность составляют: земля, имущество, обеспечивающее деятельность Верховного Совета Украины и образуемых им государственных органов; имущество Вооруженных Сил, органов государственной безопасности, пограничных и внутренних войск; оборонные объекты; единая энергетическая система; системы транспорта общего пользования, связи и информации, имеющие общегосударственное (республиканское) значение; средства республиканского бюджета; республиканский национальный банк, другие государственные республиканские банки и их учреждения и создаваемые ими кредитные ресурсы; республиканские резервные, страховые и другие фонды; имущество высших и средних специальных учебных заведений; имущество государственных предприятий ; объекты социально-культурной сферы или иное имущество, составляющее материальную основу суверенитета Украины и обеспечивающее ее экономическое и социальное развитие. ( Пункт 1 статьи 34 с изменениями, внесенными в соответствии с Законом N 3180-12 от 05.05.93 )

2. В общегосударственной (республиканской) собственности может находиться также иное имущество, переданное в собственность Украины другими государствами, а также юридическими лицами и гражданами.

1. **Права на чужие вещи.**

В Гражданском кодексе отсутствует специальная глава или раздел, которые были бы посвящены рас­сматриваемым отношениям.

Вместе с тем, в действующем законодательстве есть отдельные нормы, регулирующие отдельные аспекты прав на чужие вещи.

Так, ст. 4 Закона Украины «О собственности» пре­дусматривает, что в случаях и порядке, установлен­ных законодательными актами Украины ... на собст­венника может быть возложена обязанность допустить ограниченное пользование его имуществом другими лицами. К таким случаям относятся, например, пре­доставление государством земли гражданам для воз­ведения дома и других строений, для сельскохозяйст­венной обработки и т. п.

Достаточно детально эти вопросы предполагается уре­гулировать в новом Гражданском кодексе Украины.

В частности, предусмотрены такие институты, как сервитуты, эмфитевзис и суперфиций, а также ипо­тека,

В соответствии со статьей 407 Проекта **сервитут** определяется как право ограниченного пользования чужими вещами (имуществом) в определенной мере.

В соответствии с традицией, заложенной еще в рим­ском праве (или даже раньше в Греции), сервитуты подразделяются на земельные и личные. Суть деле­ния состоит в том, что при земельных сервитутах право пользования чужой вещью устанавливается в пользу владельца соседнего участка (это как бы «отношения между участками», поскольку личность владельца ро­ли не играет), а личные сервитуты устанавливаются в пользу определенного лица (и, следовательно, прекра­щаются его смертью).

**Эмфитевзис** — это долгосрочное, отчуждаемое, на­следуемое право пользования чужой землей с целью сельскохозяйственного производства (ст. 41 Проек­та). Характерной чертой эмфитевзиса является тре­бование использования чужого имущества по целевому назначению, что является обязанностью эмфитев-та (пользователя).

**Сущность суперфиция** состоит в том, что собствен­ник выделяет земельный участок или ее часть в поль­зование суперфициарию — физическому или юриди­ческому лицу — для строительства промышленных, бытовых, социально-курортных, жилых и других строе­ний или сооружений бесплатно или за соответствую­щее вознаграждение. (Ст. 422 Проекта ГК). Как и эмфитевзис, суперфиций является долгосрочным, от­чуждаемым, наследуемым правом, возможность осу­ществления которого оговорена использованием по целевому назначению.

**Ипотека** — это залог недвижимости, космических и транспортных объектов. Она представляет собою право распоряжения чужими вещами в случае неис­полнения обеспеченного залогом обязательства (За­кон Украины «О залоге», ст. 611 Проекта). (См. соот­ветствующий вопрос в Справочнике).

Поскольку сервитуарий, эмфитевта, суперфициарий и пр. являются законными владельцами вещей, их права на чужие вещи защищаются в том же порядке как и права собственника, то есть обеспечены абсо­лютной защитой.

1. **Понятия и виды обязательств.**

Термин «обязательство» имеет несколько значений. **Он** используется для обозначения: 1) документа, выдаваемого должником кредитору; 2) отдельной обязанности; 3) обяза­нности с соответствующим ей правомочием; 4) совокуп­ности обязанностей с соответствующими правомочиями.

Если права на вещи опосредуют статику общественных отношений (состояние присвоенное™ вещей) в сфере граж­данского оборота, то обязательства, прежде всего, касают­ся его динамики, регулируя обязанности передачи вещей от одного лица к другому, выполнения действий, оказания услуг и т.п.

Обязательства являются одним из видов гражданских пра­воотношений и обладают всеми признаками последних.

**Вместе** с тем, они обладают и специфическими чертами, позволяющими выделить **их** из общей совокупности граж­данских правоотношений.

К таким признакам обязательственных правоотношений относится то, что:

1) сторонами обязательства являются конкретно опреде­ленные лица: кредитор - лицо, которому принадлежит пра­во требования, и должник (дебитор) - лицо, которое несет обязанность, соответствующую праву требования кредито­ра. Этим обязательства (относительные правоотношения) отличаются от абсолютных правоотношений (правоотноше­ний собственности и т.п.), в которых управомоченному лицу противостоит не определенный конкретно ("все и каждый") круг обязанных лиц;

2) объектами обязательственных правоотношений могут быть действия по передаче имущества, выполнению работы и т.п. (или воздержание от совершения действий), в то время как объектами вещных правоотношений являются вещи;

3) осуществление субъективного права кредитора в обязательственных правоотношениях возможно только в'случае совершения должником действий, составляющих его обязан­ность, тогда как в вещных правоотношениях управомоченное лицо может осуществлять свои субъективные права са­мостоятельно, не прибегая к помощи других лиц;

4) обязательства опосредуют динамику гражданского обо­рота. Вещные права - это его статика;

С учетом названных признаков Обязательств, можно дать такое их определение:

**Обязательство - это такое гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (кредитор), имеет право требо­вать от другого лица (должника, дебитора) совершения оп­ределенных действий либо воздержания от совершения оп­ределенного действия, а должник обязан это требование**

**ИСПОЛНИТЬ.**

Классификация обязательств может быть произведена по различным основаниям.

Наиболее удобной является классификация с использова­нием упоминавшегося выше принципа дихотомии - разделе­ния на два парных понятия. Вместе с тем, возможно и от­ступление от него для более подробных однопорядковых классификаций.

Рассмотрим наиболее важные из существующих делений обязательств. .

1) В **зависимости от основания возникновения** обязатель­ства принято делить на договорные - и недоговорные. .

**Договорные обязательстве** возникают на основе согла­шения его участников (двух или многосторонний договор).

**Недоговорные обязательства** возникают в силу других юридических фактов (односторонней сделки, причинения вре­да, спасания имущества и пр.). ,

Значение такого разграничения состоит в том, что со­держание договорных обязательств определяется не только законом, но, в первую очередь, соглашением их участни­ков. Содержание недоговорных обязательств основано на законе, одностороннем волеизъявлении, административном акте и пр.

2) В **зависимости от цели (направленности)** обязательства подразделяются на регулятивные и охранительные.

**Регулятивные** обязательства - это правоотношения, име­ющие содержанием правомерное поведение участников. Они могут регулировать поведение участников договора, а так­же любую иную правомерную деятельность в сфере частно­правовых отношений.

**Охранительные** - возникают вследствие причинения вре­да, неосновательного обогащения и пр. Их целью является защита нарушенного интереса субъекта гражданского пра­ва. По сути они представляют собой разновидности мер защиты или гражданско-правовой ответственности.

3) **По соотношению прав я обязанностей обязательства** подразделяются на односторонние и взаимные (встречные).

**В односторонних обязательствах** у одной стороны обяза­тельства имеются только права, у другой - только обязан­ности (например, обязательства из причинения вреда).

**Во взаимных (встречных) обязательствах** каждый из уча­стников такого обязательства имеет как права, так и обя­занности. Каждая из сторон является одновременно и кре­дитором, и должником. Например, в договоре купли-прода­жи продавец и покупатель обладают одновременно права­ми и обязанностями по отношению друг к другу. Взаимные (встречные) обязательства, по общему правилу, должны ис­полняться одновременно если иное не предусмотрено зако­ном, договором и не следует из существа обязательства).

4) **В зависимости от характера правовой связи** между участниками обязательства оно может быть простым или сложным.

Если стороны имеют лишь по одному праву и одной обязанности, то обязательство считается **простым.**

Если прав и обязанностей у сторон обязательства не­сколько, они являются сложвымв.

Так, обязательства, возникшие из договора дарения -простые, а из договора купли-продажи - могут быть как простыми, так и сложными.

5) **По значимости** различают главные (основные) и до­полнительные (акцессорные) обязательства.

**Главные (основные)** могут существовать самостоятельно без дополнительного обязательства (например, купля-продажа).

**Дополнительные (аквессорвые)** обязательства возникают только при наличии главного (основного) обязательства и неразрывно связаны с ним (например, поручительство). Дополнительные обязательства всегда следуют судьбе главного обязательства и автоматически прекращаются вме­сте с ним.

6) **В зависимости от связанности обязательства с лично­стью их участников** можно разграничить обязательства лич­ного характера и обязательства неперсонифицированные.

Особенностью **обязательства личного характера** является необходимость совершения соответствующих действий лич­но участником. В таких обязательствах недопустима замена одной из сторон, и они прекращаются в случае смерти граж­данина - участника (или ликвидации участника - юриди­ческого лица). Так, при возмещении вреда, причиненного здоровью гражданина, кредитором может быть только по­терпевший.

**Обязательства неперсонифицяроваиные** не связаны с лич­ностью должника или кредитора. Поэтому по ним возможна передача прав и обязанностей в порядке правопреемства, замена лиц в обязательстве и пр.

7) **С точки зрения определенности объема содержания обязательства** выделяют обязательства с определенным объе­мом требований и обязательства с неопределенным содер­жанием.

**В обязательствах с определенным объемом требований** точно известно, исполнение каких обязанностей и в каком объеме может потребовать кредитор от должника. Таковы­ми является подавляющее большинство обязательств.

В обязательствах с **неопределенным объемом требовании** (алеаторних) объем, прав и обязанностей устанавливается только в общем виде. Конкретные суммы, услуги и пр определяются уже в ходе исполнения обязательства. Например, к алеаторным относятся обязательства, возникающие из договора пожизненного содержания. Тут известно только то, что приобретатель дома принимает на себя обязанность содержать отчуждателя до его смерти. Однако во что это выльется, стороны не знают и не могут знать. К этому же виду обязательств могут быть отнесены обязательства из причинения вреда здоровью. В этом случае известен размер ежемесячных платежей в счет компенсации утраченного потерпевшим заработка, но конечная сумма, как и размер дополнительной компенсации расходов на лечение заранее определить невозможно.

8) **С точки зрения определенности предмета исполнения** можно выделить обязательства с конкретным предметом исполнения, альтернативные и факультативные (в этом слу­чае приходится отступить от принципа дихотомии и избрать множественное деление).

**Обязательства с конкретным предметом исполнения** име­ют место тогда, когда предметом обязательства является вполне конкретное поведение участников. Это общее правило.

**Альтернативные обязательства** означают, что должник обязан совершить для кредитора одно из нескольких дей­ствий, предусмотренных законом или договором. Право выбора принадлежит должнику, исполняющему обязатель­ство, если иное не вытекает из закона, договора или суще­ства обязательства. Причем совершение любого из них считается исполнением обязательства. Предполагается, что коль кредитор согласился на несколько альтернативных вариантов в момент заключения договора, то ему безраз­лично, какой из этих вариантов изберет должник. Напри­мер, договором между художественным коллективом и за­казчиком предусмотрено, что будет дан концерт по про­грамме № 1 или по программе № 2. При исполнении лю­бой из этих программ обязательство будет считаться выполненным, если соблюдены другие условия договора (срок, качество, состав участников и пр.). Наличие у должника права выбора одного действия из ряда возможных не озна­чает, что существует несколько обязательств. Альтернатив­ное обязательство *—* единое правоотношение, содержание которого в целом определяется в момент возникновения обя­зательства и уточняется к моменту исполнения.

**Факультативные обязательства** имеют место в случаях, когда должник обязан совершить в пользу кредитора кон­кретное действие, а при невозможности - вправе заменить исполнение иным, заранее оговоренным соглашением сто­рон. Например, должник обязуется передать кредитору оп­ределенную вещь, а при невозможности этого - предоста­вить другую вещь такого же назначения. Возможность заме­ны исполнения тут также является правом должника.

В отличие от альтернативных обязательств, где содержа­ние формулируется при помощи оговорки вариантов "или то, или другое", факультативные обязательства могут быть охарактеризованы формулой: "если невозможно, то, тогда другое".

1. **Основания возникновения обязательств.**

Как и любые другие гражданские правоотношения, обязательства возникают при наступлении определен­ных юридических фактов. Эти факты или определен­ные их совокупности называются *основаниями воз­никновения обязательств.*

В соответствии с ч. 2 статьи 151 ГК обязательства возникают из договора или иных оснований, указан­ных в ст. 4 ГК. Следовательно, основаниями возник­новения обязательств являются:

— сделки (в том числе, договоры), как предусмот­ренные законом, так и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему;

— административные акты;

— открытия, изобретения, рационализаторские предложения, создание произведений науки, литера­туры, искусства;

— причинение вреда другому лицу, приобретение или сбережение имущества за счет средств другого лица без достаточных оснований;

— иные действия граждан и организаций;

— события, с которыми закон связывает наступле­ние гражданско-правовых последствий.

Одни из указанных оснований, например, сделки, при­чинение вреда и др. способны непосредственно, в силу одного лишь факта своего возникновения породить обя­зательство, т.е. являются достаточными для возник­новения обязательства. Другие из указанных основа­ний, например, создание произведений науки, литера­туры, искусства и других результатов творческой деятельности порождают обязательства не непосред­ственно, а лишь в совокупности с другими юридиче­скими фактами. В этом случае основанием возникно­вения обязательства является не отдельный юридический факт, а совокупность юридических фактов, — так называемый *фактический состав.*

Основанием возникновения большинства обяза­тельств являются двух- и многосторонние сделки — *договоры.* Многообразие договоров, используемых в на­стоящее время в гражданском обороте, далеко не ис­черпывается перечнем договоров, предусмотренных особенной частью действующего Гражданского кодек­са. Так, например, специальным законодательством последних лет предусмотрены такие договоры, как до­говор аренды земли, договор лизинга и др. Тем не менее, развитие законодательства, как правило, не ус­певает за развитием общественных отношений, и из­меняющиеся потребности гражданского оборота вле­кут возникновение новых, не предусмотренных зако­нодательством договоров. В силу ст. 4 ГК такие договоры также являются основаниями возникнове­ния обязательств, при условии, что они не противоре­чат действующему законодательству.

Помимо договоров, основаниями возникновения обя­зательств являются также *односторонние сделки.* Так, например, в соответствии со ст. 435 ГК, из публичного обещания вознаграждения за лучшее исполнение оп­ределенной работы (объявления конкурса) возникает обязанность устроителя конкурса выплатить обещан­ное вознаграждение лицу, работа которого признана достойной вознаграждения. Однако, как и в случае с договорами, основанием возникновения обязательств могут быть также односторонние сделки, хотя и не пре­дусмотренные законодательством, но не противореча­щие ему. Поэтому, например, объявление о выплате вознаграждения тому, кто найдет пропавшее живот­ное, утерянные документы и т.д., также влечет воз­никновение соответствующего обязательства.

*Административный акт,* как непосредственное основание возникновения обязательств, в настоящее время встречается достаточно редко, что обусловле­но отходом государства от начал плановой эконо­мики. Примером обязательства, возникающего не­посредственно на основании административного акта, является обязательство, возникающее в связи с вы­дачей гражданину ордера на жилплощадь. Выдача ордера гражданину (административный акт) порож­дает обязанность жилищно-эксплуатационной орга­низации заключить с этим гражданином договор найма жилого помещения.

Тем не менее, намного чаще административный акт порождает обязательство не непосредственно, а в сово­купности с другими юридическими фактами, т.е. яв­ляется составным элементом фактического состава.

Как было указано выше, *открытия, изобретения, создание произведений науки, литературы, искусст­ва, а также других результатов творческой деятель­ности* порождают обязательства не непосредственно, а лишь в совокупности с другими юридическими фак­тами. Так, например, в соответствии с Законом Ук­раины «Об авторском праве и смежных правах» воз­никновение и осуществление авторских прав не требует совершения каких-либо формальностей. Од­нако возникновение авторских прав влечет за собой возникновение не обязательственных, а только вещ­ных правоотношений. Обязательственные же право­отношения возникают лишь с наступлением других юридических фактов, таких, как, например, заключе­ние авторского договора, неправомерное использова­ние произведения и т.д. В других случаях основа­ниями возникновения обязательств могут быть и более сложные фактические составы, чем в приведенном примере.

Основаниями возникновения обязательств могут быть не только правомерные, но и неправомерные дей­ствия. К числу таких действий действующий ГК отно­сит *причинение вреда другому лицу* (стст. 440-466) и *сбережение имущества за счет средств другого лица без достаточных оснований* (стст. 469-471). Обязатель­ства, возникающие из указанных оснований, направле­ны на восстановление нарушенного имущественного по­ложения лица, потерпевшего от неправомерных действий, и называются охранительными обязательствами.

К числу юридических фактов, способных послу­жить основаниями возникновения гражданских пра­воотношений, в целом, и обязательств, в частности, ст. 4 ГК относит также *иные действия граждан и* *организаций.* Имеются в виду односторонние дейст­вия как правомерной, так и неправомерной направ­ленности, совершенные физическим или юридиче­ским лицом. Примером таких действий правомер­ной направленности могут быть действия гражданина по спасанию государственного или коллективного имущества (ст. 467 ГК). Следует отметить, что пере­чень обязательств, возникающих из односторонних правомерных действий, значительно расширен в про­екте ГК Украины. К числу таких обязательств про­ект относит: ведение чужих дел без поручения, пре­дотвращение угрозы вреда чужому имуществу, спа­сание здоровья и жизни другого лица.

*События —* юридические факты, которые возни­кают, изменяются и прекращаются помимо воли лю­дей, — как правило, порождают обязательства не не­посредственно, а в совокупности с другими юридиче­скими фактами. Чаще всего события оказывают влияние на динамику уже существующих обязатель­ственных правоотношений. Так, например, смерть за­страхованного лица (событие) порождает обязанность страховщика выплатить определенную денежную сум­му в соответствии с заключенным ранее договором смешанного страхования жизни.

1. **Принципы исполнения обязательств.**

Исполнение обязательств состоит в совершении должником в пользу кредитора обусловленного действия, составляющего предмет обязательства. Как пра­вило, исполнение обязательств заключается в совер­шении должником активных действий, таких как пе­редача имущества, выполнение работы, уплата денег, совершение иных имущественных предоставлений. Значительно реже исполнение обязательства состоит в воздержании от совершения предусмотренных дей­ствий. Однако в литературе существует мнение, со­гласно которому исполнение обязательств состоит ис­ключительно в совершении должником активных действий, тогда как собственно воздержание от дейст­вий не составляет автономной обязанности должни­ка, а лишь дополняет его обязанности по совершению активных действий.

Исполнение обязательства следует отличать от про­цесса реализации всего обязательственного правоот­ношения, который представляет собой осуществление сторонами своих прав и совершение ими действий во исполнение обязанностей. В нем участвуют и креди­тор (предъявляющий требования, уточняющий права и обязанности другой стороны и т.д.), и должник (осу­ществляющий действия, направленные на погашение обязанностей).

Исполнение обязательств подчиняется определен­ным общим правилам, которые именуются принци­пами исполнения обязательств.

Действующее законодательство в качестве осно­вополагающего начала закрепляет *принцип надлежа­щего исполнения обязательства,* под которым пони­мается исполнение, произведенное должником кре­дитору предусмотренным в договоре, законе или обусловленном обычаями способом, в установленный срок и в должном месте. Надлежащее исполнение во всех случаях освобождает должника от его обязанно­стей и прекращает обязательство. Исполнение, не яв­ляющееся надлежащим, становится основанием для применения соответствующих принудительных мер к должнику, включая и меры гражданско-правовой ответственности.

Другим важным принципом исполнения обязатель­ства является *принцип реального исполнения,* в силу которого взыскание штрафных санкций и убытков не освобождает должника от исполнения обязанностей в натуре, т.е. от совершения должником тех действий, которые составляют содержание обязательства.

Будучи действием, направленным на прекращение обязательственного правоотношения, исполнение обя­зательства представляет собой разновидность сделок (большей частью односторонних) и с этой точки зре­ния подчиняется общим правилам о сделках, в том

числе и о форме сделок.

Важным принципом гражданского права, закре­пленным в ст. 162 ГК, является принцип недопусти­мости одностороннего отказа от исполнения обязатель-ства и недопустимости одностороннего изменения его условий, за исключением случаев, предусмотренных законом. Если же такой отказ последовал, он, как пра­вило, рассматривается как основание для применения

мер ответственности.

**Условия исполнения обязательств.** К условиям, характеризующим надлежащее исполнение обяза­тельств, относятся требования, предъявляемые к субъ­ектам и предмету исполнения, а также к сроку, месту и способам исполнения. Такие условия обычно за­крепляются в диспозитивных нормах законодатель­ства, что позволяет участникам избрать оптимальный

для них вариант исполнения.

**Предмет исполнения обязательства.** Предметом исполнения обязательства называют ту вещь, работу или услугу, которую, в силу обязательства, должник обязан передать, выполнить или оказать кредитору. Надлежащее исполнение обязательства предусматри­вает передачу именно той вещи или выполнение имен­но той работы, оказание услуги, которые были преду­смотрены договором. Требования к предмету обяза­тельства определяются в соответствии с условиями договора, указаниями закона, а при их отсутствии — в соответствии с обычно предъявляемыми требования­ми. В обязательствах, предметом исполнения кото­рых выступают вещи, определенные родовыми при­знаками, существенное значение имеет соблюдение всех предусмотренных в обязательстве количественных показателей, в частности, в договорах поставки. С точки зрения определенности предмета исполнения выделяют альтернативные и факультативные обяза­тельства, исполнению которых присущи определен­ные особенности (см. статью ^Обязательства: поня­тие и виды» этого справочника).

Надлежащее исполнение обязательства в отноше­нии условий, касающихся предмета исполнения, име­ет важное значение, поскольку в этом случае полно­стью достигается цель обязательства, поставленная при его установлении.

**Способ исполнения обязательства** — это поря­док совершения должником действий по исполне­нию обязательства. В зависимости от характера обя­зательства используются и различные способы его исполнения, в том числе предоставление предмета обязательства полностью или по частям, непосредст­венно кредитору или через третье лицо, отправка предмета обязательства транспортом или по почте, вручение его лично кредитору и т.п. Как общее пра­вило, обязательство должно исполняться полностью. Исполнение обязательства по частям может быть не­выгодным, обременительным для кредитора. С уче­том этого кредитор вправе не принимать исполне­ние обязательства по частям, если иное прямо не пре­дусмотрено законом, иными правовыми актами, до­говором или не вытекает из существа обязательства.

Исполнение обязательства может осуществляться путем непосредственной передачи, вручения предме­та лично кредитору или его представителю. Однако в отношениях, связанных с отчуждением имущества без обязанности его доставки кредитору, вручением счи­тается также передача (сдача) вещи перевозчику для отправки приобретателю или сдача вещи в организа­цию связи для пересылки приобретателю.

По денежному обязательству (или по обязатель­ству передать ценные бумаги) должнику предостав­ляется право при уклонении кредитора от принятия исполнения либо иной просрочке с его стороны, а так­же при отсутствии представителя недееспособного кре­дитора к моменту исполнения, внести причитающиеся с него деньги или ценные бумаги в депозит нота­риальной конторы, которая сама извещает кредитора о поступившем для него исполнении. Осуществле­ние указанных действий должником считается ис­полнением обязательства.

1. **Место и время исполнения обязательств.**

**Место исполнения обязательства.** Для надлежащего исполнения обязательства необходимо, чтобы переда­ча вещи или совершение действия, составляющих пред­мет исполнения, были совершены должником в опре­деленном месте. Как правило, место исполнения обязательства определяется в самом обязательстве (до­говоре) или вытекает из существа обязательства. В том случае, когда место исполнения обязательства не опре­делено договором, законом, иными правовыми актами и не явствует из существа обязательства, оно опреде­ляется по общим правилам (ст. 167 ГК), в зависимо­сти от предмета исполнения.

**Срок исполнения обязательства.** Сроком испол­нения обязательства считается наступление опреде­ленного момента — календарной даты, истечение пе­риода времени, наступление определенного события, когда обязательство должно быть исполнено.

Закон различает обязательства с определенным сроком исполнения и обязательства, в которых срок исполнения не определен либо определен моментом востребования. К первым относятся обязательства, ко­торые предусматривают или позволяют установить (определить) день его исполнения или период време­ни, в течение которого оно должно быть исполнено. Такие обязательства подлежат исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах тако­го периода.

Возможны обязательства, в которых срок испол­нения определяется моментом востребования (обяза­тельства с неопределенным сроком). Это означает, что кредитор вправе потребовать исполнения в любое вре­мя после возникновения обязательства. В таком слу­чае должнику для исполнения обычно предоставля­ется семидневный срок со дня предъявления требо­вания кредитором (если иное не вытекает из закона, договора или существа обязательства).

В отношении обязательств, исполняемых в преде­лах длительного времени, существенное значение **мо­гут** иметь и промежуточные сроки исполнения. Так, например, в договоре поставки, помимо общих сроков, существуют также промежуточные (частные) сроки, **за** нарушение которых к поставщику применяются меры ответственности.

Обязательства должны исполняться в срок, преду­смотренный законом или договором. Досрочное ис­полнение обязательства может быть невыгодно кре­дитору. Поэтому в качестве общего правила ст. 166 ГК допускает возможность досрочного исполнения, ес­ли иное не вытекает из закона, договора или из суще­ства обязательства.

Неисполнение обязательства в установленный срок именуется просрочкой, которая может иметь место **со** стороны как должника, так и кредитора и влечет по­следствия, предусмотренные законом или договором.

1. **Субъекты обязательств.**

**Субъекты исполнения обязательства.** Субъектом исполнения обязательства является должник. По­скольку обязательство является относительным пра­воотношением, кредитор имеет право требовать ис­полнения обязательства непосредственно от должника, который обычно бывает известен уже в момент воз­никновения обязательства. Вместе с тем исполнение обязательства может быть возложено в целом или в части на третье лицо. Возложение исполнения обяза­тельства на третье лицо возможно, если из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его суще­ства не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично. В этом случае кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника треть­им лицом. Кредитор вправе не принимать исполне­ния обязательства от третьих лиц, если оно связано с личностью должника, например, в обязательстве по ис­полнению художественного заказа. Следует иметь в виду, что третье лицо, на которое возложено исполне­ние обязательства, не становится стороной этого обя­зательства, так как оно по отношению к кредитору выполняет только определенные действия, как-то: про­изводит работу, платит деньги, передает имущество и пр. Ответственным перед кредитором за исполнение обязательства остается должник, который отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение обяза­тельства третьими лицами, на которых было возло­жено исполнение, если законом не установлено, что ответственность несет являющееся непосредственным исполнителем третье лицо. Таким образом, возложе­ние исполнения обязательства на третье лицо не из­меняет его субъектный состав и этим существенно отличается от уступки права требования и перевода долга.

1. **Договор как основание исполнения обязательств.**

договор часто определялся как **взаимная сделка** или как **соглашение сторон, направленное на возникновение, изме­нение или прекращение гражданского правоотношения.**

Аналогичный практически подход сохранился и в.проек­те нового Гражданского кодекса, ст. 658 которого опреде­ляет договор как соглашение- двухили более лиц» направ­ленное на установление, **изменение или** прекращение граж­данских прав и обязанностей.

Следует отметить, что договор может рассматриваться как. многозначное явление; как основание возникновение правоотношения; как само правоотношение, возникшее из, этого основания; и, наконец, как форма, которую соответ­ствующее правоотношение принимает.

**Однако при этом наиболее важным значением термина "договор", является как раз понимание его как основания** возникновения правоотношений (гражданских прав и обя­занностей). Именно такой подход позволяет определить сущ­ность, значение и характерные черты договора. Поэтому, наиболее удачным представляется определение договора как соглашения двух или нескольких лиц; направленного на ус­тановление, изменение или прекращение гражданских пра­воотношений.

**Отсюда следует, что характерными чертами договора кяк юридического факта является то, что в нем выражает­ся взаимная, совпадающая воля сторон, а также то, что он является согласоваными действиями субъектов, направлен­ными на достижение определенных гражданско-правовых по­следствии: установление, изменение, прекращение граждан­ских правоотношений.**

Сущность, а также значение договора наиболее ярко про­являются в выполняемых им функциях.

К функциям гражданско-правового договора относят: ини­циативную, программно-координационную, информационную, гарантийную и защитную.

**Инициативная функция** договора состоит в том, что он является актом проявления инициативы и реализации диспозитивности поведения сторон.

**Программно-координационная функция** означает, что до­говор является своеобразной программой поведения его участников и средством координации этого поведения.

**Информационная функция** проявляется в том, что дого­вор содержит определенную информацию о правах и обязанностях сторон.

**Гарантийная функция** сводится к привлечению в целях стимулирования надлежащего исполнения договора системы обеспечительных средств, которые также облекаются в до­говорную форму.

**Защитная функция** состоит в применении механизма за\* виты нарушенных прав путем принуждения к исполнению" обязательства в натуре, возмещения убытков и т. п.

Статья 178. Виды обеспечения выполнения обязательств

Выполнение обязательств может обеспечиваться согласно закону или договору неустойкой (штрафом, пеней), залогом и поручительством. Кроме того, обязательства между гражданами или с их участием могут обеспечиваться задатком, а обязательства между социалистическими организациями - гарантией.

Статья 179. Неустойка

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник должен оплатить кредитору в случае невыполнения или неподобающего выполнения обязательства, в частности в случае просрочки выполнения.

Неустойкой (штрафом, пеней) может обеспечиваться только действительное требование.

Кредитор не вправе требовать уплаты неустойки (штрафа, пени), если должник не несет ответственности за невыполнение или неподобающее выполнение обязательства (статья 210 этого Кодекса).

Статья 180. Форма соглашения о неустойке

Соглашение о неустойке (штраф, пеню) должно быть заключено в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке (штраф, пеню).

Статья 181. Залог

В силу залога кредитор (залогодержатель) имеет право в случае невыполнения должником (залогодателем) обеспеченного залогом обязательства получить удовлетворение со стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами.

Залог возникает в силу договора или закона.

Залогом может быть обеспечено действительное требование. Залог может иметь место также относительно требований, которые могут возникнуть в будущем, при условии, если есть соглашение сторон о размере обеспечения залогом таких требований.

Отношения залога регулируются Законом Украины " О залоге", другими актами законодательства.

1. **Прекращение обязательств.**

Прекращением обязательства называется ликвидация по предусмотренным законом или договором основаниям суще­ствования субъективных прав и обязанностей, которые со­ставляют его содержание. В результате - участников обяза­тельства больше не связывают те права и обязанности, ко­торые ранее из него вытекали.

Прекращение обязательств наступает в силу действия так называемых правопрекращающих юридических фактов, ко­торые могут быть как событиями (смерть должника или кре­дитора в обязательствах личного характера), так и дей­ствиями (возврат долга, передача вещи и т.п.). Следует от­метить, что прекращаются обязательства только правомер­ными юридическими действиями. Правонарушения не пре­кращают обязательство, а влекут лишь трансформацию **уже** существующих правоотношений либо возникновение недого­ворных деликтных обязательств, если до этого стороны **не** находились в относительных правоотношениях.

Правомерные действия, прекращающие обязательство, по своему характеру чаще всего являются соглашениями (дого­ворами). Такой вывод следует из анализа ст. 162 ПС, ко­торая запрещает односторонний отказ от исполнения обяза­тельств и одностороннее изменение условий договора. Вместе с тем законом могут быть установлены исключения. **Так,** обязательства, возникающие из договора поручения, могут быть прекращены односторонним отказом от договора пове­ренного или доверителя (ст.392 ГК). В этом случае основа­нием прекращения обязательства является односторонняя сделка.

**Отдельные способы прекращения обязательств.**

**Исполнение обязательства** является "идеальным" основа­нием его прекращения. Собственно говоря, обязательства для того и устанавливаются (как договором, так и законом), чтобы быть впоследствии исполненными.

Иногда высказывается мнение, что действия, направлен^ **ные** на исполнение обязательства можно считать односторон­ними сделками я. Если формально подходить к решению это­го вопроса, механически используя определение сделки, **как** действия субъектов гражданского права, направленного на ус­тановление, изменение, прекращение гражданских прав и обя­занностей, то основания для такого вывода, как будто, есть.

Однако такой подход справедлив только по отношению к недоговорным обязательствам. Например, добровольное возмещение причиненного вреда можно рассматривать как одностороннее волеизъявление причинителя, направленное на прекращение обязательств из причинения вреда. Однако та­кой подход, как представляется, непреемлем по отношению к обязательствам договорным. Контрагент по договору, вы­полняя его условия, не совершает сделку (волеизъявление), а выполняет возложенные на него обязанности. Если же считать исполнение договора односторонней сделкой, то можно прийти к выводу, что и сам он представляет собою лишь совокупность односторонних сделок. Но это размыва­ет само понятие договора и противоречит его определению как двухсторонней сделки.

Но следует иметь в виду, что прекращение обязатель­ства влечет не всякое, а лишь надлежащее его исполне­нием (ст. 216 ГК)

Поскольку чаще всего идет речь о требованиях к испол­нению договорных обязательств, понятие надлежащего ис­полнения будет рассмотрено в следующей главе. **Зачет встречных требований.** Обязательство прекрашается зачетом встречного однородного требования, срок кото­рого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования (ст. 237 ГК).

Особенность зачета состоит в том, что он может прекра­тить сразу два встречных обязательства - при условии ра­венства размера требований. Если же встречные требования неравны, то может иметь место частичный зачет: большее по размеру обязательство продолжает существовать в час­ти, превышающей меньшее.

Зачет возможен при наличии таких условий:

а) встречность требований. Это означает, что стороны одновременно участвуют в двух обязательствах и при этом кредитор в одном обязательстве является должником в дру­гом обязательстве;

б) однородность требований (деньги, однородные вещи). При этом следует иметь в виду, что стороны в целях заче­та своим соглашением не могут изменять предмет требова­ний (например, оценить вещи в деньгах). Такая искусст­венная "однородность" не имеет правового значения, и зачет будет невозможен;

в) "зрелость" требований. Необходимо, чтобы срок ис­полнения обязательств или уже наступил, или был опреде­лен моментом востребования, либо, чтобы срок не был указан вообще, то есть, исполнения можно потребовать в любой момент,

г) ясность требований. Предполагается, что между сторо­нами нет спора относительно характера обязательства, его содержания; условий исполнения и т.д. Если одна' сторона обратиіься с заявлением о зачете, а другая сторона обязате­льства противопоставит этому требованию возражения отно­сительно характера, срока, размера исполнения и т.п., то в таком случае спор подлежит судебному рассмотрению и зачет возможен лишь по решению суда (арбитражного суда).

В некоторых случаях зачет не допускается. Это касается обязательств, по которым истек срок исковой давности; воз­мещения вреда, вызванного повреждением здоровья или при­чинением смерти; пожизненного содержания и др.

Совпадение должника в кредитора в одном ляпе\* как основание прекращение обязательства, предусмотрено ст 219 ГК. Такая ситуация возможна, если должник приобретает право требования, принадлежавшее ранее **его** кредитору. Например, гражданин, который снимал жилье в частном доме, покупает этот дом. Таким образом, он приобретает права кредитора по отношению к нанимателям и становит­ся как бы кредитором по отношению к себе - бывшему нанимателю

**Соглашение сторон** также может служить основанием пре­кращения обязательства.

При этом необходимо иметь в виду, что хотя в законо­дательстве (ст. 220 ГК) говорится о соглашении как та­ковом, но теория и практика различают три вида осно­ваний такого типа. Это новация, освобождение от долга и отступное.

**А) Новация** - это соглашение сторон, о том, что перво­начальное обязательство прекращается, а между его участ­никами возникает новое обязательственное правоотноше­ние. Как правило, оно отличается от предыдущего своим содержанием (характером прав и обязанностей, их объемом, порядком исполнения и пр.).

Для того, чтобы новация состоялась, стороны должны оговорить в своем соглашении условие о прекращении ра­нее действовавшего обязательства и замене его новым обя­зательством

. Поскольку новое обязательство отменяет" старое, то но­вация влечет прекращение всех дополнительных обязательств, обеспечивающих исполнение прежнего обязательства, если стороны не оговорили, что они продолжают свое действие. Однако если имеет место не новация, а простое изменение какого-то условия договора (например, продление срока его действия), то дополнительные обязательства свое действие сохраняют.

**Б) Освобождение от** долга представляет собой освобож­дение кредитором должника от .обязанности исполнить обя­зательство. Поскольку освобождение от долга является разновидностью прекращения обязательства соглашением сто­рон, то возможно оно только с согласия кредитора. Долж­ник вправе возражать против сложения с него долга, но только до тех пор, пока не наступил срок исполнения обя­зательства. Если срок исполнения обязательства настал, то должник или должен исполнить обязательство, или обязан принять прощение долга кредитором.

**В) Отступное** - это передача взамен исполнения обяза­тельства определенного имущества, уплата определенной суммы денег и т.п. Действующим Гражданским кодексом Украины отступное прямо не предусмотрено, но существует как категория процессуального права под наименованием мировое соглашение. Мировое соглашение может быть су­дебным (арбитражным). В этом случае на него распростра­няются нормы, установленные в гражданском процессуаль­ном законодательстве.

В проекте нового ГК отступное предусмотрено ст. 648.

**Невозможность исполнения** прекращает обязательство, если она вызвана обстоятельствами, за которые должник не отвечает (например, вина кредитора и т.п.).

Если же невозможность исполнения возникла в результате нарушения должником обязательства, то оно не прекраща­ется, а трансформируется в дополнительные обязанности (воз­местить причиненные убытки, уплатить штраф и т.п.). Например, если невозможность исполнения обязательства возник­ла даже по не зависящим от должника обстоятельствам, но после просрочки с его стороны, то он, как сторона, нару­шившая обязательство, несет ответственность в соответствии с правилами ст. 213 ГК.

**Прекращение обязательства смертью физического лица** имеет место в тех случаях, когда исполнение не может был» произведено без личного участия должника либо исполне­ние предназначено лично для кредитора, либо обязатель­ство иным способом неразрывно связано с личностью кре­дитора. Таким образом, это возможно, скорее, в виде ис­ключения - необходимым условием является личный харак­тер обязательства. В противном случае обязательства со­храняются в силу правопреемства.

**Обязательство прекращается также ликвидацией юриди­ческого лица.** В отличие от предыдущей ситуации такое прекращение является общим правилом. Ликвидация юриди­ческого лица (должника или кредитора) по общему правилу служит основанием прекращения обязательства. Исключение составляют случаи, прямо предусмотренные законом (на­пример, требования о возмещении вреда, причиненного жиз­ни и здоровью, в порядке правопреемства переходят к вышестоящей организации или к организации, указанной в решении о ликвидации юридического лица).

1. **Способы обеспечения исполнения обязательств.**

При возникновении обязательства между креди­тором и должником не предоставляется гарантия ис­полнения должником своих обязанностей или выпол­нения их надлежащим образом. Даже при использо­вании кредитором мер ответственности в отношении неисправного должника у последнего может не ока­заться необходимого имущества для удовлетворения требований кредитора.

Для обеспечения имущественных интересов кре­дитора, для получения им гарантий надлежащего ис­полнения должником обязательства в гражданском праве предусмотрены специальные меры имуществен­ного характера, которые устанавливаются или зако­ном, или договором.

Эти меры состоят в возложении на должника до­полнительных обременении на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, либо в привлечении к исполнению, наряду с должником, третьих лиц, либо в выделении определенного иму­щества, за счет которого может быть достигнуто ис­полнение обязательства.

По действующему законодательству к способам обеспечения исполнения обязательств относятся:

неустойка;

залог;

задаток;

поручительство;

гарантия.

Все способы обеспечения носят дополнительный (акцессорный) характер и зависят от основного обя­зательства: при недействительности или прекраще­нии основного обязательства они прекращают свое действие.

Избранный сторонами способ обеспечения исполне­ния обязательств должен быть письменно зафиксиро­ван либо в самом обязательстве, на обеспечение кото­рого он направлен, либо в дополнительном соглашении.

Некоторые из способов предусматривают не толь­ко простую письменную форму, а и нотариально удо­стоверенную, а в отдельных случаях и государствен­ную регистрацию.

В зависимости от того, что составляет содержание способа обеспечения исполнения обязательства — только ли достижение с его помощью исполнения ос­новного обязательства или одновременное возложе­ние на должника дополнительного обременения — способы обеспечения либо относятся к мерам граж­данско-правовой ответственности, либо таковыми не являются. Так залог, поручительство мерами ответ­ственности не являются, тогда как неустойка являет­ся мерой ответственности.

**Поручительство**

Является самостоятельным способом обеспечения исполнения обязательств, связанных с привлечением к исполнению обязательства третьих лиц **и их** иму­щества.

Личные гарантии обязательства в форме поручи­тельства известны еще со времен римского частного права. Поручительством в римском праве являлась дополнительная стипуляция третьего лица, заклю­чаемая одновременно с установлением основного обя­зательства.

По договору поручительства поручитель обязыва­ется перед кредитором другого лица отвечать за ис­полнение последним своего обязательства в полном объеме или в части. Договор поручительства, должен быть заключен в письменной форме.

В случае неисполнения обязательства, обеспечен­ного поручительством, должник и поручитель отве­чают перед кредитором как солидарные должники. К поручителю, исполнившему обязательство вместо должника, переходят все права кредитора по этому обязательству. Поручитель имеет право обратного требования к должнику в- размере уплаченной поручите­лем суммы.

**Гарантия**

Гарантия — — один из способов обеспечения исполнения обязательств, применяемый в отношениях между юри­дическими лицами. По договору Г., организация-га­рант обязуется перед организацией-кредитором пога­сить задолженность организации-должника, если последняя не сделает этого. Гарантия может обеспе­чивать только действительное требование и прекра­щается после прекращения основного обязательства. Гарант несет субсидиарную ответственность при неис­полнении обязательства основным должником.

1. **Смена лиц в обязательстве.**

**Общим принципом трансформации обязательств является согласие на это всех участников обязательства.** Односто­ронний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение условий договора не допускаются, за исключени­ем случаев, предусмотренных законом (ст. 162 ГК, ст. 551 проекта ГК).

Одним из наиболее распространенных случаев изменения обязательств, предусмотренных, к тому же, непосредственно в Гражданском кодексе, является замена его участников.

Одним из наиболее частых случаев изменения обязатель­ства является замена его субъектов. Это может быть замена кредитора вследствие уступки им права требования другому лицу и замена должника вследствие перевода им долга

на другое лицо.

**Уступка ввава требования** кредитором другому лицу(яес-**сяя)** означает, что из обязательства выбывает прежний (пер­воначальный) кредитор и его заменяет лицо, вступившее в

это обязательство.

В результате цессии первоначальный кредитор (иедент) перестает быть участником обязательства и вместо него в обязательство вступает новое лицо - цессионарий. При этом меняется субъектный состав обязательства, но содержание его остается прежним. Уступка права требования не допус­кается если цессия противоречит закону или договору.

В частности, закон (часть 2 ст. 197 ГК) не допускает уступку требования, если это связано с личностью кредито­ра. Например, в случаях причинения вреда повреждением здоровья или причинением смерти право на возмещение ущерба имеет именно потерпевший - лицо, которому причи­нен такой вред. Поэтому цессия тут невозможна.

Кроме того, в некоторых случаях закон устанавливает специальное запрещение уступки права требования. Напри­мер, транспортные уставы и кодексы устанавливают общий запрет уступки права на предъявление претензий, допуская это только в случаях прямо предусмотренных в законе (ст. 172 Устава железных дорог, ст. 221 Устава внутренне­го водного транспорта).

По общему правилу, уступка права требования - акт добровольный Однако в некоторых случаях она может иметь место и в принудительном порядке.

Например, в случае исполнения обязательства поручите­лем, к нему переходят все права кредитора по этому обя­зательству (ст. 193 ПС), то есть происходит цессия неза­висимо от желания сторон.

Поскольку цессия происходит в полном объеме, к цессионарию переходит не только само право требования, но и воз­можность использовать средства его обеспечения, предусмот­ренные прежними субъектами обязательств (взыскание неус­тойки и т.п.).

Первоначальный кредитор должен передать цессионарию документы, подтверждающие наличие права требования. Это может быть текст договора, долговая расписка, товар -распорядительные документы и т.п.

Однако нарушение указанной обязанности не влияет на юридическую силу соглашения о цессии, не влечет ответ­ственность цедента за невозможность исполнения обязатель­ства, возникшую вследствие непередачи таких документов.

Первоначальный кредитор несет ответственность за не­действительность переданного права требования (например, вследствие незаконности соглашения, о которой он знал, но не проинформировал цессионария; вследствие несоблюдения обусловленной формы договора и т.п.),

Вместе с тем первоначальный кредитор не отвечает за неисполнения обязательства должником, если иное прямо не указано в законе (например, при передаче переводного век­селя первоначальный кредитор отвечает за исполнение обя­зательства, если не укажет в передаточной надписи, что право требования передается "без оборота на меня"),

**Согласия должника на цессию не требуется,** поскольку действует презумпция, что в любом случае обязательство должно быть им исполнено. Поэтому указание первоначаль­ного кредитора о необходимости исполнения обязательства иному лицу обязательно для должника.

Вместе с тем, цедент не только вправе указать должни­ку на существование нового кредитора, но и обязан это сделать. Несоблюдение этого требования означает, что дол­жник, исполнивший обязательство первоначальному креди­тору, считается освободившимся от лежащей на нем обязан­ности. В таком случае новый кредитор может предъявить претензии относительно неисполнения обязательства к цесси-онарию, но не к должнику.

Должник не вправе протестовать против замены кредито­ра (ст. 199 ГК), однако сохраняет возможность выдвигать против требований цессионария вое те возражения, которые .мог противопоставить требованию первоначального креди­тора (о безденежности обязательства, несоблюдении порядка заключения договора и т.п.).

Другим случаем замены лиц в обязательстве является **перевод долга (делегация). В** отличие от цессии тут имеет место замена не управомоченной, а обязанной стороны. Последствиями перевода долга являются;

а) выбытие первоначального должника из обязательства (освобождение его от долга);

б) вступление в обязательство нового должника.

Как и в случае цессии происходит изменение субъектно­го состава обязательства при сохранении прежнего содер­жания последнего.

Поскольку платежеспособность должника, наличие у *него,* имущества, на которое может буть обращено взыскание иг­рают существенную роль, **перевод долга возможен только с согласия кредитора.**

С одной стороны, это ограничивает возможности перево­да долга, но с другой - позволяет производить замену дол­жника даже в обязательствах, связанных с личностью их участников: выражая свое согласие на перевод долга, кре­дитор оценивает и перспективы исполнения обязательства новым лицом, фактически имеет место достижение нового соглашения. Поэтому делегация возможна и в договоре поручения, художественного заказа и др., где личность ис­полнителя является определяющей.

Законодатели дифференцирование подходят к определе­нию судьбы способов обеспечения, существовавших до пе­ревода долга.

**Так,** поручительство и установленный третьим лицом за­лог с переводом долга, как правило, прекращаются. При этом поручитель или залогодатель могут выступить гаран­тами исполнения обязательства и новым должником, но для этого необходимо их заново выраженное согласие. .

Что же касается соглашения о неустойке или задат­ка, то они при делегации свое действие сохраняют авто­матически.

Уступка требования и перевод долга, основанные на сдел­ке, совершенной в письменной форме, также должны быть совершены в простой письменной форме.

Статья 202 ГК устанавливает лишь общие правила о форме сделок цессии и делегации, предусматривая необхо­димость их совершения в простой письменной форме.

Однако из смысла этой нормы следует, что в тех случа­ях, когда договор подлежит нотариальному оформлению, то и уступка права требования или перевод долга по такому договору должны быть осуществлены в нотариальной фор­ме. Поскольку законодательством не предусматрены послед­ствия несоблюдения формы цессии и делегации, необходимо руководствоваться общими правилами о последствиях не­соблюдения формы сделок (ст. ст. 45, 46, 47 ГК).

В практике возник вопрос о возможности частичной пе­редачи долга другому лицу. При попытке нотариального оформления такой передачи нотариус отказал в удостовере­нии договора, ссылаясь на то, что поскольку в ст. 201 ГК идет речь о "новом должнике", то предполагается выбытие старого должника из обязательства вообще.

Анализируя эту ситуацию, можно согласиться с нотариу­сом в том, что глава 17 **ГК не** предусматривает частичной уступки права требования и частичного перевода долга.

Вместе с тем, частичная замена лиц в обязательстве все же возможна. Однако правовым основанием такой замены является не указанная глава ГК, а ст. 162 ГК, по смыслу которой допускается возможность любого изменения обя­зательства, если на то есть согласие обеих сторон. Иск­лючение составляют случаи, специально предусмотренные законом.

1. **Неустойка, залог, задаток как способы обеспечения обязательств.**

Согласно ст.179 ГК Украины, неустойкой призна­ется определенная законом или договором денеж­ная сумма, которую должник обязан уплатить креди­тору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

Неустойка носит характер дополнительного обре­менения для должника и подлежит уплате независи­мо от наличия убытков.

Неустойка призвана обеспечить обязательство от разнообразных нарушений, стимулируя должника к надлежащему исполнению, а также компенсирует (полностью или частично) убытки, которые могут быть причинены неисполнением обязательства. В силу принципа реального исполнения обязательства упла­та неустойки не освобождает от исполнения обяза­тельства в натуре. В литературе определена точка зрения, в соответ­ствии с которой неустойка признается одновременно как способ обеспечения обязательств и как форма гра­жданско-правовой ответственности, но, как правило, на практике не проводится разграничения неустойки по этим двум видам. Хотя законодатель проводит такую дифференциацию, когда речь идет о законодательном регулировании вопросов неустойки, то на первый план выступает неустойка как мера ответственности. В юридической литературе выделяются функции неустойки в зависимости от ее назначения — обес­печение либо санкция. В неустойке функции дого­ворной ответственности выражаются нагляднее все­го. С одной стороны, это наказание, стимулирование должника, с другой стороны, будучи мерой защиты для кредитора, неустойка выполняет и компенсаци­онную функцию. Наряду с общим положением о неустойке на прак­тике и в специальном законодательстве используют­ся частные — о штрафе и пене. Различие между эти­ми понятиями состоит в порядке исчисления штрафа и пени, поэтому принципиальной разницы для исполь­зования этих терминов либо единого термина — не­устойка, не существует. **Штраф** — исчисление неустойки в виде опреде­ленной денежной суммы, которая взыскивается еди­ножды в соответствии с законом или договором со стороны, не исполнившей или ненадлежаще испол­нившей основное обязательство. **Пеня** — неустойка в виде периодически взыски­ваемых сумм (обычно в процентном отношении к об­щей сумме обязательства) за каждый день просрочки исполнения обязательства в течение определенного времени или без ограничения. Неустойка может быть предусмотрена норматив­ными актами об отдельных видах обязательств (законная **Н.)** или же по соглашению сторон (договор­ная Н.). Договорная может включать два варианта: — обязательность взыскания предусмотрена зако­ном, размер устанавливается соглашением; — в договоре определяются неустойка и ее раз­мер. Соглашение о неустойке должно быть заключено в письменной форме, несоблюдение которой влечет не­действительность сделки. Условиями взыскания неустойки являются неис­полнение обязательства и вина должника независи­мо от наличия убытков у кредитора. Однако если убытки имеются, то в зависимости от соотношения права на взыскание неустойки с правом на возмеще­ние убытков различают неустойку:

**— зачетная** — наиболее распространенная, не ис­ключает право требовать возмещение убытков, но толь­ко в той части, которая не покрыта неустойкой. **— исключительная** — закон или договор могут предусмотреть взыскание только неустойки, но не убытков (используется в отношениях с транспортны­ми организациями); **— штрафная (кумулятивная)** — взыскание убыт­ков в полной сумме сверх неустойки; взыскивается в случаях поставки продукции ненадлежащего качества; **— альтернативная** — по выбору кредитора взы­скивается либо неустойка, либо убытки. Размер неус­тойки зафиксирован в договоре. Размер убытков не­обходимо доказывать. В убытки включается: — либо уменьшение наличного имущества; — либо не полученное по договору. Неустойка как способ обеспечения исполнения или как форма ответственности применяется практиче­ски ко всем обязательствам, предусмотренным ГК Ук­раины. Однако наибольшее значение имеет неустой­ка в денежных обязательствах. Этот вопрос урегулирован действующим законодательством, одна­ко, поскольку денежные обязательства относятся к числу наиболее распространенных и актуальных, то пристальное внимание к ним нельзя назвать чрезмерным. Так, ответственность за несвоевременное ис­полнение денежных обязательств предусматривается Законом Украины «Об ответственности за несвоевре­менное исполнение денежных обязательств» от 22 но­ября 1996 года. Данный нормативный акт устанав­ливает, что пеня за просрочку платежа может применяться кредитором к должнику лишь в случае,' если она предусмотрена соглашением сторон, т.е., ес­ли соглашением сторон пеня за просрочку платежа или зачисления средств на счет клиента, а также ее размер не установлены, кредитор не вправе требовать от должника уплаты неустойки в виде пени.

Если в договоре предусмотрена ответственность в виде пени за нарушение денежных обязательств, то после 14 января 1997 года ее размер по ранее за­ключенным договорам при требовании об уплате или по вновь заключаемым соглашениям не должен пре­вышать двойной учетной ставки НБУ, которая с 10 января 1997 года .установлена в размере 35%. По этой ставке, максимальный размер пени в день со­ставляет: 35 х 2/365= 0,191781%, что с округлением до десятых равно 0,2 %. Стороны при заключении договора могут установить и меньший размер пени.

Таким образом, после вступления в силу данного Закона кредитор может потребовать от должника, про­срочившего ему платеж, уплаты пени в размере, не пре­вышающем двойной учетной ставки Национального банка Украины, и только в том случае, если данное обеспечение пеней обязательства должника произвести платеж в срок предусмотрено в договоре между кредитором и должником.

**Задаток** Задаток имел широкое распространение в дорево­люционном русском праве, обеспечивая большинст­во сделок, в которых исполнение было оторвано от момента заключения договора. Его роль снизилась в связи с распространением безналичных расчетов и сейчас применение задатка осталось на уровне быто­вых отношений. **Задатком** признается денежная сумма, выдаваемая одной стороной в счет причитающихся с нее плате­жей по договору другой стороне в доказательство за­ключения договора, и в обеспечение его исполнения.

Задатком обеспечиваются отношения между гра­жданами. Соглашение о задатке должно быть совер­шено в письменной форме. Существенное значение имеет четкость составленного документа о задатке:

во избежание спора должна быть указана конкретная сумма задатка и то, что эта сумма является именно задатком, а ничем иным.

По своим функциям задаток отличается от аван­са, который выполняет лишь платежную функцию и независимо от причины неисполнения подлежит воз­врату, и функцию подтверждения заключения дого­вора. Однако, в отличие от задатка, аванс никогда не несет обеспечительную функцию.

Задаток, помимо платежной (задаток выдается в счет причитающихся платежей по основному обяза­тельству, тем самым являясь средством полного или частичного исполнения основного обязательства), вы­полняет еще две функции:

**— удостоверительную** — исполняя передачей за­датка часть или все основное обязательство, должник подтверждает его наличие;

**— обеспечительную** — сумма, переданная в каче­стве задатка, засчитывается в счет исполнения основ­ного обязательства и в этой части гарантирует его исполнение.

Задаток может выполнять также компенсационную функцию, ибо сторона, ответственная за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, обяза­на возместить другой стороне убытки с зачетом сум­мы задатка. Задаток по своему характеру сближается с санк­циями, установленными за неисполнение или ненад­лежащее исполнение обязательства. **Понятие залога** Определение залога дается в Законе Украины «О залоге» 1992 г., который является основным нормативным актом, регулирующим залоговые правоотно­шения в Украине. Сущность залога как обеспечительного обязатель­ства состоит в том, что кредитор-залогодержатель при­обретает право в случае неисполнения должником обязательства, обеспеченного залогом, получить удов­летворение за счет заложенного имущества. Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требова­ния), за рядом исключений. К исключениям относятся: имущество, изъятое из оборота; требования, неразрывно связанные с лично­стью должника: о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, требования об алиментах; пра­ва, уступка которых запрещена законом. Сторонами залогового правоотношения являются залогодатель — лицо, передающее свое имущество в залог, и залогодержатель — лицо, принимающее в за­лог имущество залогодателя с целью обеспечения ис­полнения обязательства. Сторонами могут быть фи­зические, юридические лица и государство (ст. 11 Закона).

**Залогодержатель.** Им может являться только кре­дитор по обеспеченному залогом основному обяза­тельству. **Залогодатель.** В качестве залогодателя может вы­ступать; как должник по основному обязательству, обеспеченному залогом, так и третье лицо (имущест­венный поручитель). Основное требование к залого­дателю — быть собственником имущества, которое передается в залог, поскольку залог имущества пред­полагает принципиальную возможность его продажи. У имущества, передаваемого в залог, может быть несколько собственников (в случае общей собствен­ности). Общая собственность может быть долевой и совместной. Если имущество находится в обще со­вместной собственности, то каждый из участников та­кой собственности вправе совершать сделки по пере­даче имущества в залог (если иное не предусмотрено соглашением сторон), но сделать это он вправе по со­гласию всех участников совместной собственности. Если имущество находится в общей долевой соб­ственности, то процесс передачи его в залог будет раз­личным в зависимости от того, передается ли все имущество или только доля одного из сособственников. Если в залог передается все имущество, то для этого необходимо согласие всех сособственников, по­скольку распоряжение имуществом, находящимся в общей долевой собственности, осуществляется по со­глашению всех его участников. Если в залог переда­ется только доля одного из сособственников, то по­следний может распорядиться ею только после выдела ее в натуре. Договор о залоге оформляется в письменном виде. В случаях, когда предметом залога являются недви­жимое имущество, транспортные средства, космиче­ские объекты, товары в обороте или переработке, дого­вор залога должен быть нотариально удостоверен. Существенными условиями договора о залоге явля­ются: вид залога, существо обеспеченного залогом тре­бования, его размер, срок исполнения, опись предмета залога.

**Виды залога** Залог с оставлением заложенного имущества у за­логодателя: ипотека, залог товаров в обороте или пе­реработке; залог с передачей заложенного имущества залогодержателю: заклад, залог ценных бумаг; залог имущественных прав. По общему правилу, заложенное имущество остает­ся у залогодателя. Залогодержателю имущество пере­дается в том случае, если об этом прямо указано в договоре. Кроме того, существует имущество, которое не может быть передано залогодержателю. К таково­му относится имущество, на которое установлена ипо­тека, а также заложенные товары в обороте или пере­работке.