1. **Понятие, предмет, метод и значение гражданского права. Гражданское право как отрасль частного права**

Гражданское право, рассматриваемое в объективном смысле, представляет собой совокупность правовых норм, которая согласно п. 1 и п. 2 ст. 2 ГК РФ, определяет и регулирует следующие общественные отношения:

1. Правовое положение участников гражданского оборота;
2. Основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты Интеллектуальной деятельности;
3. Договорные и иные обязательства;
4. Другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников;
5. Отношения по поводу неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ.

Перечисленные отношения образуют предмет гражданско-правового регулирования. Будучи урегулированными гражданско-правовыми нормами данные отношения составляют гражданский оборот.

Гражданское право - система правовых норм, составляющих основное содержание частного права и регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости и имущественной самостоятельности их участников, методом юридического равенства сторон в целях наделения частных лиц возможностями самоорганизации их деятельности по удовлетворению своих интересов.

1. Метод гражданско-правового регулирования.

Некоторые ученые (например, В. А. Белов), считают, что «перечисленные свойства представляют собой концентрированную характеристику способа гражданско-правового воздействия на общественные отношения или метода гражданско-правового регулирования и предопределяют его наименования диспозитивным, координационным или частноправовым». 1

Другие ученые (например, Н. Д. Егоров) говорит, «так как невозможно перечислить все общественные отношения, входящие в предмет гражданского права, так невозможно привести все приемы и способы воздействия на них». 2 Поэтому необходимо выделить такой метод, который бы индивидуализировал гражданско-правовую отрасль и был присущ любой норме гражданского права.

Таким методом, считают большинство цивилистов, является юридическое равенство сторон.

Юридическое равенство сторон в гражданском праве означает, что ни одна из сторон в гражданском правоотношении не может предопределять поведение другой стороны только в силу занимаемого ею в правоотношении положения, как это имеет место, например в административных правоотношениях.

К предмету гражданско-правового регулирования относится защита неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ.

Такие блага как: жизнь и здоровье человека, достоинство личности, ее честь, доброе имя, деловая репутация, личная и семейная тайна, право на имя, неприкосновенность частной жизни и т. д.

* По поводу этих объектов складываются чисто личные, неимущественные отношения, ибо они не могут быть предметом товарообмена;
* Неотделимы (неотчуждаемы) от человеческой личности и не могу ни передаваться другим лицам, ни прекращаться по каким-либо основаниям.

Гражданское право — отрасль права, регулирующая товарно-денежные и иные основанные на равенстве участников имущественные отношения, а также связанные с имуществом личные неимущественные отношения. Участниками регулируемых гражданских правовых отношений являются граждане - физические лица, юридические лица, государства, а также автономные и административно-территориальные образования. Гражданское право содержит общие положения, имеющие значение для всех гражданских отношений, например, об исковой давности, а также нормы о праве собственности, обязательственном праве, авторском праве, праве на изобретение, наследственном праве. В гражданском праве, как отрасли, заключается его значение.

1. **Предмет гражданского права**

Гражданское право, рассматриваемое в объективном смысле, представляет собой совокупность правовых норм, которая согласно п. 1 и п. 2 ст. 2 ГК РФ, определяет и регулирует следующие общественные отношения:

1. Правовое положение участников гражданского оборота;
2. Основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты Интеллектуальной деятельности;
3. Договорные и иные обязательства;
4. Другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников;
5. Отношения по поводу неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ.

Перечисленные отношения образуют предмет гражданско-правового регулирования. Будучи урегулированными гражданско-правовыми нормами данные отношения составляют гражданский оборот.

Гражданское право - система правовых норм, составляющих основное содержание частного права и регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости и имущественной самостоятельности их участников, методом юридического равенства сторон в целях наделения частных лиц возможностями самоорганизации их деятельности по удовлетворению своих интересов.

Предмет отрасли права — круг общественных отношений, которые она регулирует. Предметом гражданского права являются имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на юридическом равенстве сторон, которые называются гражданскими правоотношениями.

Имущественные отношения — общественные отношения, возникающие по поводу различного рода материальных благ (вещей, работ, услуг и иного имущества), имеющих стоимостный характер. Материальное благо как объект имущественных отношений должно иметь меру стоимости, отражающую общественную потребность в нем и учитывающую затраченный на его реализацию труд. Имущественные отношения, регулируемые гражданским правом, имеют диспозитивный характер и подразумевают обмен, в принципе, равными по стоимости (в юридическом смысле) материальными благами.

Личные неимущественные отношения — общественные отношения, возникающие по поводу нематериальных благ, имеющих взаимную оценку участниками индивидуальных качеств личности друг друга (имя, честь, достоинство, деловая репутация, авторство, здоровье). Связаны с имущественными отношениями через индивидуальную оценку личности как субъекта гражданского правоотношения с точки

**3. Предпринимательская деятельность как предмет гражданско-правового регулирования. Проблема дуализма частного права**

ГК специально и достаточно подробно регулирует право гражданина заниматься индивидуальной предпринимательской деятельностью, т. е. без создания ЮЛ. Для того чтобы стать индивидуальным предпринимателем, гражданин должен зарегистрироваться в этом качестве. В качестве индивидуального предпринимателя регистрируется и глава крестьянского (фермерского) хозяйства. Действующий порядок регистрации установлен Положением о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности. Регистрация проводится на основании заявления гражданина. Заявление должно быть составлено по форме с приложением документа об оплате регистрационного сбора. Регистрационные органы обязаны произвести регистрацию и выдать регистрационное удостоверение не позднее трех дней после получения документов. Регистрационное свидетельство является бессрочным. Оно аннулируется либо по заявлению самого гражданина, прекратившего предпринимательскую деятельность, либо в случае признания его несостоятельным (банкротом). Отказ в регистрации или нарушение сроков ее осуществления могут быть обжалованы в арбитражный суд. Ограничение в праве заниматься предпринимательской деятельностью касается отдельных ее видов. Индивидуальные предприниматели не вправе осуществлять банковскую, страховую деятельность, торговать оружием, вести работы в области использования атомной энергии и др. Некоторыми видами деятельности они могут заниматься лишь при получении лицензии. Нужно отметить, что осуществление предпринимательской деятельности без регистрации или без получения лицензии отнесено к незаконному предпринимательству и является уголовно наказуемым деянием (ст. 171 УК). 2. Возраст, по достижении которого гражданин может заниматься предпринимательской деятельностью, в законе не определен. Вместе с тем нормы ГК дают основание для вывода о том, что индивидуальную трудовую деятельность при определенных условиях вправе осуществлять и лица, не достигшие 18 лет. Так, в ст. 27 ГК, посвященной эмансипации несовершеннолетних, прямо говорится, что несовершеннолетние, достигшие 16 лет, с согласия своих родителей могут заниматься предпринимательской деятельностью. Проблема дуализма частного права дуализм частного права выражается в параллельном существовании двух систем частного права, гражданского и торгового. Эти соображения сводятся к следующему: а) В некоторых странах совместное существование двух систем частного права объясняется историческими традициями, в силу которых при обновлении гражданского законодательства пришлось считаться с фактом обособления торгового права. Это замечание относится к Франции.. b) Благодаря экономическим связям на почве торгового оборота впервые устанавливалось правовое единение, послужившее началом политического сплочения. Но это причина местного, а не общего характера, с) При трудности реформы в области всего частного права, выделение торгового законодательства, не затрагивающего тех острых социальных вопросов, с которыми связано все гражданское законодательство (семейное, наследственное право), - дает возможность (напр., в России) удовлетворить скорее наиболее настоятельным запросам жизни, какими признаются требования торгового оборота. Не говоря о том, что едва ли интересы реформы семейного права можно считать менее настоятельными, чем интересы торгового, указанный прием способен только задержать обновление всего гражданского законодательства, d) Сторонники обособленной системы торгового права ссылаются на тот торговый дух, которым проникнута эта часть законодательства и который нежелательно распространять на область гражданского права. При этом, однако, упускается из виду, что дух торгового оборота давно проник во весь экономический оборот, и, чтобы искоренить его, нужно было бы произвести слишком глубокую ломку сложившегося порядка, е) Наконец, если у передовых стран, как Франция и Германия, были свои причины для обособления торгового законодательства, то другие государства руководствовались в этом случае, как и во многих других, законодательною подражательностью. Однако, если законодатели так легко переняли принцип раздвоения, они так же легко примут принцип слияния. Вне указанных причин желательно установить полное единство частного права, а) Единообразие законодательства само по себе идеал, к которому общества всегда стремились. b) Совместное существование двух законодательств порождает практические затруднения ввиду трудности разграничения пределов действия торгового и гражданского кодексов, с) Ввиду все далее расширяющегося представления о торговом обороте раздвоение законедательства, различение принципов частного права, отражается вредно на всем экономическом обороте. Комиссия по составлению русского гражданского уложения признала наиболее целесообразным постановления о торговых сделках включить в V книгу проекта (об обязательствах) и тем устранить дуализм частною права.

**4. Принципы гражданского права. Гражданское право зарубежных стран: основные черты**

Гражданско-правовые нормы, воздействуя на общественные отношения, исходят из признания следующих начал, так называемых принципов (см. п. 1 ст. 1 ГК РФ) :

* Юридического равенства участников регулируемых отношений;
* Неприкосновенности права собственности и иных субъективных частных прав;
* Свободы договора и вообще определения мотивов реализации своих субъективных прав и правоспособности;
* Недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;
* Беспрепятственного осуществления субъективных прав;
* Обеспечение восстановления нарушенных субъективных прав, в частности -посредством их судебной защиты.

К числу основных принципов гражданского права могут быть отнесены: принцип единства правового регулирования имущественных и личных неимущественных отношений независимо от их субъектного состава; принцип равенства участников гражданских правоотношений; принцип дозволительной направленности гражданско-правового регулирования; принцип диспозитивности: принцип полного восстановления нарушенного положения субъектов гражданского права; принцип, согласно которому участники гражданских правоотношений предполагаются добросовестными (презумпция добросовестности участников гражданских правоотношений) ; принцип всеобщности судебной защиты гражданских прав

**5. Понятие и виды источников гражданского права**

Источники права-формы закрепления (внешнего выражения) правовых норм. Основные виды источников:

-нормативно-правовые акты;

-правовые обычаи;

-судебные прецеденты;

-внутригосударсвенные договоры;

-международные договоры.

Источники гражданского права-формы выражения гражданско-правовых норм, они делятся на: правовые акты и обычаи. Виды источников гр. права:

-Конституция РФ (обладает наивысшей юр. силой) ;

-Гражданский кодекс РФ (имеет высшую юр силу среди других гр. законов) ;

-федеральные законы (об акционерных обществах, об ООО, О банкротстве и др.

-подзаконные акты (указы президента, постановления правительства РФ) ;

-международно-правовой договор;

- обычаи делового оборота (сложившиеся и широко применяемые в какой либо предпринимат. деятельности, не закрепленные законодательством правила поведения) ;

-юридических прецедент (официально не признается источником права но играет большую роль в применении гражданского законодательства)

Источники

1 НПА- В гражданско-правовой сфере они охватываются понятием гражданского законодательства

2. Принципы и нормы международного права и международные договоры - В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и п. 1 ст. 7 ГК РФ общепризнанные принципы и нормы международного права являются составной частью ее правовой системы

3. Обычаи - Правовое оформление международного торгового оборота. Так же применимы к сфере договорных предпринимательских отношениях

Не являются источниками:

1 Правила морали и нравственности

2. Судебная практика

3. Индивидуальные акты (Уставы юридических лиц; договоры и т. п. Эти акты обязательны лишь для тех, кто их принял)

1. **Гражданское законодательство: понятие, структура, проблемы и тенденции развития**

Гражданское законодательство – это система гражданско-правовых нормативных актов построенных по иерархическому принципу. В соответствии с п. «о» ст. 71 Конституции РФ гражданское законодательство представляет предмет исключительной федеральной компетенции. По своей юридической силе гражданско-правые акты делятся на три группы:

1. Обладающие высшей юридической силой федеральные законы – НПА, принятые Государственной Думой РФ.

2. Носящие подзаконный характер указы Президента РФ и постановления федерального Правительства.

3. Нормативные правовые акты иных федеральных органов исполнительной власти. Составляющие первую группу актов возглавляет Гражданский кодекс и принятые в соответствии с ним федеральные законы и охватывается понятием гражданское законодательство (п. 2 ст. 3 ГК РФ).

Таким образом указы Президента, постановления Правительства не входят в гражданское законодательство и охватываются понятием иные правовые акты (ч. 1 ст. 15 К РФ и п. 3 – 6 ст. 3 ГК РФ). Акты органов исполнительной власти составляют понятие нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти. Данная терминология несколько отличается от традиционной, используемой в теории права. В этом проявляется особенность гражданского правового регулирования отношений. Так, если при формулировки конкретного правила в ГК РФ указывается на возможность конкретизации или установления иного решения «законодательством» (или «законом»), это означает что такая конкретизация или иное решение не могут устанавливаться никакими актами исполнительной власти (например, ст. 12 ГК РФ). Если же ГК РФ предусматривает возможность установления отличных от его правил предписаний «иными правовыми актами» (например, ст. 136 ГК РФ) то по этим вопросам возможно принятие президентского указа или правительственного постановления, но не ведомственного НПА. Особенностью гражданского законодательства является наличие большого числа диспозитивных правил, действующих только в том случае, если сами участники регулируемого отношения не предусмотрели своего правила поведения.

**7. Действие гражданского законодательства во времени, в пространстве и по кругу лиц. Применение гражданского законодательства**

Под действием гражданского законодательства во времени понимается определение начального и конечного момента действия правового акта, регулирующего гражданские отношения. По общему правилу акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие. Придание обратной силы допустимо только в случаях, прямо предусмотренных законом. Различают даты принятия акта гражданского законодательства, опубликования и вступления в силу. Так, датой принятия федерального закона считается день принятия его Государственной Думой РФ в окончательной редакции. Федеральные конституционные законы и федеральные законы подлежат официальному опубликованию в официальных источника (Российская газета или Собрание законодательства Российской Федерации) в течение 7 дней после их подписания Президентом РФ. Эти законы должны вступать в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 10 дней после дня их официального опубликования, если самими законами не установлен иной порядок их вступления в силу. Подзаконные правовые акты (указы Президента РФ и постановления Правительства РФ также подлежат официальному опубликованию (в тех же печатных изданиях) в течение 10 дней после их подписания. Они вступают в силу в течение 7 дней после дня их первого официального опубликования либо со дня их подписания. Как в указах, так и в постановлениях может быть предусмотрен иной порядок их вступления в силу. Действие гражданского законодательства в пространстве означает, что по общему правилу гражданско-правовые акты распространяют свое действие на территорию Российской Федерации. Однако орган, издавший такой акт, может ограничить территорию действия данного акта. Кроме того, законодательство одной страны может применяться на территории другой (при наличии соответствующего положения в договоре). Правило о действии гражданского законодательства по кругу лиц заключается в том, что акты гражданского законодательства распространяются на всех лиц, находящихся на территории, в пределах которой действует гражданское законодательство. Однако в самом правовом акте может быть прямо или косвенно установлен круг лиц, на которых распространяется данный правовой акт.

**8. Понятие, структура и содержание гражданского правоотношения**

В юридической науке сложились два основных понятия правоотношения:

общественное отношение, урегулированное нормами права;

правовая форма общественных отношений.

Правоотношение по своей характеристике должно отвечать следующим признакам.

1. Правоотношение- это такое общественное отношение, которое предусмотрено нормами права.

Норма права предусматривает условия возникновения, изменения и прекращения правоотношения, заложенные в гипотезе конкретного правила. Они называются юридическими фактами. В диспозиции нормы указаны права и обязанности участников данного правоотношения, а также предусмотренные законом ограничения и запреты. Санкция юридической нормы моделирует охранительное правоотношение, которое может возникнуть при нарушении данного правила субъектами права.

2. Правоотношение должно содержать интеллектуальный и волевой моменты.

Интеллектуальный элемент включает в себя осознанность поведения участников правоотношения, которое регулируется нормами права. Волевой элемент- это установленная волей государства способность правовой нормы регулировать социальное поведение всех субъектов права, а также, способность конкретного субъекта правоотношения осознавать свои действия и руководить своими поступками.

3. Правоотношение предусматривает наличие юридической связи между субъектами права.

Данное понятие реализуется через принцип "Нет прав без обязанностей и обязанностей без прав".

4. Основное содержание правоотношения заключается в наличии субъективных прав и обязанностей сторон как субъектов этого правоотношения.

Абстрактное правило поведения практически реализуется с появлением юридических фактов, предусмотренных в гипотезе конкретной нормы, и через участников гражданского правоотношения превращается в образец для соблюдения применительно к конкретной жизненной ситуации. Для полной характеристики гражданского правоотношения необходимо установить основания его возникновения, определить субъектный состав и показать, что является его объектом, а также выявить его содержание и структуру. Характеристика гражданского правоотношения включает в себя ряд особенностей, которые позволяют отграничить их от других видов правоотношений.

1. Субъекты гражданского правоотношения равны между собой, в имущественном и организационном плане самостоятельны и независимы друг от друга.

2. В гражданских правоотношениях участвуют все субъекты гражданского права (физические и юридические лица, муниципальные образования, субъекты РФ и Российская Федерация) и используется в гражданском обороте весь арсенал объектов гражданских прав (вещи, имущественные права, работы и услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности и нематериальные блага).

3. Субъективные права и обязанности субъектов гражданского правоотношения носят диспозитивный характер, и гражданским законодательством допускается возможность их возникновения по основаниям как предусмотренным законом, так и не противоречащим ему (ст. 8 ГКРФ).

4. В качестве правовых гарантий реализации гражданских правоотношений применяются присущие только гражданскому праву меры имущественного характера. Защита нарушенных гражданских прав допускает применение различных способов, например самозащита, исковое обращение в судебные органы (ст. 11-15 ГКРФ).

Элементы гражданского правоотношения: субъекты, объекты, содержание.

Элементы гражданского правоотношения:

субъекты – участники правоотношения – физические и юридические лица;

объекты – материальные и нематериальные блага по по поводу которых возникают гражданские правоотношения;

содержание - взаимодействие его участников, осуществляемое в соответствии с их субъективными правами и обязанностями, а также совокупность этих прав и обязанностей.

субъективное право — юридически обеспеченная мера возможного поведения управомоченного лица.

субъективная обязанность — юридически обусловленная мера необходимого поведения обязанного лица в гражданском правоотношении.

Элементы гражданско-правовых отношений.

К элементам гражданско-правовых отношений относятся - субъекты и объекты, субъективное гражданское право и субъективная гражданская обязанность.

Субъекты гражданско-правовых отношений - это лица, принимающие участие в гражданско-правовых отношениях. Субъект, которому принадлежит право, называется активным субъектом, или субъектом права. Субъект, на которого возложена обязанность, называется пассивным субъектом, или субъектом обязанности. Как правило, в гражданско-правовых отношениях, каждый из участников имеет субъективные права и несет субъективные обязанности.

Субъектами гражданских правоотношений могут выступать:

1) физические лица - пользуются имущественными и личными, неимущественными правами 2) юридические лица - предприятия любых форм собственности, учреждения, кооперативы, общественные организации, хозяйственные общества, совместные и иностранные предприятия и организации и т. д.;

3) государство.

Объектом гражданских правоотношений является то благо (товар, деньги, услуги и т. д.), по поводу которого и возникает гражданское правоотношение и в отношении которого у субъектов существуют или возникают права и соответствующие обязанности.

**9. Юридические факты как основание возникновения гражданского правоотношения**

Юридические факты — обстоятельства, в результате которых возникают, изменяются и прекращаются правоотношения, с которыми нормативные акты связывают юридические последствия. Поскольку юридические факты лежат в основе гражданских правоотношений и влекут за собой их установление, изменение или прекращение, их называют основаниями гражданских правоотношений.

В зависимости от характера течения юридические факты делятся на:

события — обстоятельства, протекающие независимо от воли человека, в том числе и обстоятельства, возникшие по его воле, но вышедшие из-под его контроля — авария, пожар и т. п.;

действия — обстоятельства, которые совершаются по воле человека.

По своему юридическому значению все правомерные действия делятся на:

юридические поступки — действия, влекущие юридические последствия независимо, а иногда и вопреки намерению совершившего их человека (создание автором произведения, находка и т. п.);

юридические акты — действия, влекущие юридические последствия лишь тогда, когда они совершены с намерением вызвать эти последствия, например, публичное обещание награды как одностороння сделка.

К числу юридических актов относятся:

административные акты — совершаются уполномоченным административным органом, который при этом сам не становится участником установленного им правоотношения, например, государственная регистрации сделки с недвижимостью;

сделки — совершаются любыми субъектами гражданского права, которые при этом сами становятся участниками установленного ими правоотношения, например заключение договора купли-продажи.

**10. Граждане как субъекты гражданского права: понятие физического лица и его индивидуализация, понятие и содержание правосубъектности граждан**

**Физ. лицо́**— человек как субъект права (носитель прав и обязанностей), в отличие от юридических лиц, должностных лиц и публично-правовых образований.

Имя включает в себя собственно имя, фамилию и отчество, В предусмотренных законом случаях допускается использование псевдонима (например, в авторских правоотношениях). Право на имя относится к числу личных нематериальных благ, которые являются неотчуждаемыми и непередаваемыми и защищаются в случае нарушения. Имя возникает у гражданина с момента рождения, когда родители регистрируют рождение ребенка и присваивают ему имя. По достижении 14 лет несовершеннолетний может обратиться с ходатайством о перемене имени, данного ему родителями. При вступлении в брак один из супругов может взять фамилию другого супруга. Перемена гражданином имени не является основанием для изменения прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем.

Место жительства гражданина – это место, где он постоянно или преимущественно проживает. Временное отсутствие не означает перемену места жительства. Для несовершеннолетних, не достигнувших 14 лет, и других граждан, находящихся под опекой местом жительства является место жительства их законных представителей – родителей, усыновителей или опекунов. Право выбора места жительства является одним из важнейших прав гражданина, Правовое значение места жительства состоит в том, что по месту жительства наследодателя открывается наследство, от места жительства участников может зависеть место исполнение обязательства, в случае длительного отсутствия в месте жительства гражданин может быть признан недееспособным или объявлен умершим, по месту жительства подопечного (а при заслуживающих внимания обстоятельствах – по месту жительства опекуна или попечителя) устанавливается опека и попечительство. Место жительства может иметь значение для определения подсудности дел. Правосубъектность состоит из правоспособности и дееспособности лица.

Правоспособность - способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности (п. 1 ст. 17ГК) Следовательно, правоспособность означает способность быть субъектом этих прав и обязанностей, возможность иметь любое право или обязанность из предусмотренных им допускаемых законом.

Правоспособность - это действительно способность иметь права.

Правоспособность возникает в момент рождения (однако существует одно исключение, способность быть наследником, юридическая способность к наследованию (способность стать наследником) возникает с момента зачатия и принадлежит еще до рождения) человека и прекращается с его смертью.

Прекращение правоспособности связано с биологической смертью, когда возврат человека к жизни исключен. Следовательно, правоспособность не отделима от человека, он правоспособен в течение всей жизни независимо от возраста, состояния здоровья человека - физического и психического, и от того, в состоянии ли человек сам ее осуществить или нет. Новорожденный, душевнобольной или слабоумный обладают гражданской правоспособностью в той же мере, что и взрослый человек.

Содержание правоспособности граждан образует те имущественные и личные неимущественные права и обязанности, которыми гражданин согласно закону может обладать. Перечень которых дан в ст. 18 ГК, в соответствии с ней, гражданин может:

-иметь имущество на праве собственности;

-наследовать и завещать имущество;

-заниматься предпринимательской и любой другой не запрещенной законом деятельностью;

создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими или юридическими лицами;

совершать любые не противоречившие закону сделки и участвовать в обязательствах;

избирать место жительства;

иметь права авторов приведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности;

иметь иные имущественные и личные неимущественные права;

Между тем в п. 1 ст. 17 ГК указывается и на способность граждан “нести обязанности”. В данном случае законодатель уделяет внимание главному в содержании правоспособности - правам. Дееспособность согласно ч. 1 ст. 21 ГК — способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, брать на себя и исполнять гражданские обязанности.

Если правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами с момента рождения до смерти, то дееспособность возникает с момента достижения определенного возраста, а в полном объеме — с совершеннолетия. Это связано с совершением лицом волевых действий, что предполагает достижение определенного уровня психической зрелости.

**11. Правовой статус индивидуального предпринимателя**

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Регистрация осуществляется Федеральной налоговой службой в соответствии с Федеральным законом от 08. 08. 2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" по месту жительства ИП.

Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица, признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства.

К предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения.

Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, если он не зарегистрирован в качестве ИП, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила настоящего Кодекса об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Индивидуальный предприниматель действует от своего имени, вправе заниматься любыми видами предпринимательской деятельности, не запрещенными законом. Вместе с тем отдельными видами деятельности, перечень которых должен быть определен законом, он может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). Индивидуальный предприниматель отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением того имущества, на которое в соответствии с гражданским процессуальным законодательством не может быть обращено взыскание. Более того, индивидуальный предприниматель, не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший обязательство, связанное с осуществлением предпринимательской деятельности, несет ответственность независимо от вины. Он освобождается от ответственности только в том случае, если докажет, что надлежащее исполнение обязательства оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы.

Нарушенные имущественные права и интересы индивидуального предпринимателя защищаются в особом арбитражно-процессуальном порядке.

Индивидуальный предприниматель вправе применять наемный труд.

Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, может быть признан несостоятельным (банкротом) по решению суда. С момента вынесения такого решения утрачивает силу его регистрация в качестве индивидуального предпринимателя.

Требования кредиторов индивидуального предпринимателя в случае признания его банкротом удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества в порядке и в очередности, которые предусмотрены законом о несостоятельности (банкротстве).

При осуществлении процедуры признания банкротом индивидуального предпринимателя его кредиторы по обязательствам, не связанным с осуществлением им предпринимательской деятельности, также вправе предъявить свои требования. Требования указанных кредиторов, не заявленные ими в таком порядке, сохраняют силу после завершения процедуры банкротства индивидуального предпринимателя. После завершения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, и иных требований, предъявленных к исполнению и учтенных при признании предпринимателя банкротом.

Сохраняют силу требования граждан, перед которыми лицо, объявленное банкротом, несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, а также иные требования личного характера.

**12. Понятие, содержание и виды дееспособности физического лица**

Дееспособность согласно ч. 1 ст. 21 ГК — способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, брать на себя и исполнять гражданские обязанности.

Если правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами с момента рождения до смерти, то дееспособность возникает с момента достижения определенного возраста, а в полном объеме — с совершеннолетия. Это связано с совершением лицом волевых действий, что предполагает достижение определенного уровня психической зрелости.

Дееспособность малолетних до 14 лет определяется ст. 28 ГК.

Малолетние от рождения до 6 лет являются полностью недееспособными.

Малолетние от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать:

мелкие бытовые сделки,

сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды (подарки, пособия),

сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем

Малолетние граждане, являясь недееспособными, не несут за свои действия никакой ответственности. Ответственность за их действия, а также за причиненный ими вред несут их законные представители.

Дееспособность несовершеннолетних от 14 до 18 лет определяется ст. 26 ГК.

Такие несовершеннолетние вправе самостоятельно совершать любые сделки при условии письменного согласия на это их законных представителей;

Они вправе без согласия законных представителей:

распоряжаться своими доходами (кроме будущих) ;

осуществлять права автора;

распоряжаться своими вкладами в кредитные организации;

с 16 лет вступать в кооперативы.

Они несут самостоятельную имущественную ответственность по заключенным ими сделкам, а также за причинение ими вреда;

Несовершеннолетние граждане по достижении ими 16 лет имеют право на эмансипацию, т. е. объявление их полностью дееспособными, если они работают по трудовому договору или занимаются предпринимательской деятельностью.

1. **Ограничение дееспоспобности и лишение дееспособности физического лица. Безвестное отсутствие и объявление гражданина умершим: понятие и правовые последствия**

С достижением 18 лет, а также в уже рассмотренных случаях дееспособность граждан возникает в полном объеме. На содержание дееспособности более не оказывают влияния возрастные факторы, однако, способности гражданина к волевым осознанным действиям могут быть нарушены вследствие заболевания либо злоупотребления алкогольными или наркотическими веществами.

При наличии указанных проявлений необходимо защитить имущественные интересы такого гражданина либо интересы его семьи. Этой цели служит признание гражданина недееспособным и ограничение дееспособности гражданина, злоупотребляющего спиртными напитками или наркотическими веществами.

Все случаи ограничения дееспособности физических лиц предусмотрены законом, как того требует п. 1 ст. 22 ГК РФ, где сказано: “Никто не может быть ограничен в дееспособности иначе, как в случаях и порядке, установленных законом”. Речь идет, следовательно, об уменьшении объема имевшейся у лица дееспособности. Ограниченным в дееспособности может быть как лицо, имеющее неполную (частичную) дееспособность, так и лицо, имеющее полную дееспособность.

Ограничение неполной (частичной) дееспособности допускается только по решению суда. Однако, ограничение дееспособности несовершеннолетнего невозможно, если он приобрел полную дееспособность в связи с вступлением в брак до достижения 18 лет либо в порядке эмансипации.

На основании решения суда заработок, стипендия, иные доходы несовершеннолетнего полностью или частично должны выдаваться не ему, а его законным представителям. Ограничение, имеющейся дееспособности малолетних законом не предусмотрено.

Ограничение полной дееспособности с заявлением о признании гражданина ограниченно дееспособным, могут обращаться: члены его семьи, профсоюзы и иные общественные организации, прокурор, орган опеки и попечительства, психиатрические лечебные заведения.

Ограничение дееспособности гражданина выражается в том, что в соответствии с решением суда над ним устанавливается попечительство и совершать сделки по распоряжению имуществом, а также получать заработную плату, пенсию или иные виды доходов и распоряжаться ими, он может лишь с согласия попечителя. Он вправе самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки (п. 1 ст. 30 ГК РФ).

Признание гражданина недееспособным

Одним из важных факторов, влияющих на дееспособность гражданина, является психическое здоровье. Согласно п. 1 ст. 29 ГК РФ гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным.

Он может быть признан недееспособным только судом, причем с заявлением в суд согласно ст. 258 ГПК могут обратиться члены семьи гражданина, прокурор, орган опеки и попечительства. Для рассмотрения такого дела требуется заключение о состояния психики гражданина, выдаваемое на основании судебно-психиатрической экспертизы по требованию суда; обязательным является участие прокурора и представителя органа опеки и попечительства.

Гражданин считается недееспособным лишь после внесения судом соответствующего решения. При этом на основании решения суда над ним устанавливается опека.

Признание гражданина безвестно отсутствующим влечет следующие юридические последствия: имущество этого лица передается лицу, определенному органом опеки и попечительства в постоянное управление на основании договора о доверительном управлении. Из этого имущества выделяется содержание гражданам, находящимся на иждивении безвестно отсутствующего и погашается задолженность по другим обязательствам. Иждивенцы безвестно отсутствующего приобретают право на получение пенсии по случаю потери кормильца.

Если в месте жительства гражданина нет сведений о его пребывании в течение 5 лет, то он может быть объявлен умершим. При этом признание его безвестно отсутствующим до объявления умершим не обязательно. В случае пропажи гражданина без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель, объявление умершим может быть произведено спустя 6 месяцев со дня несчастного случая или иных обстоятельств, угрожавших смертью.

Объявление гражданина умершим приравнивается по своим юридическим последствиям к физической смерти гражданина и в связи с этим открывается наследство, прекращаются все личные обязательства лица, объявленного умершим, прекращается брак. В случае явки гражданина объявленного умершим суд отменяет ранее вынесенное решение.

**14. Опека, попечительство, патронаж**

Согласно ст. 31 ГК институт опеки и попечительства введен для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан. Опека устанавливается над недееспособными гражданами, попечительство — над частично дееспособными.

Опекуны или попечители являются законными представителями своих подопечных, их представительство не требует выдачи доверенности с обозначением в ней их полномочий. Опека и попечительство согласно ст. 34 ГК учреждается органом опеки и попечительства, которым является ОМС

Требования, предъявляемые к опекунам устанавливаются ст. 35 ГК РФ:

· совершеннолетний дееспособный гр-н, не лишенный родительских прав;

· гражданин должен добровольно согласиться на опекунство, проживание совместно с подопечным моложе 16 лет;

· подлежат учету личные качества и способности опекуна, его отношения с подопечным, а также по возможности желание подопечного.

Права и обязанности опекуна установлены ст. 36 ГК. Опекун или попечитель обязан:

· заботиться о содержании, уходе и лечении подопечного, его обучении и воспитании (для несовершеннолетних) ;

· защищать его права и интересы;

· при отпадении оснований ходатайствовать о признании подопечного полностью дееспособным.

Опекун или попечитель имеет право согласно ст. 37 ГК:

· самостоятельно распоряжаться, давать согласие на распоряжение частью доходов подопечного, направленной на покрытие расходов по его содержанию;

· совершать другие сделки (давать на них согласие) только с разрешения органа опеки и попечительства.

Опекуну или попечителю, а также их близким родственникам запрещено совершать сделки с подопечным, кроме безвозмездных таких как передача подопечному дара или имущества в безвозмездное пользование, а также представлять подопечного в таких сделках.

Опекун или попечитель согласно ст. 38 ГК освобождается от исполнения своих обязанностей в случаях:

· возвращения подопечного его родителям или его усыновления;

· помещения его в специализированное учреждение, которое становится его опекуном;

· при наличии уважительных причин таких как болезнь, изменение имущественного положения, отсутствие взаимопонимания с подопечным — по его просьбе.

Опекун или попечитель отстраняется от исполнения своих обязанностей в случаях ненадлежащего исполнения им своих обязанностей, в т. ч. :

· при использовании им опеки или попечительства в корыстных целях;

· при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи.

Опека или попечительство в соответствии со ст. 39 ГК прекращается при вынесении судом решения о признании гражданина полностью дееспособным по заявлению органа опеки.

Опека над малолетним при достижении им 14 лет автоматически без особого решения суда переходит в попечительство, а попечительство автоматически прекращается при:

· достижении подопечным 18 лет;

· вступлении его в брак;

· объявлении его эмансипации.

Патронаж согласно ст. 41 ГК — форма попечительства над дееспособными гражданами, когда они по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности. Попечитель в этом случае назначается только с согласия подопечного.

Попечитель вправе совершать сделки по содержанию подопечного с его согласия. Распоряжение имуществом подопечного осуществляется попечителем на основании договора поручения или доверительного управления, заключенного с подопечным.

**15. Понятие и признаки юридических лиц. Правоспособность юридических лиц**

Юридическим лицом называется организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

Любому юридическому лицу присущи следующие признаки:

1. Организационное единство. - любое юридическое лицо имеет определенную внутреннюю структуру и органы управления.

2. Обособленное имущество. - имущество ЮЛ обособляется от имущества других юридических ли (в том числе вышестоящих) от имущества его учредителей. Имущество может быть обособлено на основании права собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления.

3. Самостоятельная имущественная ответственность- юридическое лицо отвечает по своим обязательствам только своим собственным имуществом. Учредители (участники) или собственники ЮЛ не отвечают по его долгам, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителей (участников) или собственников.

4. Выступление в гражданском обороте от своего имени -предполагает возможность ЮЛ от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде

ЮЛ должны иметь официальное место нахождения (юридический адрес) которое обычно определяется местом его государственной регистрации и обязательно указывается в его учредительных документах.

Правоспособностью ЮЛ является способность иметь гражданские права и нести обязанности. Возникает она в момент создания ЮЛ, т. е. с даты его государственной регистрации и прекращается в момент ликвидации (даты исключения из единого государственного реестра.

**16. Виды юридических лиц. Дочерние и зависимые общества**

Юридические лица классифицируются прежде всего в зависимости от цели деятельности. По этому основанию они делятся на коммерческие и некоммерческие. Первые преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, вторые не имеют такой цели в качестве основной и не распределяют полученную прибыль между участниками. Перечень организационно-правовых форм коммерческих организаций указан в ГК и является исчерпывающим. Что касается некоммерческих организаций, то их примерный перечень дан в ст. 50 ГК. Этот перечень может быть расширен специальным законом. Некоммерческие организации могут заниматься предпринимательской деятельностью при соблюдении двух условий: а) такая деятельность должна служить достижению целей, ради которых они созданы; б) характер деятельности должен соответствовать этим целям. Законом допускается объединение коммерческих и (или) некоммерческих организаций в форме ассоциаций и союзов, которые также рассматриваются в качестве некоммерческих организаций.

Юридические лица могут классифицироваться в зависимости от прав учредителей (участников) ЮЛ в отношении ЮЛ или его имущества. С учетом этого критерия они делятся на юридические лица, учредители которых после передачи ими имущества юридическому лицу утрачивают вещные права на это имущество, однако приобретают обязательственные права в отношении этого имущества (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы). К другой группе относятся юридические лица, учредители которых сохраняют право собственности или иное вещное право на переданное им имущество. Учредители считаются также собственниками имущества, приобретенного юридическим лицом в процессе деятельности (государственные и муниципальные унитарные предприятия, учреждения).

Третью группу составляют юридические лица, учредители которых не имеют вещных прав в отношении имущества, переданного юридическому лицу и не имеют обязательственных прав в отношении самих юридических лиц (общественные и религиозные организации, фонды, объединения юридических лиц).

В зависимости от формы собственности юридические лица могут делиться на государственные, муниципальные и частные. Дочернее общество — хозяйственное общество, решения которого определяются (либо могут определяться) иным (основным, материнским) хозяйственным обществом в силу преобладающего участия последнего в его уставном капитале (размер преобладающего участия в уставном капитале дочернего общества законом не установлен), либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом. Зависимое общество — хозяйственное общество, более двадцати процентов голосующих акций (для акционерного общества) или двадцати процентов величины уставного капитала (для общества с ограниченной ответственностью) которого принадлежит другому хозяйственному обществу, которое является по отношению к нему контролирующим обществом. Дочерние и зависимые хозяйственные общества не являются самостоятельными организационно-правовыми формами юр. лиц. Их выделение преследует цель защитить интересы кредиторов и участников обществ (акционерных и с ограниченной ответственностью), оказавшихся под влиянием других предпринимательских организаций. Общество или товарищество, повлиявшее на решения другого общества (дочернего) в силу преобладающего участия в его уставном капитале, в соответствии с договором или по иным основаниям, несет солидарную с дочерним обществом ответственность по сделкам, совершенным в результате такого влияния. В случае несостоятельности дочернего общества по вине основного последнее субсидиарно отвечает по его долгам. Зависимые общества выделяются по чисто формальному критерию: принадлежности более 20% их уставного капитала другому хоз. обществу (преобладающему).

**17. Филиалы и представительства юридических лиц**

Юридическое лицо вправе создавать вне места своего нахождения филиалы и представительства (ст. 55 ГК). Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту. Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства. Они представляют интересы ЮЛ и защищают их. Филиалы и представительства входят в состав ЮЛ, и сами юридическими лицами не являются. Выданное им юридическим лицом имущество остается его имуществом. Филиалы и представительства действуют на основании положений, утвержденных создавшим их юридическим лицом. Руководители представительств и филиалов действуют на основании доверенностей, выданных создавшим их юридическим лицом. Филиалы и представительства должны быть указаны в учредительных документах создавшего их ЮЛ. Юридическое лицо наделяет филиал (представительство) соответствующим имуществом, которое учитывается одновременно на балансе филиала (представительства) и на балансе юридического лица. Вместе с тем по долгам, возникшим в связи с деятельностью представительств и филиалов, юридическое лицо отвечает всем своим имуществом, а не только тем имуществом, которое было закреплено за филиалами и представительствами. Руководитель филиала (представительства) назначается уполномоченным органом юридического лица. При этом представительства и филиалы юридического лица не являются его органами (см. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 16 сентября 1997г. N435/96\* (141) ). Для осуществления юридических действий от имени юридического лица организация должна выдать руководителю филиала или представительства доверенность. Указанная доверенность выдается руководителю (директору) филиала (представительства) как конкретному физическому лицу, поскольку филиал (представительство) не является самостоятельным субъектом права. В соответствии с п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 1июля 1996г. N6/8 при определении компетенции руководителя филиала (представительства) необходимо исходить из того, что соответствующие полномочия руководителя филиала (представительства) должны быть удостоверены доверенностью и не могут основываться лишь на указаниях, содержащихся в учредительных документах юридического лица, положении о филиале (представительстве) и т. п., либо явствовать из обстановки, в которой действует руководитель филиала (представительства).

1. **Возникновение юридических лиц. Государственная регистрация юридических лиц**

Все юридические лица в принципе возникают в явочном (нормативно-явочном) порядке. Они подлежат государственной регистрации в органах юстиции в порядке, установленном специальным законом о регистрации юридических лиц, и внесению в ЕГР юридических лиц (ст. 51). При регистрации целесообразность создания ЮЛ не проверяется, и в регистрации может быть отказано только в случае нарушения установленного законом порядка образования ЮЛ или несоответствия закону его учредительных документов. Отказ в регистрации по мотивам нецелесообразности создания ЮЛ не допускается. ЮЛ считается созданным с момента его государственной регистрации (ст. 51 ГК). Нормативно-явочному порядку противостоит разрешительный, при котором государство вправе проверять целесообразность создания данного ЮЛ и может отказать в регистрации, если считает его создание нецелесообразным. Явочный (нормативно-явочный) порядок не исключает необходимости получения специальной лицензии для определенных видов деятельности, но и в этом случае орган, выдающий лицензию, проверяет только соответствие заявителя требованиям закона в отношении данного вида деятельности и не может отказать в ее выдаче, ссылаясь на то, что считает нецелесообразным осуществление данной деятельности данным лицом. Однако принципиальное принятие нормативно-явочного порядка не исключает возможности установления специальным законом требования получить, в определенных нормой этого закона случаях, согласие государства на создание ЮЛ.

1. **Реорганизация юридических лиц**

В соответствии с Гражданским кодексом РФ реорганизация ЮЛ может быть произведена в форме слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования.

При слиянии, присоединении и преобразовании оформляется передаточный акт. При разделении и выделении оформляется разделительный баланс.

Передаточный акт и разделительный баланс должны быть утверждены учредителями (участниками) ЮЛ или органом, принявшим решение о реорганизации юридических лиц, затем документы предоставляются в регистрирующий орган вместе с учредительными документами, вновь возникшего ЮЛ. При слиянии юридические лица образуют новое юридическое лицо, которое является правопреемником, при этом реорганизуемые юридические лица ликвидируются;

при присоединении права и обязанности переходят к юридическому лицу, к которому происходит присоединение, присоединившиеся юридические лица продолжают свою деятельность;

при разделении ЮЛ его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам, вновь созданные юридические лица являются правопреемниками, реорганизуемого ЮЛ;

при выделении из состава ЮЛ одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного лица; при преобразовании ЮЛ одного вида в юридическое лицо другого (изменении организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного ЮЛ. Государственная регистрация юридических лиц, создаваемых путем реорганизации осуществляется по месту нахождения реорганизуемых юридических лиц в территориальных налоговых органах в отделах, осуществляющих регистрацию и учет налогоплательщиков Документы, которые необходимо представить при государственной регистрации ЮЛ, создаваемого путем реорганизации:• подписанное заявителем заявление, о государственной регистрации каждого вновь возникающего ЮЛ, создаваемого путем реорганизации, по форме, утвержденной Правительством Российской Федерации.

В заявлении подтверждается, что учредительные документы созданных путем реорганизации ЮЛ данной организационно-правовой формы и сведения, содержащиеся в этих учредительных документах и заявлении о государственной регистрации - достоверны, что передаточный акт или разделительный баланс содержит положения о правопреемстве по всем обязательствам вновь возникшего ЮЛ в отношении всех его кредиторов, что все кредиторы реорганизуемого лица уведомлены в письменной форме о реорганизации и в установленных законом случаях вопросы реорганизации ЮЛ согласованы с соответствующими государственными органами и (или) органами местного самоуправления;

• учредительные документы каждого вновь возникающего ЮЛ, создаваемого путем реорганизации (подлинники или засвидетельствованные в нотариальном порядке копии) ;

• решение о реорганизации ЮЛ;

• договор о слиянии в случаях, предусмотренных федеральными законами;

• передаточный акт или разделительный баланс;

• подлинник платежного поручения об уплате государственной пошлины

**20. Понятие и способы прекращения деятельности юридического лица**

Деятельность юридического лица прекращается посредством его реорганизации или ликвидации. В соответствии с Гражданским кодексом РФ реорганизация ЮЛ может быть произведена в форме слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования.

При слиянии, присоединении и преобразовании оформляется передаточный акт. При разделении и выделении оформляется разделительный баланс.

Передаточный акт и разделительный баланс должны быть утверждены учредителями (участниками) ЮЛ или органом, принявшим решение о реорганизации юридических лиц, затем документы предоставляются в регистрирующий орган вместе с учредительными документами, вновь возникшего ЮЛ. При слиянии юридические лица образуют новое юридическое лицо, которое является правопреемником, при этом реорганизуемые юридические лица ликвидируются;

при присоединении права и обязанности переходят к юридическому лицу, к которому происходит присоединение, присоединившиеся юридические лица продолжают свою деятельность;

при разделении ЮЛ его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам, вновь созданные юридические лица являются правопреемниками, реорганизуемого ЮЛ;

при выделении из состава ЮЛ одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного лица; при преобразовании ЮЛ одного вида в юридическое лицо другого (изменении организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного ЮЛ. Государственная регистрация юридических лиц, создаваемых путем реорганизации осуществляется по месту нахождения реорганизуемых юридических лиц в территориальных налоговых органах в отделах, осуществляющих регистрацию и учет налогоплательщиков

Ликвидация осуществляется добровольно, по решению самого ЮЛ - его учредителей (участников) или его органа, уполномоченного на то учредительными документами, либо в принудительном порядке, как правило, по решению суда, а в исключительных предусмотренных законом случаях - по решению уполномоченного органа государственного управления, причем в этих последних случаях решение органа государственного управления может быть обжаловано в суд в установленном законом порядке.

Согласно ст. 61 ГК в добровольном порядке юридическое лицо ликвидируется и в случаях истечения срока, на который оно было образовано, а также достижения цели, ради которой оно было создано. По решению суда юридическое лицо может быть ликвидировано в случае осуществления им деятельности, запрещенной законом либо требующей по закону специальной лицензии при отсутствии таковой

Принявший решение о ликвидации ЮЛ обязан письменно сообщить об этом органу, ведущему государственную регистрацию юридических лиц для немедленного внесения соответствующей записи в Государственный реестр ЮЛ Затем он обязан по согласованию с органом государственной регистрации назначить ликвидатора или ликвидационную комиссию (ст. 62 ГК). Ликвидационная комиссия (ликвидатор) помещает в органах печати, публикующих данные о государственной регистрации юридических лиц, сообщение о ликвидации, о порядке и сроке заявления требований кредиторами; этот срок не может быть менее двух месяцев, считая со дня публикации. По окончании срока, установленного для предъявления требований кредиторами, ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, содержащий сведения о составе имущества ликвидируемого ЮЛ, перечне и результатах рассмотрения требований кредиторов. Если выясняется, что у ликвидируемого лица нет денежных средств, достаточных для удовлетворения всех его кредиторов, ликвидационная комиссия продает его имущество с публичных торгов в порядке, установленном для исполнения судебных решений. Расчеты с кредиторами ликвидационная комиссия производит в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК

Ликвидация ЮЛ считается завершенной, а юридическое лицо прекратившим существование после внесения записи о ликвидации в соответствующий реестр органом регистрации юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК). Ликвидация юридических лиц осуществляется в несколько этапов

1) принятие решения о ликвидации юридического лица, о порядке ликвидации и назначении ликвидационной комиссии;

2) извещение третьих лиц о начале ликвидации путем публикации в прессе и иными способами;

3) выявление кредиторской и дебиторской задолженности и составление промежуточного ликвидационного баланса;

4) расчеты с кредиторами, составление окончательного ликвидационного баланса и ликвидация юридического лица.

О принятии решения о ликвидации юридического лица, сроке ликвидации и назначении ликвидационной комиссии, а также о завершении последующих этапов ликвидации уведомляется регистрирующий орган - налоговая инспекция.

**21. Несостоятельность (банкротство) юридических лиц**

В соответствии с Федеральным законом "О несостоятельности (банкротстве) " от 26. 10. 2002 N 127-ФЗ несостоятельность (банкротство) (далее также - банкротство) - признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Юридическое лицо, за исключением казенного предприятия, учреждения, политической партии и религиозной организации, по решению суда может быть признано несостоятельным (банкротом). Государственная корпорация или государственная компания может быть признана несостоятельной (банкротом), если это допускается федеральным законом, предусматривающим ее создание. Фонд не может быть признан несостоятельным (банкротом), если это установлено законом, предусматривающим создание и деятельность такого фонда.

Признание юридического лица банкротом судом влечет его ликвидацию.

Юридическое лицо считается неспособным удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанность не исполнены им в течение трех месяцев с даты, когда они должны были быть исполнены.

Дела о банкротстве рассматриваются арбитражным судом.

По общему правилу производство по делу о банкротстве может быть возбуждено арбитражным судом при условии, что требования к должнику - юридическому лицу в совокупности составляют не менее ста тысяч рублей.

Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом обладают должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы.

**22. Общие положения о хозяйственных товариществах и обществах**

Хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности.

Хозяйственное общество также может быть создано одним лицом, которое становится его единственным участником.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (коммандитного товарищества).

Хозяйственные общества могут создаваться в форме акционерного общества, общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью.

Участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

Участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере могут быть граждане и юридические лица.

Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере, если иное не установлено законом.

Учреждения могут быть участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах с разрешения собственника, если иное не установлено законом.

Законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах и обществах, за исключением открытых акционерных обществ.

Хозяйственные товарищества и общества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ и другими законами.

Вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку.

Денежная оценка вклада участника хозяйственного общества производится по соглашению между учредителями (участниками) общества и в случаях, предусмотренных законом, подлежит независимой экспертной проверке.

Хозяйственные товарищества, а также общества с ограниченной и дополнительной ответственностью не вправе выпускать акции.

Права и обязанности участников хозяйственного товарищества или общества

Участники хозяйственного товарищества или общества вправе:

В общем случае участвовать в управлении делами товарищества или общества, получать информацию о деятельности товарищества или общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в установленном учредительными документами порядке;

принимать участие в распределении прибыли;

получать в случае ликвидации товарищества или общества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость.

Участники хозяйственного товарищества или общества обязаны:

вносить вклады в порядке, размерах, способами и в сроки, которые предусмотрены учредительными документами;

не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности товарищества или общества.

Хозяйственные товарищества и общества одного вида могут преобразовываться в хозяйственные товарищества и общества другого вида или в производственные кооперативы по решению общего собрания участников.

При преобразовании товарищества в общество каждый полный товарищ, ставший участником (акционером) общества, в течение двух лет несет субсидиарную ответственность всем своим имуществом по обязательствам, перешедшим к обществу от товарищества. Отчуждение бывшим товарищем принадлежавших ему долей (акций) не освобождает его от такой ответственности. Правила, изложенные в настоящем пункте, соответственно применяются при преобразовании товарищества в производственный кооператив.

**23. Правовое положение хозяйственных товариществ**

Хозяйственными товариществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности.

Хозяйственные товарищества могут создаваться в форме полного товарищества и товарищества на вере (коммандитного товарищества).

Участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере могут быть индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

Государственные органы и органы местного самоуправления не вправе выступать вкладчиками в товариществах на вере, если иное не установлено законом.

Учреждения могут быть вкладчиками в товариществах с разрешения собственника, если иное не установлено законом.

Законом может быть запрещено или ограничено участие отдельных категорий граждан в хозяйственных товариществах.

Хозяйственные товарищества могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ и другими законами.

Вкладом в имущество хозяйственного товарищества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку.

Хозяйственные товарищества не вправе выпускать акции.

Права и обязанности участников хозяйственного товарищества

Участники хозяйственного товарищества вправе:

В общем случае участвовать в управлении делами товарищества, получать информацию о деятельности товарищества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в установленном учредительными документами порядке;

принимать участие в распределении прибыли;

получать в случае ликвидации товарищества часть имущества, оставшегося после расчетов с кредиторами, или его стоимость.

Участники хозяйственного товарищества обязаны:

вносить вклады в порядке, размерах, способами и в сроки, которые предусмотрены учредительными документами;

не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности товарищества Хозяйственные товарищества одного вида могут преобразовываться в хозяйственные товарищества другого вида или в производственные кооперативы по решению общего собрания участников.

При преобразовании товарищества в общество каждый полный товарищ, ставший участником (акционером) общества, в течение двух лет несет субсидиарную ответственность всем своим имуществом по обязательствам, перешедшим к обществу от товарищества. Отчуждение бывшим товарищем принадлежавших ему долей (акций) не освобождает его от такой ответственности. Правила, изложенные в настоящем пункте, соответственно применяются при преобразовании товарищества в производственный кооператив.

**24. Правовой статус общества с ограниченной ответственностью и общества с дополнительной ответственностью**

Обществом с ограниченной ответственностью признается общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей.

Участники общества, не полностью оплатившие доли, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части доли каждого из участников.

Фирменное наименование общества с ограниченной ответственностью должно содержать наименование общества и слова "с ограниченной ответственностью".

Правовое положение общества с ограниченной ответственностью и права и обязанности его участников определяются ГК РФ и законом об обществах с ограниченной ответственностью.

Общество с ограниченной ответственностью может быть учреждено одним лицом или может состоять из одного лица, в том числе при создании в результате реорганизации.

Общество с ограниченной ответственностью не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Учредители общества с ограниченной ответственностью заключают между собой договор об учреждении общества с ограниченной ответственностью, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, размер их долей в уставном капитале общества и иные установленные законом об обществах с ограниченной ответственностью условия.

Учредители общества с ограниченной ответственностью несут солидарную ответственность по обязательствам, связанным с его учреждением и возникшим до его государственной регистрации.

Учредительным документом общества с ограниченной ответственностью является его устав.

Высшим органом общества с ограниченной ответственностью является общее собрание его участников.

В обществе с ограниченной ответственностью создается исполнительный орган (коллегиальный и (или) единоличный), осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчетный общему собранию его участников. Единоличный орган управления обществом может быть избран также и не из числа его участников.

Общество с ограниченной ответственностью может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по единогласному решению его участников.

Иные основания реорганизации и ликвидации общества, а также порядок его реорганизации и ликвидации определяются ГК РФ и другими законами.

Общество с ограниченной ответственностью вправе преобразоваться в хозяйственное общество другого вида, хозяйственное товарищество или производственный кооператив.

Обществом с дополнительной ответственностью признается общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их долей, определенном уставом общества. При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества.

Фирменное наименование общества с дополнительной ответственностью должно содержать наименование общества и слова "с дополнительной ответственностью".

**25. Правовой статус акционерного общества**

Акционерным обществом называется любая коммерческая компания, обладающая уставным капиталом, разделенным на определенное количество акций, удостоверяющих права акционеров по отношению к акционерному обществу. Акционеры общества, в свою очередь, не отвечают по обязательствам акционерного общества, и несут риск убытков, связанных исключительно в пределах, ограниченных стоимостью принадлежащих им акций общества. Акционерами акционерного общества могут быть как физические, так и юридические лица. - как российские, так и иностранные. любое акционерное общество должно в обязательном порядке вести реестр акционеров. - это официальный документ, который содержит в себе сведения относительно любого зарегистриванного лица - держателя акций.

Акционерное общество может быть открытым (ОАО - открытое акционерное общество) и закрытым (ЗАО - закрытое акционерное общество).

Открытое акционерное общество (ОАО) - акционерное общество, учредители которого могут свободно (без согласия других акционеров общества) отчуждать, передавать, продавать и совершать любые другие действия с принадлежащими им акциями общества. Открытое акционерное общество имеет право - производить открытую подписку на акции, выпускаемые обществом, а также осуществлять свободную продажу акций (в установленных законом рамках). При регистрации ОАО необходимо знать, что количество акционеров в данном варианте акционерного общества не лимитировано.

Закрытое акционерное общество (ЗАО) - акционерное общество, акции которого принадлежат исключительно акционерам общества, или другим лицам, которые определены и утверждены ранее. Закрытое акционерное общество не имеет права производить открытую подписку на акции, выпускаемые обществом, а также предлагать к приобретению акции общества широкому кругу посторонних лиц. При регистрации ЗАО необходимо учитывать, что количество акционеров общества не может превышать пятидесяти.

При регистрации ЗАО или ОАО, необходимо учитывать, что оценка имущества, производимая участниками акционерного общества, не должна превышать показатели (величину оценки) независимого оценщика. При регистрации ОАО и ЗАО необходимо знать, что 50% акций общества (которые распределены между участниками общества) обязаны быть оплачены в установленный срок с момента государственной регистрации ОАО или ЗАО. При регистрации ЗАО и ОАО акции, которые (по согласию акционеров) распределены между участниками, должны быть оплачены в срок не позднее года с момента государственной регистрации ЗАО или ОАО

**26. Правовой статус производственного кооператива**

Кооператив - объединение лиц с целью совместной хозяйственной деятельности или совместного потребления товаров и услуг. Средства кооператива образуются из паевых и членских взносов, а также прибыли от хозяйственной деятельности. По характеру деятельности различают производственные, потребительские, промысловые, сбытовые, снабженческие, кредитные, строительные и другие кооперативы. Производственный кооператив (артель) — комм. организация, созданная путём добров-го объединения граждан на основе членства для совместной производственной и иной хоз. деят-ти, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов (10% вносится до регистрации, остальное –в течении года после регист-ии). Уставом м. б. предусмотрено участие в его деятельности также и юр. лиц ч/з представителей. Порядок создания и деят-ти регулируется Г. К. РФ, Законом «О производственных кооперативах», Законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей». Члены кооп-ва несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в порядке, предусмотренном Уставом. Общее число членов произв-го кооп-ва не м. б. менее 5. Членами кооператива м. б. граждане Р. Ф., иностр. граждане, лица без гражданства. Юр. лицо участвует в деятельности кооп-ва через своего представителя в соответствии с Уставом кооператива. Единственным учредит. Док-ом является Устав. Член кооп-ва вправе передать свой пай или его часть другому члену кооп-ва, если иное не предусмотрено законом и уставом кооператива. Высшим органом управления является общее собрание его членов (каждый член имеет один голос), кот-е решает важн-е вопросы деят-ти кооп-ва, в т. ч. избирает пост. действующие исполн-ые органы кооператива — правление и/или председателя кооператива. Исполн-ые органы руководят деятел-ю кооп-ва м/д собраниями, решая вопросы, не отнесённые к исключительной компетенции общего собрания. Регистрацию производ-ых кооп-ов осуществляют налоговые органы. (паспортные данные и ИНН (если есть) членов кооп-ва — физ. лиц, сведения о составе исполнительных органов кооператива, сведения из ЕГРЮЛ об участниках — юр. лицах и копии их учредительных документов, наименование создаваемого кооп-ва, основные виды деятельности, сведения о размере, структуре и порядке оплаты паевого фонда, избранную систему налогообложения (общую, упрощённую), точный адрес местонахождения кооператива.

**27. Правовой статус потребительского кооператива**

Потреб-м кооп-м признается добр-ое объединение граждан и юр. лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемого путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Пайщиками потреб. Кооп-ва м. б. граждане, достигшие 16-летнего возраста, и юр. лица. В потреб. кооп-ве нет ограничений на круг участников. Един-ым учред-м док-ом потреб. кооп-а является его устав, кот. утверждается высшим органом— общим собранием членов кооп-ва. Наименование потреб. кооп-ва д. содержать указание на основную цель кооп-ва, а также слово «кооператив» или слова «потребительское общество» или «потребительский союз». Потреб. Кооп-в имеет полностью оплаченный паевой фонд, размер кот. определяется специальными законами для каждого вида кооп-ов отдельно. Состав, размер и порядок внесения членами кооператива паевых взносов определены уставом организации. Закон не требует личного трудового вклада в общее дело Имущ-во потреб. кооп-ва принадлежит ему на праве собственности, а пайщики сохраняют на это имущество лишь обязательственные права. Потреб. Кооп-ив отвечает по своим обязательствам своим имуществом, он не отвечает по обязательствам пайщиков. Члены потреб. Кооп-ва солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах внесенной части дополн-го взноса каждого из членов кооператива. Доходы, полученные потреб. Кооп-м от предприним-ой деятельности распред-ся между его членами. Размер кооп-ых выплат не д. превышать 20% от доходов общества. Убытки кооператива покрываются за счет дополнительных взносов. Факт наличия убытков и их размер устанавливаются при утверждении годового баланса. Срок уплаты доп. взно-в не д. превышать 3 месяцев. Порядок покрытия убытков потреб. общества его пайщиками определяется в уставе. Если покрыть убытки за счет доп. взносов невозможно, кооператив м. б. ликвиди-рован на основании судебного решения.

**28. Понятие и виды некоммерческих организаций**

Некоммерческой организацией является организация, не имеющая в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли и не распределяющая полученную прибыль между участниками. Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ. 1. Религиозные организации. Объединение граждан, имеющее основной целью совместное исповедание и распространение веры и обладающее соответствующими этим целям признаками. 2. Фонды. Неком. организация, основанная для достижения общественно полезных целей путем использования имущества, переданного в ее собственность учредителями. 3. Учреждение-организация созданная собственником для управленческих, социально культурных или иных функций некоммер. характера и финансируемая им полностью или частично. 4. Потребит. кооп- добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

5. Объединения юр. лиц– неком. Орг-ция, образованная неск. Юр. лицами для ведения деят-ти в их интересах. Физ. лица и гос-во участвовать не могут. Учредители: и ком., и еком. Объединение на добровольной основе. Виды: ассоциация и союз. Члены сохраняют само-сть. Уч. док. – уч. договор, устав.

Не могу осущ. Предприн. Деят-ть, финансируются участниками.

**1. Общественные объединения (О. О) –** добров-е, самоуправляемые неком. орган-и, созданные по инициативе гр-н, объединив-ся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе о. о. По возрасту участников выдел-ся молодежные (от 14 лет) и детские (от 8 лет) о. о.. По террит-му признаку – общерос-ие, межрегион-ые, регион-е и местные. Закон, реглам-ий создание и деятельность о. о. – Ф. з. от 19 мая 1995 года № 82-ФЗ “Об общественных объединениях”. Срок регистрации – 1 месяц.

**2. Религиозные объединения (р. о) –** добров-е неком. Орган-и граждан РФ, иных лиц, постоянно и на законных основаниях прожив-щих на терр-ии РФ, образованные в целях совместного исповедания и распространения веры и обладающие соответствующими этой цели признаками: вероисповедание; совершение богослужений, других религиозных обрядов и церемоний; обучение религии и религиозное воспитание своих последователей. Р. О. могут создаваться в 2 формах: религиозная группа (без государственной регистрации и приобретения правоспособности юридического лица), и религиозная организация (регистрируется в качестве юридического лица). По террит-му призн-у подразд-ся на местные (состоят из 10 и более участников от 18 лет, пост. Прожив-их в одной местности) и централизованные (состоят не менее чем из 3 местных Р. О., а также дочерние учреждения, учрежд-я професс-о религиозного образования и организации, созданные Р. О., имеющие аналогичные уставные цели).

Создание и деятельность Р. О. регламен-ся Ф. з. от 26 сентября 1997 года № 125-ФЗ “О свободе совести и религ-ых объеди-ях”.

Срок регистрации – 1 месяц.

**3. Некоммерческие партнерства (Н. К. ) –** основанные на членстве некоммерческие организации, учрежденные гражданами и (или) юр. лицами (не менее 2 человек) для содействия их членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и иных целей.

Функц-ют за счет членских взносов, а также м. осуществлять предприним-кую деят-сть, способ-ую достижению целей, для кот. они создавались. Прибыль от комм-ой деятельности м. б. направлена только на цели, предусмотренные Уставом, и м/д учредит-ми не распред-ся.

**4. Учреждения –** неком. организации, созданные собственником для осущ-ия услуг неком-го характера конкретного вида: управленческих, социально-культурных и прочих. Финансируются полностью или частично собственником. Имущество, переданное собственником учреждению, закрепляется за последним на праве оперативного управления.

Одним из наиболее востребованных видов учреждений являются негосударственные образовательные учреждения (НОУ). НОУ создаются для преподавательской деятельности. В этом случае устав НОУ содержит ряд особенностей, начиная с определения образоват-го процесса, заканчивая указанием в уставе тех программ, по кот. Осущ-ся обучение.

**5. Автономные некоммерческие организации (АНО) –** не имеющие членства неком. орган-ии, учрежденные гражданами и (или) юр. лицами для осущ-я услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта на основе добровольных имущественных взносов.

АНО вправе осущ. -ть предприн-ую деят-ть, способствующую вып-ю целей, для достижения кот-х они созданы. Прибыль между учредителями не распределяется.

**6. Фонды –** не имеющие членства неком. организации, учрежденные гражданами и (или) юр. лицами на основе добр-ых имущ-х взносов, преследующие социальные, благотворительные, культурные, образовательные и др. общественно-полезные цели. Фонды м. осуществлять предприн-ую деят-ть в двух формах, в факультативном порядке: непосредственно (в пределах видов деятельности, перечисленных в Уставе), и путем создания и принятия участия только в хозяйственных обществах. Прибыль, полученная от участия, направляется на цели, предусмотренные Уставом.

**7. Товарищества собственников жилья (ТСЖ) –** неком. организации, объединения собственников помещений в многоквартирном доме для совместного управления комплексом недвижимого имущества в многоквартирном доме, обеспечения эксплуатации этого комплекса, владения, пользования, и, в установленных законодательством пределах, распоряжения общим имуществом в многоквартирном доме. Число членов товарищества собственников жилья должно превышать пятьдесят процентов голосов от общего числа голосов собственников помещений в многоквартирном доме.

**8. Ассоциации (союзы) –** неком. Объед-я юр. лиц, кот. создаются коммерческими и некоммерческими организациями с целью координации их предприним-ой деят-ти, представления и защиты общих имуществ-ых интересов. Члены ассоциаций (союзов) сохраняют всю самостоятельность и права юр. лица. В случае создания, слияния и присоединения неком. организаций в состав кот-х входит не менее двух коммерческих организаций, учредители обязаны в течение 45 дней уведомить Федеральную антимонопольную службу (ФАС).

**29. Правовой статус государственных (муниципальных) предприятий**

Унитарным предприятием (У. П. ) признается коммерч-ая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество, кот. является неделимым и не м. б. распределено по вкладам (долям, паям), в т. ч. м/д работниками предприятия. Устав У. П. д. содержать сведения о предмете и целях его деятельности, о размере уставного фонда, порядке и источниках его формирования, за исключ-ем казенных предприятий. В форме У. П. м. б. созданы только госуд-ые и муницип-ые предприятия. Имущество госуд. или муницип. У. П. находится в госуд. или муницип. собственности и принадлежит на праве хоз-го ведения или оператив-го управления. Фирменное наименование У. П. д. содержать указание на собственника его имущества. Руководитель У. П. назначается собственником либо уполномоченным собственником органом и им подотчетен. У. П. отвечает по своим обязат-вам всем принадлежащим ему имуществом. У. П. не несет ответств-ти по обязательствам собственника его имущества. У. П. основанное на праве хоз. ведения, создается по решению уполномоченного гос. органа или органа местного самоупр-я. Учредит-м докум-м У. П. является его устав, утверждаемый уполномоченным гос. органом или органом местного самоупр-я. Если по окончании финансового года стоимость чистых активов предприятия, основанного на праве хоз. ведения, окажется меньше размера уставного фонда, орган, уполномоченный создавать такие предприятия, обязан произвести в установленном порядке уменьшение уставного фонда. Если стоимость чистых активов становится меньше размера, определенного законом, предприятие м. б. ликвидир-о по решению суда. Собственник имущества У. П. не отвечает по обязательствам предприятия. На базе госуд. или муниципального имущества м. б. создано У. П. на праве оперативного управления (казенное предприятие).

**30. Государство и публично-правовые образования как субъекты гражданского права**

Наряду с физическими и юридическими лицами участниками отношений, регулируемых гражданским правом, являются государство и другие публично-правовые образования. Для решения стоящих перед ними публичных, общенациональных или иных общественных (региональных, местных) задач они во многих случаях нуждаются в участии в имущественных отношениях. При этом должны быть учтены особенности статуса таких образований, обладающих публичной властью, а в ряде случаев являющихся политическими суверенами, которые сами определяют правопорядок, в том числе случаи и пределы собственного участия в гражданских правоотношениях. С другой стороны, необходимо в полной мере соблюсти интересы участников имущественного оборота как юридически равных собственников (или иных законных владельцев) имущества, находящихся в частноправовых, а не в публично-правовых отношениях друг с другом. Этими обстоятельствами и определяются особенности участия публично-правовых образований в гражданском (имущественном) обороте.

К числу публично-правовых образований, участвующих в гражданских правоотношениях, относятся, во-первых, государство и, во-вторых, муниципальные образования. Особенности отечественного государственного и социально-экономического устройства имеют следствием то положение, что государство не выступает в качестве единого субъекта гражданских правоотношений, а, напротив, характеризуется множественностью субъектов. К их числу относятся как Российская Федерация (федеральное государство) в целом, так и ее отдельные субъекты - республики, края, области, города федерального подчинения, автономная область, автономные округа (ч. 1 ст. 65 Конституции РФ), являющиеся государственными образованиями.

Что касается городских и сельских поселений и других муниципальных образований, то в них осуществляются функции местного самоуправления (ст. 131 Конституции РФ), в связи с чем они не могут считаться государственными образованиями. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти. Несомненно, однако, что они обладают известными властными полномочиями, т. е. функциями публичной власти, которыми их наделяет закон (ст. 132 Конституции РФ). Поэтому как муниципальные, так и государственные образования охватываются общим понятием публично-правовых образований.

Особенности правового положения всякого государства обусловлены наличием у него политической власти и государственного суверенитета, в силу которых оно само регулирует различные, в том числе имущественные, отношения, устанавливая в качестве общеобязательных как правила поведения для всех участников, так и порядок разбирательства их возможных споров. При этом оно само определяет и собственную гражданскую правосубъектность, ее содержание и пределы. Вместе с тем, участвуя в имущественных (частноправовых) 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 извязывать контрагентам свою волю в конкретных правоотношениях, иначе рыночный (имущественный) оборот не сможет нормально функционировать, а необходимая ему частноправовая форма будет разрушена.

Поэтому государство и другие публично-правовые образования в гражданско-правовых отношениях выступают на равных началах с иными их участниками - гражданами и юридическими лицами (п. 1 ст. 124 ГК). Это означает, что они не вправе использовать здесь никакие свои властные полномочия по отношению к другим участникам (контрагентам). За нарушение гражданских прав или неисполнение обязанностей к публично-правовым образованиям в судебном порядке могут быть применены обычные меры имущественной ответственности, ибо во "внутренних" (внутригосударственных) гражданских правоотношениях публично-правовые образования лишены судебного иммунитета (т. е. возможности привлечения к суду только с их согласия).

**31. Понятие и виды объектов гражданских прав. Понятие и классификация вещей**

Объекты гражд-х прав - в праве - материальные и нематериальные блага, по поводу которых возникают гражданские правоотношения. В РФ объектами гражданских прав являются:

- вещи;

- имущественные права;

- работы и услуги;

- информация;

- результаты интеллектуальной деятельности;

- нематериальные блага;

+ иное имущество.

Объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте. (ст. 128 ГК). Вещами в гражданском праве признаются материальные, физически осязаемые объекты, имеющие экономическую форму товары. Вещи являются результатами труда, имеющие в силу этого определенную экономическую ценность. К ним относятся орудия и средства производства, различные предметы потребления. Вещами являются наличные деньги и ЦБ, земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и другие природные ресурсы. Имущественное право - право, охраняющее и описывающее свойства материальных объектов права собственности. Также это субъективные права участников правоотношений, связанные с владением, пользованием и распоряжением имуществом, а также с теми материальными требованиями, которые возникают между участниками экономического оборота по поводу обмена товарами, услугами, выполняемыми работами и т. д. Информация — сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления. совокупность данных, зафиксированных на материальном носителе, сохранённых и распространённых во времени и пространстве. Результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг, предприятий и информационных ресурсов, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются:

произведения науки, литературы и искусства;

программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ);

результаты исполнения; содержание баз данных;

изобретения;

полезные модели; селекционные достижения;

профессиональные секреты (ноу-хау) и др.

Нематериальные блага — это блага неимущественного характера, они лишены экономического содержания, то есть не имеют стоимостного выражения. К ним относятся: имя, жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона.

Вещами в Г. П. признаются материальные, физически осязаемые объекты, имеющие экономическую форму товары. Вещи явл-ся рез-ми труда, имеющие в силу этого определенную экономическую ценность. Классификация вещей:

1. недвижимые вещи: земел. участки, недра, обособленные водные объекты и тп; морские и воздушные суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Особый вид недвижимости - предприятие, то есть имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности.

2. движимое имущество, то есть вещи, не отнесенные законом к разряду недвижимости.

3. делимые вещи;-неделимые вещи, раздел которых невозможен без изменения их назначения (например, произведения искусства);

4. простые вещи;-сложные вещи, состоящие из разнородных предметов, образующих единое целое, предполагающее его использование по единому назначению (например, автомобиль);

5. главная вещь;- принадлежность, которая предназначена для обслуживания главной вещи и следует ее судьбе (например, весла от лодки);

6. индивидуально-определенная вещь, характеризуемая индивидуальными признаками, позволяющими выделить ее из ряда других;

7. вещи, определяемые родовыми признаками: весом, числом, мерой;

8. потребляемые вещи, которые уничтожаются в процессе их одноразового использования (топливо, продукты питания и пр.);

9. непотребляемые вещи, которые не уничтожаются в процессе их одноразового использования (станки, автомобили и т. п. ). Специфический вид вещей - деньги, которые являются законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости. В РФ таким средством является рубль

**32. Понятие и классификация ценных бумаг**

Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущ. права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. Все ценные бумаги являются по гр. праву особой группой вещей.

• предъявительские ценные бумаги - требовать реализации права по такой ценной бумаге может любой ее держатель. • именные ценные бумаги - обладателем заключенного в такой ценной бумаге права является указанное в ней лицо. • ордерные ценные бумаги, право по которым принадлежит названному в них лицу. Акция - цб, удостоверяющая право акционера на участие в управлении АО, на получение части прибыли общества (дивиденда) и соответствующей части имущества, оставшегося после ликвидации общества.

Облигация - цб, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный ею срок номинальной стоимости облигации или иного имущ. эквивалента, а также фиксированного в ней процента от номинальной стоимости, либо иные имущ. права. Вексель удостоверяет ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного в качестве плательщика лица выплатить векселедержателю по наступлении определенного срока обусловленную сумму денег. Чек - ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю.

Коносамент - товарораспорядительный документ, оформляющий договор морской перевозки груза и удостоверяющий право его держателя получить у морского перевозчика указанный в коносаменте груз и распоряжаться им.

**33. Результаты интеллектуальной деятельности. Информация. Работы и услуги как объекты гражданских прав**

Статья 1225. Результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг, предприятий и информационных ресурсов, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются: произведения науки, литературы и искусства; программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) ; результаты исполнения; фонограммы и видеозаписи; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телевизионных передач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); содержание баз данных; изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; профессиональные секреты (ноу-хау) ; фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товаров; коммерческие обозначения; доменные имена. Статья 1232. Государственная регистрация результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации.

Исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации.

Гос. регистрация отчуждения исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации по договору, государственная регистрация залога этого права, а также государственная регистрация предоставления права использования такого результата или средства по договору осуществляется посредством государственной регистрации соответствующего договора. Основанием для гос. регистрации предоставления права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации является соответствующее судебное решение.

Основанием для гос. регистрации перехода исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации по наследству является свидетельство о праве на наследство.

**34. Нематериальные блага и их защита**

Немат. блага харак-ся своей непосредственной связью с личностью, подчеркивая уникальность и неповторимость человека. Эти права входят в содержание правоспособности, под кот. понимается способность иметь гражданские права и нести обязанности каждым гражданином. Жизнь, здоровье, личная неприкосновенность связаны с физическим состоянием человека и принадлежат ему с рождения. Жизнь как основное нематериальное благо предопределяет все иные. Другие нематериальные блага связаны с пребыванием человека в социальной среде и принадлежат ему в силу закона. Это честь и достоинство, личная и семейная тайна и др. Определяющим в формировании достоинства является отношение человека к окружающей его действительности, взаимоотношения с тем коллективом, в котором он находится. Под честью понимается определенная положительная социальная оценка человека или отражение его достоинства в сознании других людей. Деловая репутация складывается в процессе професс-ой, производственной, посреднической, торговой и иной деятельности гражданина или юр. лица. Посягательства на нематериальные блага возможны не только со стороны других граждан и организаций, но и самого обладателя блага. Он м. наносить ущерб своему здоровью, употребляя наркотики, алкоголь, нарушая врачебные предписания или игнорируя врачебную помощь, может лишить себя жизни. Посягательства на нематериальные блага со стороны других граждан или организаций встречают противодействие обладателя блага, прибегающего к различным способам защиты. Такая же возможность предоставлена наследникам правообладателя, законным представителям (родителям, усыновителям, попечителям). Случаи и пределы использования способов защиты гражд-их прав устанавливаются гл. 12 Г. К. Р. Ф и иными законами. Способы защиты авторских и смежных прав, предусмотренные ст. 49 Закона об авторском праве, соответствуют нормам ст. 12 ГК. Вместо возмещения убытков допускается взыскание дохода, полученного нарушителем авторских и смежных прав. По усмотрению суда или арбитражного суда вместо убытков или взыскания дохода в качестве меры защиты авторских и смежных прав допустимы выплаты компенсации.

**35. Осуществление гражданских прав и исполнение гражданско-правовых обязанностей: понятие, принципы**

Осуществление субъективного гражданского права - это реализация управомоченным лицом возможностей, заключенных в содержании данного права.

Таким образом, в процессе осуществления субъективного гражданского права субъекты, используя имеющиеся у них юридические возможности, удовлетворяют свои материальные и духовные потребности, например, приобретают имущество, совершают сделки.

Субъективные гражданские обязанности исполняются в форме совершения обязанным субъектом активных действий (обязанности активного типа) либо путем воздержания от запрещенных действий (обязанности пассивного типа).

Всегда имеет место взаимосвязь осуществления субъективных гражданских прав и исполнения гражданских обязанностей. В абсолютных правоотношениях управомоченый субъект реализует свои права при пассивном поведении обязанных лиц (право собственности реализуется активными действиями собственника, при этом все третьи лица обязаны воздержаться от действий препятствующих реализации правомочий собственника). В относительных правоотношениях субъективное гражданское право управомоченного лица реализуется через правомочия требования к обязанному лицу, обязанность которого состоит в совершении определенных активных действий (передаче имущества, выполнении работ).

Субъективные гражданские обязанности активного типа могут исполняться добровольно (т. е. по своей воле, без внешнего воздействия) или принудительно (т. е. помимо воли, на основе актов правоохранительных органов). Если обязанных лиц несколько, возникает множественность, которая может быть долевой или солидарной.

Долевая множественность когда каждое обязанное лицо исполняет обязанность в равной доле с другими, если из закона или договора не вытекает иное (оплата половины стоимости дома при покупке его двумя семьями) Солидарная множественность

Когда управомоченный субъект вправе требовать исполнения как от всех обязанных лиц вместе, так и от любого из них в отдельности, причем как полностью, так и в части долга. Солидарно обязанное лицо, исполнившее полностью обязанность, имеет право обратного требования к остальным солидарно обязанным лицам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого (солидарную имущественную ответственность несут лица, совместными преступными действиями которых причинен

вред). При изменении состава участников гражданских правоотношений может возникнуть правопреемство, при котором права и обязанности правопредшественника переходят к правопреемнику. Как правило, граждане и юридические лица самостоятельно осуществляют субъективные гражданские права и обязанности. Некоторые права и обязанности могут осуществляться только лично их носителями (выдача доверенности, составление завещания, исполнение обязанностей, вытекающих из авторского договора).

Осуществление гражданских прав и обязанностей возможно и через представителя.

Принципы осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей

Субъекты гражданских прав свободны в их осуществлении. Пункт 1 ст. 9 ГК РФ предусматривает, что граждане и юридические лица осуществляют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению более того, отказ от осуществления прав не влечет их прекращения, за исключением случаев, предусмотренных законом (наниматель, длительное время не проживающий в жилом помещении, не лишается права пользования им). Однако, свобода в осуществлении гражданских прав не беспредельна, она ограничена определенными рамками, и подчинена системе правовых принципов.

Принципы осуществления прав и исполнения обязанностей – это установленные правовыми нормами руководящие положения, в соответствии с которыми определяются общие требования, предъявляемые к субъектам, реализующим гражданские права и исполняющим обязанности.

1. Принцип законности, в соответствии с которым субъекты должны соблюдать установленный законом порядок осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей, используя при этом лишь допустимые законом способы и средства.

2. Осуществление прав и обязанностей подчинено правилам деловой (профессиональной) этики и нравственным принципам общества (недопустимо разглашение профессиональных тайн, использование чужого произведения как своего – плагиат и т. д. ).

3. Принцип разумности и добросовестности сформулирован в ст. 10 ГК РФ как презумпция, т. е. в случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав от того, осуществлялись ли эти права субъектом разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность субъектов предполагается.

4. Принцип недопустимости недобросовестной конкуренции (распространение ложных сведений о хозяйствующем субъекте, введение потребителей в заблуждение).

5. Принцип солидарности интересов и делового сотрудничества субъектов гражданских прав и обязанностей (подрядчик должен экономно использовать материал заказчика).

6. Принцип осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей в соответствии с их социальным назначением (жилое помещение должно быть использовано только для проживания граждан).

**36. Пределы осуществления гражданских прав. Злоупотребление правом. Проблемы самозащиты гражданских прав**

Пределы осуществления гражданских прав – это законодательно очерченные границы деятельности управомоченных лиц по реализации возможностей, составляющих содержание данных прав.

1. Пределы установленные законом (недопустимость заключение сделок между представителем и представляемым).

2. Временные границы – сроки в течении которых ожжет быть осуществлено или запрещено то или иное право (шестимесячный срок для принятия наследства, исковая давность).

3. Недопустимость причинения вреда законным правам и интересам других лиц.

4. Осуществление прав и исполнения обязанностей в строго установленных формах и определенными средствами (соблюдения преимущественного права покупки сособственников при отчуждении доли в праве общей собственности).

Нарушение пределов субъективного гражданского права называется злоупотреблением правом.

Злоупотребление правом зачастую рассматривается как тип гражданского правонарушения, совершенного управомоченным лицом при осуществлении им принадлежащего ему права, связанный с использованием недозволенных конкретных форм в рамках дозволенного ему общего типа поведения.

Крайней формой злоупотребления правом является шикана – осуществление прав исключительно с целью причинить вред другому лицу. Санкцией за злоупотребление правом является отказ в защите гражданских прав. Самозащита – совершение управомоченным лицом не запрещенных законом действий фактического порядка, направленных на охрану его личных и имущественных прав и интересов, прав и интересов других лиц и государства. «охрана имущества, необходимая оборона, крайняя необходимость» недопустимо использование мер самозащиты опасных для жизни и здоровья окружающих, наносящих вред нравственным устоям общества и основам правопорядка. В соответствии со ст. 14 ГК РФ способы самозащиты должны быть соразмерны правонарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. Самозащита представляет собой фактические действия и может использоваться как превентивная мера (навешивание замков, установка сигнализации) и правоохранительная мера (действие в состоянии необходимой обороны). Понятие необходимой обороны в гражданском праве несколько шире чем в уголовном праве. Под необходимой обороной в гражданском праве следует понимать не только такие действия обороняющегося, которые подпадают "под признаки состава преступления", но и те действия, которые не подпадают под признаки преступления, но подпадают под признаки гражданского правонарушения. Условия, при которых действие обороняющегося признаются совершенными в порядке необходимой обороны одинаковы для уголовного права и для гражданского права. Необходимая оборона представляет собой как один из способов защиты прав управомочного лица, так и способ защиты интересов государства, общества и интересов других лиц

**37. Меры оперативного воздействия**

Меры оперативного воздействия – такие юридические средства правоохранительного характера, которые применяются к нарушителю гражданских прав и обязанностей непосредственно управомоченным лицом, как стороной в правоотношении, без обращения за защитой права к компетентным государственным органам «односторонний отказ от договора, нарушенного другой стороной, удержание груза при его неоплате получателем

Правоохранительный характер этих мер находит свое выражение в том, что они применяются управомоченным лицом лишь тогда, когда обязанная сторона допустила те или иные нарушения, например не выполнила обязательства в установленный срок, уклоняется от выполнения тех или иных действий, систематически задерживает платежи и т. п.

Меры оперативного воздействия призваны осуществлять пресекательные и превентивные функции. Применение их управомоченным субъектом устраняет возможность возникновения у него убытков в будущем. Так, например, отказ от договора поставки товара в случае систематической просрочки поставки предотвращает убытки, которые могли бы возникнуть у покупателя в связи с утратой рынком интереса к этому товару.

Второй вид - это меры оперативного воздействия, связанные с обеспечением встречного удовлетворения. Целью данных мер является либо понуждение неисправного контрагента к предоставлению встречного удовлетворения, либо обеспечение возможности кредитора получить удовлетворение за счет имущества должника, находящегося во владении кредитора. Функционирование указанной группы мер оперативного воздействия опирается на два принципиальных предписания действующего законодательства.

Третий вид - это меры оперативного воздействия, связанные с отказом от совершения определенных действий в интересах неисправного контрагента (меры отказного характера). К ним относятся:

а) отказ от договора;

б) отказ от принятия ненадлежащего исполнения;

в) отказ во встречном удовлетворении.

Отказ от договора как мера оперативного воздействия направлен на прекращение обязательства между управомоченным субъектом и его неисправным контрагентом. Отказ от договора приравнивается законом к одностороннему отказу от исполнения договора.

Отказ от принятия ненадлежащего исполнения и отказ во встречном удовлетворении по причине ненадлежащего исполнения обязательства существенно отличаются от отказа от договора. Их применение не влечет прекращения относительного правоотношения между управомоченным субъектом и лицом, по отношению к которому они применяются, в то время как отказ от договора влечет прекращение договорных правоотношений.

**38. Понятие и виды сделок**

Сделка-это правомерное действие граждан и юр. лиц, направленная на установление, изменение и прекращение гр. прав и обязанностей. Она является действием, совершаемым в расчете на получение определенного результата, право же способствует его реализации.

1. В зависимости от числа сторон сделки выделяют односторонние (завещание, двусторонние (договор аренды, займа и т. д.) и многосторонние сделки (например, договор о совместной деят. между тремя лицами).

2. По степени связанности сделок с их основаниями они делятся на каузальные и абстрактные. Незаконность или недостижимость правовой цели каузальной сделки влечет ее недействительность. Абстр. сделки оторваны от их оснований (например, вексель, действительность которого не зависит от действительности сделки, при совершении которой он выдан).

3. В зависимости от того, соответствует ли обязанности одной из сторон встречная обязанность другой стороны, сделки делятся на возмездные и безвозмездные. . Если для заключения сделки достаточно лишь соглашения сторон, то это - коисенсуальная сделка. Если же требуется еще и передача имущества, являющегося предметом сделки, то это - реальная сделка (договор займа, дарения и т. д. ).

5. Часто в сделках возникновение у сторон прав и обязанностей связывается с наступлением какого-либо факта, о котором неизвестно, наступит он или нет, это - условные сделки

Виды сделок. Классификация сделок на виды производится по различным признакам. В зависимости от числа участвующих в сделке сторон, сделки бывают односторонними, двусторонними и многосторонними. Односторонней считается сделка, для совершения которой достаточно выражения воли одной стороны (п. 1 ст. 154 ГК РФ). Например, составление завещания, принятие наследства и др. Права по односторонней сделке м. возникать как у лица, совершающего сделку, так и у третьих лиц, к интересу кот-х сделка совершена. Сделки, для совершения кот-х требуется согласование воли двух или более лиц, являются двух- и многосторонними. Такие сделки именуются договорами. Договоры в свою очередь также классифицируются по различным признакам, однако для характеристики договоров как разновидностей сделок следует обратить внимание прежде всего на деление договоров на возмездные и безвозмездные. Возмездным признается договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей по договору (ст. 423 ГК РФ). Если сторона по договору обязуется исполнить свои обязанности без какого-либо встречного предоставления, имеющего имущественный характер, то такой договор является безвозмездным. Договоры также подразделяются на односторонние, двух- и многосторонние. Договоры классифицируются в зависимости от того, какое количество лиц становится обязанным и приобретает права по заключенному договору. Например, договор дарения с точки зрения деления сделок является двухсторонней сделкой, поскольку для ее совершения необходимо выражение воли как дарителя, так и одаряемого. Однако, с точки зрения деления договоров, дарение - односторонний договор, поскольку права и обязанности по договору дарения возникают только у одаряемого. Даритель же никаких прав и обязанностей по совершенному договору не несет. Двух- и многосторонние договоры называют взаимными, а односторонние договоры - односторонне обязывающими. По моменту, к которому приурочивается возникновение сделки, сделки бывают реальными и консенсуальными- все сделки, для совершения кот. достаточно достижения соглашения о совершении сделки. Например, договор купли-продажи считается совершенным в момент достижения соглашения между продавцом и покупателем. Передача вещи, уплата денег, иные действия совершаются во исполнение уже заключенной сделки. Другие сделки совершаются только при условии передачи вещи одним из участников-реальными, например, рента, заем, хранение. Для реальной сделки характерно, что права и обязанности не м. возникнуть до момента передачи вещи. По значению основания сделки для ее действительности различают каузальные и абстрактные. По общему правилу действительность сделки прямо зависит от наличия основания. Если каузальная сделка совершена с соблюдением всех необходимых условий, но у нее отсутствует основание, такая сделка является недействительной. Законом могут быть предусмотрены случаи, когда основание является юридически безразличным, такие сделки признаются абстрактными. (банковская гарантия). Сделки бывают бессрочными и срочными. В бессрочных сделках не определяется ни момент ее вступления в действие, ни момент ее прекращения. Такая сделка немедленно вступает в силу. Сделки, в которых определен либо момент вступления сделки в действие, либо момент ее прекращения, либо оба указанных момента, называются срочными. В тех случаях, когда возникновение прав и обязанностей по сделке приурочено к наступлению события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет, такие сделки называют условными. Как и сроки, условия бывают отлагательные, если возникновение прав и обязанностей зависит от наступления какого-либо события, и отменительные, если прекращение сделки поставлено в зависимость от наступления условия. Выделяют также фидуциарные (от лат. fiducia - доверие) сделки, которые имеют доверительный характер.. Особенность фидуциарных сделок состоит в том, что изменение характера взаимоотношений сторон, утрата их доверительного характера может привести к прекращению отношений в одностороннем порядке. Например, поверенный и доверитель в договоре поручения вправе в любое время отказаться от договора (поручение, комиссия, передача имущества в доверительное управление).

**39. Условия деятельности сделок**

•законность содержания сделки;

•соблюдение формы сделки;

•способность граждан и юридических лиц совершать сделки;

•совпадение воли и волеизъявления.

Законность содержания сделки - соответствие сделки закону и иным нормативным правовым актам: КРФ, ГК РФ, ФЗ, указам Президента РФ, иным нормативным правовым актам, международным договорам.

Соблюдение формы сделки. Она может быть совершена устно в случае, если законом или соглашением сторон не предусмотрена письменная форма.

Письменная форма сделок применяется в случаях:

- сделки между юридическими лицами;

- сделки между юридическими лицами и гражданами;

- сделки на сумму более 10 МРОТ (в настоящее время - 1 тыс. рублей) ;

- когда письменная форма прямо предусмотрена законом;

- по соглашению сторон.

Несоблюдение письменной формы сделки в прямо предусмотренных законом случаях влечет ее недействительность и в любом случае лишает сторон права ссылаться в подтверждение сделки на свидетельские показания.

Нотариальное удостоверение сделки обязательно в случаях, указанных законом, а также в случаях, предусмотренных соглашением сторон.

Обязательной государственной регистрации подлежат сделки с землей, другой недвижимостью и с движимыми вещами определенного вида.

Несоблюдение нотариальной формы сделки и ее государственной регистрации влечет ее недействительность.

Способность граждан и юридических лиц совершать сделки. Дееспособные граждане могут совершать сделки самостоятельно, ограниченно дееспособные - только с согласия попечителей, частично дееспособные (несовершеннолетние) могут совершать самостоятельно ряд сделок, предусмотренных законом.

Юридические лица могут совершать любые не запрещенные законом сделки, обладая общей правоспособностью, а отдельные виды сделок - при наличии специального разрешения (лицензии).

Волю юридического лица выражает его орган (директор или иное уполномоченное лицо). При этом правовые последствия для юридического лица возникают в случае, если орган действовал в пределах своей компетенции.

Совпадение воли и волеизъявления.

Отсутствие данного условия служит основанием для признания сделки недействительной.

Несоответствие воли волеизъявлению может быть результатом заблуждения, обмана, насилия, стечения тяжелых обстоятельств.

**40. Форма сделок. Последствия несоблюдения формы сделок**

К понятию формы сделки относят в зависимости от требований законодательного акта, регулирующего данный вид сделки: (а) вид и содержание регламентированного формуляра; (б) при отсутствии такого формуляра - наличие указанного перечня обязательных атрибутов (условий, реквизитов и др. элементов).

Форма сделок бывает устной или письменной. Устно могут совершаться любые сделки, если: а) законом или соглашением для них не установлена письменная форма, б) они исполняются при самом их совершении в) сделка совершается во исполнение письменного договора и имеется соглашение сторон об устной форме исполнения (ст. 159 ГК РФ). Все остальные сделки должны совершаться в письменной форме.

Письменная форма бывает простой и нотариальной. Письменная форма представляет собой выражение воли участников сделки путем составления документа, отражающего содержание сделки и подписанного лицами, совершающими сделку. Нотариальная форма отличается от простой письменной формы тем, что на документе, отвечающем перечисленным выше требованиям, совершается удостоверительная надпись нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие (ст. 160, 163 ГК РФ).

Для соблюдения простой письменной формы обязательным условием является подписание документа уполномоченным лицом. Если гражданин не может собственноручно подписать документ вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности, то по его просьбе документ может подписать другой гражданин. Подпись этого гражданина должна быть нотариально удостоверена с указанием причин, в силу которых совершающий сделку гражданин не мог подписаться собственноручно (п. 3 ст. 160 ГК РФ). Следует иметь в виду, что рукоприкладчик - гражданин, подписывающий документ по просьбе другого лица, сам не является участником сделки.

Все сделки юр. лиц между собой и с гражданами должны совершаться в письменной форме (ст. 161 ГК РФ). Исключение составляют сделки, требующие нотариальной формы, а также сделки, Которые могут совершаться устно.

Сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, составляют вторую группу сделок, требующих простой письменной формы (ст. 161 ГК). Третью группу составляют сделки между гражданами, письменная форма совершения которых предусмотрена законом. Особенность этих сделок в том, что они не зависят от суммы сделки, требование письменной формы обусловлено либо особой значимостью этих сделок по сумме, срокам, предмету сделки, либо возможностью злоупотреблений при отсутствии письменной формы (соглашение о неустойке, залоге, поручительстве и др.

Нотариальная форма требуется для совершения сделок, прямо предусмотренных законом, а также соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма и не требовалась (ст. 163 ГК). Нотариальная форма отличается от простой письменной формы только тем, что специально уполномоченное должностное лицо - нотариус совершает на письменном документе удостоверительную надпись Правила совершения нотариальных действий регулируются Основами законодательства о нотариате (завещание, дарение, купля-продажа недвижимости в жилищной сфере).

**41. Недействительность сделок: понятие, основания и виды. Недействительность сделок с пороком в субъектном составе**

Недействительность сделки - несоответствие сделки требованиям законодательных актов, морали, совершенная с нарушением формы. Несоблюдение требуемой законодательством формы влечет за собой недействительность сделки лишь в том случае, когда такое последствие прямо указано в законодательстве. Недействительной признается сделка, не соответствующая подлинной воле обеих или одной из сторон, совершенная в результате обмана, шантажа, заблуждения, угрозы, насилия или злоупотребления влиянием, а также сделка, заключенная недееспособными, либо частично недееспособными лицами вне пределов дееспособности, предоставленной им по закону, или заключенная лицами, например, находящимися на грани банкротства, накануне объявления их неплатежеспособными. Сделка недействительна по основаниям, установленным гражданским законодательством, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка). Требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено лицами, указанными в гражданском законодательстве. Требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом. Суд вправе применить такие последствия по собственной инициативе. Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах - если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом. Если из содержания оспоримой сделки вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время.

К недействительным сделкам в связи с пороками дееспособности граждан относятся:

а) сделки, совершаемые гражданами, признанными недееспособными (ст. 172 ГК) Такая сделка ничтожна. Однако в интересах гражданина, признанного недееспособным по этому основанию, может быть по требованию его опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде этого гражданина;

б) сделки, совершенные несовершеннолетними, не достигшими четырнадцати лет (малолетними). Они также ничтожны, за исключением сделок, перечисленных в п. 2 ст. 27 ГК, которые малолетние вправе совершать самостоятельно. Однако в интересах малолетнего совершенная им сделка может быть по требованию его родителей, усыновителей или опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде малолетнего (п. 2 ст. 173 ГК);

в) сделки, совершенные несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет без согласия их родителей, усыновителей или попечителя, в случаях, когда такое согласие требуется в соответствии со ст. 25 ГК. Такая сделка является оспоримой и может быть признана судом недействительной по иску родителей, усыновителей или попечителя (ст. 176 ГК) ;

г) сделки, совершаемые гражданином, ограниченным судом в дееспособности, указанные в п. 1 ст. 178 ГК. Сделка по распоряжению имуществом, совершенная гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или психотропными веществами, может быть признана судом недействительной по иску попечителя. Это правило не распространяется на мелкие бытовые сделки, заключенные таким гражданином.

Ко второй группе недействительных сделок относятся сделки, совершенные юридическим лицом, выходящие за пределы его правоспособности, а также сделки, совершенные с превышением полномочий гражданина или органа юридического лица:

а) Недействительной может быть признана сделка, совершенная юридическим лицом в противоречие с целями его деятельности.

б) Недействительна сделка, совершенная юридическим лицом, не имеющим лицензии на занятие соответствующей деятельностью.

Иск о признании таких сделок недействительными может предъявить учредитель (участник) этого юридического лица или государственный орган, осуществляющий контроль или надзор за деятельностью юридического лица. Иск подлежит удовлетворению, если другая сторона в сделке знала или в силу акта законодательства обязана была знать о ее неправомерности, но заключила такую сделку умышленно или по неосторожности (ст. 174 ГК).

в) Сделка может быть признана судом недействительной на том основании, что гражданин или орган юридического лица при заключении сделки вышел за пределы полномочий, предоставленных ему договором (например, договором поручения), или учредительными документами юридического лица (ст. 178 ГК). Иск о признании такой сделки недействительной может предъявить лицо, в интересах которого установлены ограничения полномочий его представителя или органа.

**42. Недействительность сделок с пороками воли**

Для действительности сделки необходимо соответствие волеизъявления внутренней воле. Поэтому к сделкам с пороками воли относятся такие, при совершении которых внутренняя воля сформировалась в ненадлежащих условиях (например, под влиянием угрозы) либо волеизъявление неправильно выражает ее существо.

Пороками воли страдают сделки, совершенные под влиянием заблуждения, обмана, угрозы, насилия, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или вследствие стечения тяжелых обстоятельств, сделки гражданина, не способного понимать значения своих действий или руководить ими, а также сделки лица, превысившего свои полномочия.

Статья 179. 1. Сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка), может быть признана судом недействительной по иску потерпевшего.

2. Если сделка признана недействительной по одному из оснований, указанных в пункте 1 настоящей статьи, то потерпевшему возвращается другой стороной все полученное ею по сделке, а при невозможности возвратить полученное в натуре возмещается его стоимость в деньгах. Имущество, полученное по сделке потерпевшим от другой стороны, а также причитавшееся ему в возмещение переданного другой стороне, обращается в доход Российской Федерации. При невозможности передать имущество в доход государства в натуре взыскивается его стоимость в деньгах. Кроме того, потерпевшему возмещается другой стороной причиненный ему реальный ущерб.

**43. Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним**

- Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним - юридический акт признания и подтверждения государством возникновения, ограничения (обременения), перехода или прекращения прав на недвижимое имущество в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

- Государственная регистрация является единственным доказательством существования зарегистрированного права. Зарегистрированное право на недвижимое имущество может быть оспорено только в судебном порядке.

- Государственная регистрация прав проводится на всей территории РФ по установленной ФЗ системе записей о правах на каждый объект недвижимого имущества в Едином государственном реестре прав (ЕГРП) на недвижимое имущество и сделок с ним.

- Датой государственной регистрации прав является день внесения соответствующих записей о правах в ЕГРП

- Государственная регистрация прав осуществляется по месту нахождения недвижимого имущества в пределах регистрационного округа

Правовая основа государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним составляют Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, ФЗ о госрег…, иные федеральные законы, издаваемые в соответствии с ними другие нормативные правовые акты Российской Федерации.

Обязательность государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним

1. Государственной регистрации подлежат права собственности и другие вещные права на недвижимое имущество и сделки с ним в соответствии со статьями 130, 131, 132 и 164 Гражданского кодекса Российской Федерации, за исключением прав на воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты. Наряду с государственной регистрацией вещных прав на недвижимое имущество подлежат государственной регистрации ограничения (обременения) прав на него, в том числе сервитут, ипотека, доверительное управление, аренда.

Ограничения (обременения) прав на недвижимое имущество, возникающие на основании договора либо акта органа государственной власти или акта органа местного самоуправления, подлежат государственной регистрации в случаях, предусмотренных законом.

2. Обязательной государственной регистрации подлежат права на недвижимое имущество, правоустанавливающие документы на которое оформлены после введения в действие ФЗ о госрег.

Участники отношений, возникающих при государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним:, являются собственники недвижимого имущества и обладатели иных подлежащих государственной регистрации прав на него, в том числе граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства, российские и иностранные юридические лица, международные организации, иностранные государства, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования, с одной стороны, и органы, осуществляющие государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним, - с другой.

Государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним осуществляют федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в области государственной регистрации

Единый государственный реестр прав содержит информацию о существующих и прекращенных правах на объекты недвижимого имущества, данные об указанных объектах и сведения о правообладателях.

Неотъемлемой частью Единого государственного реестра прав являются дела, включающие в себя правоустанавливающие документы на недвижимое имущество, и книги учета документов.

Разделы Единого государственного реестра прав, содержащие записи о правах на объект недвижимого имущества, возникновении, переходе и прекращении таких прав, об ограничениях (обременениях), идентифицируются в указанном реестре кадастровым номером объекта недвижимого имущества.

1. **Последствия недействительности сделок**

Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах - если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом. Если из содержания оспоримой сделки вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время. Недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части.. В ст. 167-179 ГК РФ устанавливаются различные правовые последствия частично или полностью исполненных недействительных сделок, причем они дифференцируются в зависимости от оснований недействительности. Основные последствия связаны с определением правовой судьбы полученного по сделке. Общее правило на этот счет, установленное п. 2 ст. 167 ГК РФ, именуется в науке гражданского права двусторонней реституцией. Оно предусматривает возвращение сторонами друг другу всего полученного по сделке, а в случае невозможности возвращения полученного в натуре (в том числе, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) – возмещение его стоимости в деньгах. В качестве последствий некоторых видов недействительных сделок (ст. 169 и 179 ГК РФ) применяется односторонняя реституция, т. е. восстановление в первоначальное состояние лишь невиновной стороны путем возвращения этой стороне исполненного ею по сделке и взыскание в доход государства полученного виновной стороной или причитавшегося этой стороне в возмещение исполненного ею по сделке.

**45. Понятие и виды представительства**

Представительство – правоотношение, в соответствии с которым одно лицо (представитель) на основании имеющегося у него полномочия выступает от имени другого лица (представляемого) непосредственно создавая (изменяя, прекращая) для него права и обязанности.

Цель представительства – осуществление представителем от имени представляемого правомерных юридических действий.

Субъектами представительства являются три лица: представляемый, представитель, третье лицо.

Представляемый - гражданин либо юридическое лицо, от имени и в интересах которого представитель совершает юридически значимые действия - сделки. Представляемым может быть любой гражданин с момента рождения или юридическое лицо - с момента возникновения в установленном порядке.

Представитель - гражданин либо юридическое лицо, наделенные полномочием совершать юридически значимые действия в интересах и от имени представляемого. Гражданин в качестве представителя должен обладать полной дееспособностью, т. е. быть совершеннолетним, не ограниченным в дееспособности. В виде исключения, с соблюдением требований ст. 63 Трудового кодекса РФ частично дееспособные граждане моложе 16 лет могут выполнять функции представителей в силу трудового договора. Члены кооператива также могут быть его представителями с 16 лет (п. 2 ст. 26 ГК).

Специальные ограничения для отдельных граждан быть представителями других лиц могут быть предусмотрены только законом. Так, например, в соответствии со ст. 51 ГПК РФ судьи, следователи, прокуроры не могут быть представителями в суде, за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

Третье лицо - гражданин либо юридическое лицо, с которым вследствие действий представителя устанавливаются, изменяются или прекращаются субъективные права и обязанности представляемого. Третьими лицами могут быть все лица, обладающие гражданской правосубъектностью.

Основаниями возникновения правоотношения между представляемым и представителем, т. е. юридическими фактами, порождающими правомочие представителя, являются следующие обстоятельства:

1) волеизъявление представляемого о предоставлении полномочия представителю, выраженное в договоре или доверенности;

2) акт уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, предписывающий субъекту действовать в качестве представителя других лиц;

3) факт, с наличием которого закон связывает возникновение полномочия одного лица быть представителем другого.

Договорами, порождающими отношения представительства, являются договоры поручения (гл. 49 ГК РФ) и агентирования (гл. 52 ГК). По ним одна сторона (поверенный в договоре поручения или агент в договоре агентирования) обязуется совершать от имени и за счет другой стороны (доверителя в договоре поручения или принципала в договоре агентирования) определенные юридические действия. Односторонней сделкой, порождающей полномочия представителя, является выдача ему представляемым доверенности. Представительство, возникающее на основании договорного соглашения между представляемым и представителем, наряду с представительством, возникающим на основе выдачи представителем доверенности представляемому, принято называть добровольным представительством.

Разновидностью добровольного представительства является коммерческое представительство. Оно осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний - также и доверенности (ст. 184 ГК). Коммерческому представительству присущ особый субъектный состав. Представляемыми по нему могут быть только коммерческие юридические лица и граждане-предприниматели. Коммерческим представителем может быть юридическое лицо или гражданин-предприниматель, осуществляющие представительство в виде промысла. К таковым можно отнести, например, различные брокерские компании, действующие на фондовых биржах в интересах своих клиентов.

Для коммерческого представителя сделано исключение из общего правила п. 3 ст. 182 ГК, согласно которому представитель не вправе совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично либо в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является. Лицо может быть одновременно коммерческим представителем разных сторон в сделке только с их согласия и в случаях, предусмотренных законом. Следует особо подчеркнуть - коммерческий представитель может одновременно представлять разные стороны в сделке, но не имеет права совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Если коммерческий представитель представляет одновременно разные стороны в сделке, он вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения понесенных им при исполнении поручения издержек от сторон в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Коммерческий представитель как профессиональный предприниматель во всех случаях обязан исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя и сохранять как коммерческую тайну сведения об условиях и содержании договоров, заключенных им во исполнение поручения.

Акты уполномоченных государственных органов и органов местного самоуправления, предписывающие субъектам действовать в качестве представителя других лиц, весьма разнообразны. Представительство, возникающее на основе актов уполномоченных государственных органов и органов местного самоуправления, предписывающих субъектам действовать в качестве представителя, называется обязательным, так как оно устанавливается независимо от воли представляемого. Обязательным является также представительство, возникающее при наличии обстоятельств, непосредственно указанных в предписаниях закона. Оно нередко именуется поэтому законным представительством. Так, законными представителями несовершеннолетних детей являются родители, усыновители или опекуны (ст. 28 ГК).

**46. Доверенность: понятие, порядок оформления, виды**

Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Письменное уполномочие на совершение сделки представителем может быть представлено представляемым непосредственно соответствующему третьему лицу (п. 1 ст. 185 ГК).

По общему правилу доверенность может выдаваться только дееспособными гражданами. Граждане в возрасте от 14 до 18 лет могут самостоятельно выдавать доверенности в пределах тех прав, которые могут осуществлять сами (ст. 26 ГК). Для совершения иных сделок лица в возрасте от 14 до 18 лет могут выдать доверенность только с письменного согласия родителей, усыновителей или попечителей.

Юридические лица, обладающие специальной правоспособностью, могут выдавать доверенности лишь для совершения сделок, не противоречащих целям их деятельности, закрепленным в законе. Юридические лица, обладающие общей правоспособностью, могут выдавать доверенности на совершение любых законных сделок. Если коммерческое юридическое лицо, цели деятельности которого определены в учредительных документах, хотя по закону это и не является обязательным, выдает доверенности для совершения сделок, противоречащих таким целям, то данные сделки могут быть оспорены по правилам ст. 173 ГК РФ.

В качестве доверителя могут выступать одно или несколько лиц одновременно.

Доверенность может быть выдана на имя одного лица или нескольких лиц. Выдача доверенности - односторонняя сделка. Поэтому ее совершение не требует согласия представителя. Но принятие доверенности или отказ от ее принятия - это право представителя. Лицо, выдавшее доверенность, вправе в любое время ее отменить. В свою очередь, представитель может отказаться в любое время от доверенности (п. 2 ст. 188 ГК).

По содержанию и объему полномочий, которыми наделяется представитель, различаются три вида доверенности:

1) генеральные (общие) доверенности выдаются представителю для совершения разнообразных сделок в течение определенного периода времени. Пример такой доверенности - доверенность, выдаваемая руководителю филиала юридического лица;

2) специальные доверенности выдаются на совершение ряда однородных сделок. К ним можно отнести доверенности для представительства в суде, на получение товарно-материальных ценностей от грузоперевозчика и т. п. ;

3) разовые доверенности выдаются для совершения строго определенной сделки.

С юридической точки зрения доверенность — это односторонняя сделка, фиксирующая содержание и предел полномочий представителя (поверенного), действия которого на основе доверенности создают права и обязанности непосредственно для представляемого ( доверителя).

Доверенность – сделка срочная. Максимальный срок действия доверенности — три года. Если срок действия не указан в самой доверенности, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна (п. 1 ст. 186 ГК). Доверенность – это сделка, которая должна быть совершена в письменной форме.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью ее руководителя с приложением печати этой организации. Доверенность от имени юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана главным бухгалтером этой организации.

Другим обязательным реквизитом доверенности является подпись доверителя. Гражданин-доверитель может расписаться собственноручно, а в случаях наличия у него физического недостатка, болезни, неграмотности доверенность может подписать рукоприкладчик с соблюдением правил п. 3 ст. 160 ГК.

Передоверие - передача полномочия представителем другому лицу (заместителю). Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершить те действия, на которые оно уполномочено; передоверие полномочий допускается только в том случае, если это право оговорено в доверенности либо если это необходимо для охраны интересов доверителя. Передавший полномочия другому лицу должен известить об этом выдавшего доверенность и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности возлагает на передавшего полномочия ответственность за действия лица, которому он передал полномочия, как за и собственные (ст. 187 ГК). Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных п. 4 ст. 185 ГК.

Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана. Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена

Действие доверенности прекращается при наступлении следующих обстоятельств:

а) истечение срока доверенности;

б) отмена доверенности выдавшим ее лицом;

в) отказ лица, которому выдана доверенность;

г) прекращение юридического лица, от имени которого выдана доверенность;

д) прекращение юридического лица, которому выдана доверенность;

е) смерть гражданина, выдавшего доверенность, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

ж) смерть гражданина, которому выдана доверенность, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Лицо, выдавшее доверенность, может во всякое время отменить доверенность или передоверие, а лицо, которому доверенность выдана, — отказаться от нее. Соглашение об отказе этих прав ничтожно.

**47. Понятие, исчисление и виды сроков в гражданском праве**

Установленный законами, иными правовыми актами, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями и часами.

Сроки классифицируются по различным критериям.

По характеру их определения в источнике:

- в законе;- в другом нормативном акте; - в договоре

Большое значение имеет деление на:

Императивные – не могут быть изменены соглашением сторон (например, срок исковой давности).

Диспозитивные – могут быть изменены соглашением сторон либо закон устанавливает минимальный и максимальный срок, в пределах которого можно осуществить права и обязанности.

В зависимости от характера определения сроков:

Определенные – сроки, которые подлежат точному исчислению.

Неопределенные – сроки, которые устанавливаются путем указания каких-либо приблизительных координат, например, «соразмерный срок», «своевременно», «немедленно», «разумный срок».

Общие, например, срок исковой давности – 3 года.

Специальные:

- для признания оспоримой сделки недействительной – 1 год;

- для применения последствий к ничтожной сделке – 10 лет.

Большое практическое значение имеет деление:

Сроки осуществления гражданских прав – сроки в течение которых управомоченный субъект вправе (иногда и обязан) сам реализовать принадлежащее ему право либо требовать совершения определенных действий по реализации своего права непосредственно от обязанного лица.

Сроки защиты гражданских прав – сроки, предоставленные управомоченному лицу для обращения к компетентному уполномоченному органу с требованием о принудительном осуществлении и защите своего права.

Пресекательные сроки представляют собой особую категорию сроков и определяют время для реализации права под угрозой досрочного прекращения субъективного права в следствии егоне осуществления или ненадлежащего осуществления.

В отличии от сроков осуществления гражданских прав, пресекательные сроки касаются тех прав, которые могли бы существовать и далее, при условии их надлежащего исполнения управомоченным лицом. Так, если сумма денежных средств, числящихся на банковском счете клиента, окажется меньше предусмотренного банковскими правилами или договором минимума и не будет восстановлена в течение месяца со дня предупреждения клиента об этом, банк вправе расторгнуть по суду договор с таким клиентом (п. 2 ст. 859 ГК).

Гарантийные сроки - периоды времени, в течение которых продавец, изготовитель или иной услугодатель гарантирует пригодность товара (вещи) или услуги для использования по обычному назначению, а приобретатель (пользователь) вправе потребовать безвозмездного устранения обнаруженных недостатков, замены товара (услуги) либо применения иных установленных законом или договором последствий.

В отличие от них сроки годности, устанавливаемые для продуктов питания, медикаментов и некоторых других товаров (вещей) (ст. 472 ГК; п. 4 ст. 5 Закона о защите прав потребителей) представляют собой периоды, по истечении которых товар считается непригодным для использования по назначению и потому не подлежит реализации (продаже).

Сроки исполнения обязанностей - периоды, в течение которых обязанные лица должны исполнить лежащие на них обязательства. Такие сроки нередко устанавливаются соглашением сторон, а иногда вообще не определяются или определяются моментом востребования (ст. 323 ГК). В гражданском обороте важно также иметь в виду, что досрочное исполнение обязанности не всегда соответствует интересам управомоченного лица (например, если речь идет об обязанности по хранению вещей). Поэтому оно допускается, если иное не предусмотрено законом или договором либо не вытекает из существа обязательства (ст. 315 ГК). Нарушение сроков исполнения обязанностей (просрочка) является основанием для применения к нарушителю мер гражданско-правовой ответственности.

Сроки защиты гражданских прав - предоставленные управомоченным лицам периоды времени для обращения к правонарушителю или к суду с требованием о защите или принудительном осуществлении своих прав. К ним относятся претензионные сроки и сроки исковой давности.

Претензионные сроки устанавливают обязанность управомоченного лица предварительно (до судебного разбирательства спора) обратиться с заявлением об удовлетворении своих требований к предполагаемому нарушителю для их удовлетворения в добровольном порядке. Они могут устанавливаться соглашением сторон или обычаями делового оборота и в этом случае не затрагивать права управомоченного (потерпевшего) лица на судебную защиту.

Течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало.

Срок, определенный периодом времени, истекает, если он исчисляется:

годами — в соответствующие месяц и число последнего года срока;

• месяцами — в соответствующее число последнего месяца срока;

• неделями — в соответствующий день последней недели срока.

К сроку, определенному в полгода, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами.

К сроку, исчисляемому кварталами года, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами. При этом квартал считается равным трем месяцам, а отсчет кварталов ведется с начала года.

Срок, определенный в полмесяца, рассматривается как срок, исчисляемый днями и считается равным пятнадцати дням. Если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок, истекает в последний день этого месяца.

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока. Однако если это действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.

Письменные заявления и извещения, сданные в организацию связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок.

**48. Понятие, виды и порядок исчисления срока исковой давности**

Исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 195 ГК).

Имеется в виду, что по истечении соответствующего срока потерпевшая сторона лишается возможности требовать в суде защиты нарушенного права. Исковая давность выражается в установлении временных пределов для защиты нарушенного права в суде.

Срок исковой давности. - это срок для защиты нарушенного права. Определен в ГК и других ФЗ. Суд применяет по заявлению стороны.

Пресекательный срок. Это срок осуществления права. Определен договором. Безусловное основание для отказа в иске.

Исковая давность призвана содействовать устойчивости и определенности гражданского оборота. Ее цель состоит в стимулировании действий правообладателя с тем, чтобы он не затягивал обращение в суд за защитой нарушенного права.

Виды сроков исковой давности

Сроки исковой давности делятся на общие и специальные те и другие действуют только тогда, когда они предусмотрены в самом ГК или другом законе.

Общий срок исковой давности (ст. 196 ГК) составляет три года.

Срок такой продолжительности действует независимо от того, кто именно - юридическое лицо или гражданин участвует на той или иной стороне в споре.

Специальные сроки исковой давности, носят, исключительный характер, устанавливаются законом для отдельных видов требований (ст. 197 ГК).

Так, иск о признании сделки оспоримой составляет только один год. В тоже время требование о применении последствий ничтожности сделки может быть предъявлено в течение десяти лет.

Начало течения исковой давности:

• День, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права;

• По обязательствам с определенным срокам исполнения – по окончании срока исполнения;

• По обязательствам срок не определен либо определен моментом востребования – момент возникает право предъявить требования об исполнении обязательства;

• По регрессным обязательствам – с момента исполнения основного обязательства.

Приостановление течения исковой давности

По общему правилу, исковая давность течет непрерывно, и лицо, право которого нарушено, может обратиться за его защитой в течение всего давностного срока. Однако закон учитывает, что иногда истец по не зависящим от него обстоятельствам, лишен возможности вовремя предъявить иск. Для таких случаев предусмотрена возможность приостановления давностного срока.

Приостановление исковой давности означает, что с момента возникновения обстоятельств, точно определенных законом, течение давностного срока останавливается на все время их существования. После прекращения действия этих обстоятельств исковая давность продолжает течь. Таким образом, при приостановлении в давностный срок не зачитывается тот период времени, в течение которого имеют место определенные, предусмотренные законом обстоятельства.

В соответствии со ст. 202 ГК обстоятельствами, препятствующими обращению за защитой нарушенного права, могут быть:

чрезвычайное, непредотвратимое при данных условиях событие, определяемое как непреодолимая сила; к таким событиям относятся, например, землетрясение, наводнение, эпидемия и т. д. ;

• нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение установленная Правительством РФ отсрочка исполнения обязательств, именуемая мораторием;

• приостановление давности в силу приостановления действия закона, регулирующего соответствующие положения.

Перерыв исковой давности означает, что время, истекшее до возникновения

обстоятельства, послужившего основанием для перерыва, во внимание не принимается. После перерыва течение срока давности начинается заново.

Предъявление иска в суд возможно и после истечения давностного срока (п. 1 ст. 199 ГК). Суд не вправе отказать в рассмотрении такого требования, в частности потому, что лишь в результате разбирательства можно установить, истекла ли в действительности исковая давность и не имелось ли обстоятельств, влекущих ее перерыв, приостановление или восстановление. В связи с этим право требовать судебного разбирательства (право на иск в процессуальном смысле) реализуется заявителем независимо от истечения давностных сроков. Иное дело - право на получение принудительной защиты (право на иск в материальном смысле), которое по указанным выше соображениям может быть реализовано только в пределах давностного срока.

Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, причем сделанному до момента вынесения судебного решения (абз. 1 п. 2 ст. 199 ГК). Иначе говоря, она действует как возражение против иска, которое ответчик вправе выдвигать или не выдвигать. Если ни в отзыве на иск, ни в ходе разбирательства ответчик не ссылается на истечение исковой давности, суд (в том числе суд второй инстанции) не вправе учитывать это обстоятельство при вынесении решения (что также является доводом в пользу не ограниченного сроком права на иск в процессуальном смысле). Следовательно, применение исковой давности зависит от усмотрения стороны в споре. Судебная практика исходит из того, что заявление одного из соответчиков о применении исковой давности не распространяется на других соответчиков, каждый из которых вправе сделать (или не делать) аналогичное заявление.

Сроки исковой давности продолжают течь и в случаях правопреемства участников гражданских правоотношений. Это относится как к универсальному преемству, происходящему при реорганизации юридических лиц - участников или при наследовании имущества граждан, так и к частичному преемству по отдельным обязательствам, где замена участника согласно ст. 201 ГК не влияет ни на продолжительность давностного срока, ни на порядок его исчисления.

Исковая давность применяется к большинству, но не ко всем гражданским правоотношениям. Законом установлены требования, на которые исковая давность не распространяется (ст. 208 ГК). Это требования о защите прав, существование которых по общему правилу не ограничено каким-либо сроком. Прежде всего, к ним относятся требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ (за некоторыми изъятиями, специально установленными законом) и вещно-правовые требования собственника или иного законного владельца об устранении нарушений его права на вещь, в том числе не связанных с лишением владения этой вещью (негаторный иск). Исковая давность не распространяется на некоторые обязательственно-правовые требования: вкладчиков к банкам о выдаче вкладов и потерпевших к причинителям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью.

**49. Последствия истечения срока исковой давности. Восстановление срока исковой давности**

Восстановлением исковой давности

Под восстановлением срока исковой давности следует понимать действия суда, который, установив, что право истца действительно нарушено, но истек срок давности, однако причины пропуска срока были уважительными, восстанавливает этот срок. Восстанавливается срок только в том случае, если истцом является гражданин.

Примерный перечень причин, считающихся уважительными, указан в ГК (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. д. ).

Требования, на которые исковая давность не распространяется (ст. 208ГК).

- требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;

- требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

- требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Однако требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска;

- требования собственника или иного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (ст. 304 ГК) ;

- другие требования в случаях, установленных законом.

При разрешении требований о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина предъявленных по истечению трех лет со времени возникновения права на их удовлетворение, следует иметь в виду, что в силу ст. 208 ГК платежи за прошлое время взыскиваются не более чем за три года, предшествовавших предъявлению иска, а не со дня обращения в суд.

Последствия истечения исковой давности

Истечение исковой давности, о котором заявлено стороной спора, само по себе составляет основание для принятия судебного решения об отказе в иске (абз. 2 п. 2 ст. 199 ГК). В силу ст. 207 ГК одновременно с истечением давности по основному требованию автоматически считается истекшим давностный срок по дополнительным требованиям, обеспечивавшим главное (залог, поручительство и т. д. ). Должник, у которого при этом осталось имущество управомоченного лица ("задавненное имущество"), может стать его собственником по правилам о приобретательной давности (п. 4 ст. 234 ГК).

Однако пропуск срока исковой давности лишает управомоченное лицо возможности прибегнуть к принудительной защите своего нарушенного права, т. е. лишает его права на иск в материальном смысле. Само же нарушенное право сохраняется, по существу, в виде известного еще римскому праву jus nudum - "голого права", лишенного принудительной, исковой защиты. Поэтому лицо, исполнившее свою обязанность по отношению к управомоченному по истечении срока исковой давности (даже и не зная о его истечении), не вправе потребовать исполненное обратно (ст. 206 ГК).

**50. Собственность как социально-экономическая и правовая категория. Собственность и право собственности**

Собственность-это определенное фактическое отношение, подвергаемое правовому оформлению.

Экономическое отношение собственности:

- во-первых, состоит из отношения лица к имуществу (материальному благу, в том числе к вещи) как к своему, присвоенному, которое можно непосредственно использовать по своему усмотрению и в собственных интересах;

- во-вторых, включает также отношение между людьми по поводу присвоенного имущества (материальных благ), которое заключается в том, что лицу, присвоившему имущество, все другие лица должны не препятствовать в его самостоятельном использовании; более того, присвоивший имущество по своему усмотрению может отстранять или допускать других лиц к его использованию.

Первое из названных отношений, выражающее господство лица над имуществом, рассматривается как вещественная сторона экономических отношений собственности. Второе отношение, отражающее отстранение всех других лиц от чужого, присвоенного имущества, составляет общественную (социальную) сторону этих отношений.

Таким образом, экономические отношения собственности представляют собой отношения присвоения конкретными лицами определенного имущества (материальных благ), влекущие его отчуждение от всех иных лиц и предоставляющие возможность хозяйственного господства над присвоенным имуществом, соединенную с необходимостью несения бремени его содержания.

Право оформляет обе названные стороны экономических (фактических) отношений собственности: и отношения между людьми по поводу имущества, давая владельцу возможности защиты от необоснованных посягательств иных (третьих) лиц, и его отношение к присвоенному имуществу, определяя возможности и границы его дозволенного использования. В первом случае проявляется абсолютный характер вещных правоотношений, в том числе правоотношений собственности. Во втором случае речь идет о содержании и реальном объеме правомочий субъекта имущественного права (в том числе собственника). Таким образом, правовая форма отношений собственности (присвоения) предопределяется их экономическим содержанием.

Право собственности может быть рассмотрено как объективном, так ив субъективном смысле.

В субъективном смысле право собственности – это закрепленная за собственником юридически обеспеченная возможность владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению и в своем интересе путем совершения в отношении этого имущества любых действий, не противоречащих закону и иным правовым актам и не нарушающих права и охраняемые законом интересы других лиц, а также возможность устранять вмешательство всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

В объективном смысле право собственности – система правовых норм (правовой институт), регулирующих отношения по владению пользованию и распоряжению собственником принадлежащей ему вещью по усмотрению собственника и в его интересах, а также по устранению вмешательства всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

**51. Понятие и содержание права собственности**

Право собственности может быть рассмотрено как объективном, так ив субъективном смысле.

В субъективном смысле право собственности – это закрепленная за собственником юридически обеспеченная возможность владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом по своему усмотрению и в своем интересе путем совершения в отношении этого имущества любых действий, не противоречащих закону и иным правовым актам и не нарушающих права и охраняемые законом интересы других лиц, а также возможность устранять вмешательство всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

В объективном смысле право собственности – система правовых норм (правовой институт), регулирующих отношения по владению пользованию и распоряжению собственником принадлежащей ему вещью по усмотрению собственника и в его интересах, а также по устранению вмешательства всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

В п. 1 ст. 209 ГК правомочия собственника раскрываются с помощью традиционной для русского гражданского права триады правомочий:

- владения;

- пользования;

- распоряжения.

Под правомочием владения понимается основанная на законе (т. е. юридически обеспеченная) возможность иметь у себя данное имущество, содержать его в своем хозяйстве (фактически обладать им, числить на своем балансе и т. п. ).

Правомочие пользования представляет собой основанную на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления. Оно тесно связано с правомочием владения, ибо в большинстве случаев можно пользоваться имуществом, только фактически владея им.

Правомочие распоряжения означает аналогичную возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение и т. д. ).

У собственника одновременно концентрируются все три указанных правомочия. Широта представленных полномочий собственнику часто вступает в противоречие с интересами других лиц. Поэтому основное правило - собственник используя свое имущество не должен нарушать права и законные интересы других лиц. Поэтому установление целевого назначения для соответствующих объектов и связанное с этим ограничение возможностей их собственников служит обеспечению важного публичного интереса. При этом собственник вовсе не лишается своих правомочий. Речь идет об установлении законом определенных границ содержания самого права собственности, которое в любом случае не может быть беспредельным. Вместе с тем в конкретных ситуациях следует исходить из того предположения (презумпции), что собственник действует в границах своего права, а тот, кто ссылается на их нарушение собственником, должен доказать наличие соответствующих ограничений и выход собственника за их пределы.

Возможны и ограничения (пределы) осуществления права собственности, предусмотренные законом или договором. Так, права приобретателя (собственника) недвижимого имущества (плательщика ренты) по договору пожизненного содержания с иждивенцем (ст. 601 ГК) исключают для него возможность отчуждать или иным образом распоряжаться приобретенным в собственность имуществом без согласия своего контрагента (получателя ренты). Это служит одной из гарантий интересов последнего на случай прекращения обязательства из-за серьезного нарушения своих обязанностей плательщиком ренты (ст. ст. 604, 605 ГК).

Собственник осуществляет правомочия владения, пользования и распоряжения:

- собственной властью

- в своем интересе

- по собственному усмотрению

- независимо от других лиц.

Таким образом, можно сказать, что право собственности как субъективное гражданское право есть закрепленная законом возможность лица по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом, одновременно принимая на себя бремя и риск его содержания.

**52. Основания возникновения права собственности**

Основания возникновения права собственности – это различные правопорождающие юридические факты. Приобретение права собственности любым из способов, предусмотренных законом, характеризуется как титульное (законное ) основание. В науке гражданского права титульные основания принято подразделять на две группы: первоначальные и производные.

Практическое значение такого разграничения: при производных способах помимо согласия собственника необходимо учитывать возможность наличия на эту же вещь прав других лиц - несобственников (залогодержателя, арендатора, субъекта ограниченного вещного права). Эти права обычно не утрачиваются при смене собственника, обременяя (ограничивая) имущество нового владельца.

Первоначальные способы приобретения права собственности.

1. Изготовление или создание новой вещи (п. 1 ст. 218, ст. 219 ГК) Собственником вещи (движимой или недвижимой) становится тот, кто ее изготовил или создал с соблюдением установленных законом правил. Право собственности на недвижимость возникает с момента ее государственной регистрации.

2. Переработка или спецификация. Вещь создается одним лицом из материалов, принадлежащих другому. По общему правилу собственником такой вещи становится собственник материала, но договором сторон может быть предусмотрено иное.

3. Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (ст. 221 ГК)

Сбор ягод, грибов в лесах, лов рыбы, добыча иных общедоступных материалов (глина, песок), охота на диких животных – это способ приобретения права собственности для любого собравшего или добывшего их лица при условии, что они осуществлены в соответствии с законом, разрешением собственника или местным обычаем.

4. Самовольная постройка (ст. 222 ГК) Это жилой дом, другое строение, сооружение, иное недвижимое имущество, созданное на земельном участке,

не отведенном для этих целей, либо без надлежащего разрешения или с нарушением строительных норм и правил. Самовольный застройщик не приобретает права собственности на построенное и по общему правилу обязан снести созданное. Суд может признать право собственности на данный объект за собственником земельного участка, либо застройщиком в определенных законом случаях.

5. Приобретение права собственности на бесхозяйное имущество (п. 3 ст. 218, ст. 225)

Понятие «бесхозяйное имущество» охватывает вещи, брошенные собственником, а также находку, клад, безнадзорных животных (т. е., вещи, имеющие собственника, но которые помимо воли собственника могут перейти в собственность другого лица при наличии установленных законом условий).

• Движимые вещи, от которых собственник отказался (ст. 226 ГК)

Право на брошенные вещи небольшой стоимости имеют собственники и владельцы земельных участков, на которых данные вещи обнаружены (см. п. 2 ст. 226 ГК). Другие брошенные вещи могут поступить в собственность лица – временного владельца лишь после признания их бесхозяйными судом. Отказ от вещи сам по себе не влечет прекращения права собственности, пока оно не приобретено другим лицом.

• Находка (ст. 227– 229 ГК) Это вещь, непреднамеренно утраченная собственником или законным владельцем, и случайно кем-то обнаруженная. Нашедший вещь обязан принять меры по ее возврату. Если лицо, потерявшее вещь, не установлено в течении 6 месяцев, нашедший вправе приобрести ее в собственность.

• Безнадзорные животные (ст. 230 – 232 ГК) Правовой режим задержания безнадзорных животных аналогичен общим правилам о находке.

• Клад (ст. 233 ГК) Это намеренно сокрытые ценности, собственник которых не может быть установлен, либо в силу закона утратил на них право. Клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество (строение, земельный участок и т. д.), где он был обнаружен. В определенных законом случаях клад подлежит разделу, либо замене на вознаграждение.

6. Давность владения (приобретательная давность) (ст. 234 ГК) Такое приобретение всегда возникает помимо воли предшествующего собственника.

Условия действия приобретательной давности:

• срок давности владения (время владения исчисляется с момента истечения срока исковой давности по требованию собственника о возврате имущества):

а) для движимости – 5 лет

б) для недвижимости – 15 лет

• фактический владелец должен относиться к имуществу как к собственному (поддерживать в нормальном состоянии, нести необходимые расходы)

• добросовестное владение (предположение, что данная вещь никому другому не принадлежит, законные основания приобретения владения)

• открытое владение (без утайки для других лиц)

• непрерывность владения (основания для прерывания владения:

а) предъявление собственником иска в суд;

б) лишение владельца фактического обладания вещью;

в) временный отказ владельца от фактического обладания.)

• имущество, находящееся у фактического владельца не изъято из оборота и не относится к тому имуществу, которое не может находится в собственности данного лица.

Производные способы приобретения права собственности

При производных способах приобретения права собственности учитывается воля прежнего собственника (отчуждателя вещи), поэтому в данном случае основания приобретения права собственности у одних лиц одновременно являются основаниями прекращения этого же права у других лиц. Производные основания для приобретения имущества в собственность это:

• различные договоры – титулы возникновения права у приобретателя:

а) купли-продажи; б) мены; В) дарения; г) займа и др.

• некоторые односторонние сделки:

а) завещание; б) индоссамент (на ценной бумаге) и др.

**53. Основания прекращения права собственности**

Право собственности прекращается без перехода его к другому лицу

Статья 235. Основания прекращения права собственности

1. Право собственности прекращается при отчуждении собственником своего имущества другим лицам, отказе собственника от права собственности, гибели или уничтожении имущества и при утрате права собственности на имущество в иных случаях, предусмотренных законом.

2. Принудительное изъятие у собственника имущества не допускается, кроме случаев, когда по основаниям, предусмотренным законом, производятся:

1) обращение взыскания на имущество по обязательствам (статья 237) ;

5) реквизиция (статья 242) ;

6) конфискация (статья 243) ;

По решению собственника в порядке, предусмотренном законами о приватизации, имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, отчуждается в собственность граждан и юридических лиц.

Основания прекращения права собственности можно разделить на две группы, в зависимости от того, имеется ли на прекращение права добрая воля самого собственника или имущество изымается у него в принудительном порядке.

Особым основанием прекращения права государственной и муниципальной собственности является приватизация. Особым основанием прекращения права собственности граждан и юридических лиц является национализация - обращение имущества в собственность государства. Национализация производится на основании специального закона с возмещением собственнику стоимости имущества и других причиненных этим убытков.

Отказ от права собственности представляет собой волевое действие (действия) собственника, определенно свидетельствующее об устранении его от владения, пользования и распоряжения имуществом (ст. 236 ГК) без намерения сохранить за собой какие-либо права на него. Сам по себе отказ не прекращает прав собственника и не освобождает его от соответствующих обязанностей. Для прекращения права собственности необходимо, чтобы имущество приобрело в собственность другое лицо в порядке и по основаниям, предусмотренным в гл. 14 ГК.

Сходно определен момент прекращения права собственности при обращении взыскания на имущество по обязательствам собственника. По общему правилу, взыскание производится по решению суда, если иное не установлено законом или соглашением сторон. Бывший собственник теряет право на изъятое имущество только в момент приобретения прав на него другим лицом.

Реквизиция и конфискация (ст. 242 и ст. 243 ГК) предполагают принудительное изъятие имущества у собственника государством. Основания для реквизиции и конфискации различаются. Конфискация - безвозмездное изъятие имущества в качестве санкции за совершенное уголовное преступление или иное правонарушение по решению суда Реквизиция представляет собой возмездное изъятие государством имущества у собственника с выплатой его стоимости. Она производится в административном порядке по решению государственного органа и допускается лишь в случаях стихийных бедствий, аварий, иных обстоятельств, носящих чрезвычайный характер, и только в интересах общества. Порядок и условия изъятия имущества при реквизиции должны определяться законом.

**54. Право собственности граждан: понятие, эволюция, особенности**

Содержание права собственности:

• Правомочия владения, пользования и распоряжения в отношении принадлежащего ему имущества. Гражданин осуществляет их по своему усмотрению, но в пределах, установленных законом, и в установленном законом порядке

• По общему правилу количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, не ограничивается

• Только физическое лицо может распоряжаться принадлежащим ему имуществом путем составления завещания, или быть получателем ренты по договору пожизненно содержания с иждивением

• Право собственности граждан охраняется наравне с другими формами собственности

• Нельзя использовать имущество с намерением причинить вред другим лицам

• Гражданин не должен использовать имущество в целях ограничения конкуренции, злоупотреблять доминирующим положением на рынке (если он занимается предпринимательской деятельностью)

Особенности объектов права собственности граждан:

• В собственности граждан может находиться любое имущество, за некоторыми исключениями, установленными законом

• Не может принадлежать гражданам имущество, изъятое из оборота. Этот перечень устанавливается законом

• Объекты, ограниченные в обороте, могут принадлежать гражданам только при наличии специального разрешения

• Ряд способов приобретения не разрешен гражданам

Объекты права собственности гражданина можно подразделить на:

• предметы, предназначенные для удовлетворения личных потребностей: земельные участки, жилые дома, квартиры, дачи, гаражи, другие предметы домашнего хозяйства и личного потребления ;

• денежные средства, акции, облигации и другие ценные бумаги;

• объекты, служащие для организации производства, бытового обслуживания и предпринимательской деятельности;

• здания, сооружения, транспортные средства и иные средства производства.

Такая классификация объектов собственности на отдельные группы отражает соответствующее законодательство, касающееся права собственности на земельные участки, квартиры, жилые дома, приобретенные в порядке членства в жилищно-строительном, дачном кооперативе, так и выкупленные у государства или приобретенные у другого собственника по договору купли-продажи или наследования.

Важными нормами действующего законодательства являются закрепляющие за гражданином право использовать свою собственность для организации предпринимательской деятельности. Гражданин, в том числе индивидуальный предприниматель, является собственником принадлежащего ему имущества и отвечает им по всем своим обязательствам. Предпринимательская деятельность может осуществляться гражданином без образования юридического лица, но с обязательной государственной регистрацией в качестве индивидуального предпринимателя.

Формы присвоения гражданами материальных благ:

1. Хозяйственная деятельность
2. Коллективная деятельность
3. Индивидуальная деятельность
4. Предпринимательская деятельность

**55. Право собственности юридических лиц**

Юридические лица являются едиными и единственными собственниками своего имущества, в том числе имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) участников (членов) (п. 3 и п. 4 ст. 213 ГК). Никакой долевой, коллективной или иной собственности учредителей (участников, членов) на имущество юридического лица не возникает. Исключение составляет имущество унитарных предприятий и учреждений, остающееся объектом права собственности учредителей и потому принадлежащее этим юридическим лицам на ограниченном вещном праве.

Субъекты права собственности юридических лиц:

• Коммерческие организации

• Некоммерческие организации

Исключение (не являются субъектами) : государственные и муниципальные предприятия, а так же учреждения, финансируемые собственником

Существенные признаки права собственности юридических лиц:

• Юридическое лицо является единственным собственником принадлежащего ему имущества

• Учредители юридических лиц либо имеют (хозяйственные общества, товарищества), либо не имеют (некоммерческие организации) обязательственные права на имущество

• В собственности юридических лиц находится имущество, переданное им в качестве вклада (взноса) его учредителями

• Юридическое лицо вправе совершать в отношении своего имущества любые действия, не противоречащие закону. (Некоммерческие организации ограничены в осуществлении правомочий по владению, пользованию, распоряжению имуществом уставной целью)

• Пределы осуществления права собственности зависит от объема правоспособности. Право собственности юридического лица может быть ограничено законом

• Юридическое лицо имеет учредительные документы, в которых закрепляются источники и способы формирования его имущества

Объекты права собственности юридических лиц:

• Движимое и недвижимое имущество, не изъятое из оборота

• Имущество, ограниченное в обороте, может принадлежать юридическому лицу только при наличии соответствующего разрешения

• У некоммерческих организаций круг объектов уже, чем у коммерческих организаций

• Стоимостное и количественное ограничение объекта права собственности недопустимо

В состав имущества юридических лиц могут входить земельные участки, различные здания, сооружения и другие недвижимости, а также оборудование, транспортные средства, сырье, материалы и предметы потребительского (бытового) назначения. Запрещается установление количественных или стоимостных ограничений такого имущества, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 2 ст. 213 ГК).

Вместе с тем различные виды юридических лиц обладают различной по характеру (общей или специальной, целевой) правоспособностью, что находит отражение и в известных особенностях их имущественного статуса и правового режима принадлежащего им имущества (ст. ст. 48 - 50 ГК).

Основания приобретения, прекращения:

• Общие основания

• Могут устанавливаться особенности приобретения и прекращения права собственности юридических лиц (в зависимости от целей деятельности юридического лица)

**56. Право публичной собственности**

Государственная и муниципальная собственность – законодательно закрепленные формы собственности. Специфика данных форм собственности заключается в том, что она служит удовлетворению публичных интересов.

**Государственная собственность** – это принадлежность материальных благ РФ или ее субъектам, при использовании которых удовлетворяется публичный интерес населения РФ.

Субъекты:

• РФ (федеральная государственная собственность);

• Субъект РФ

Содержание права государственной собственности

Специфика содержания права государственной собственности:

• РФ и нередко субъект РФ в законодательном порядке устанавливают для себя правила поведения как собственника

• Нередко орган государственной власти одновременно является субъектом законотворчества и представителем собственника имущества

Специфика права государственной собственности

Основные особенности:

• Субъектом права собственности является само государство, а управление и распоряжение принадлежащим ему имуществом осуществляют органы государственного управления, а также специально уполномоченные юридические и физические лица

• Полномочия собственника государство осуществляет в большинстве случаев путем издания правовых актов

• У субъектов есть властные полномочия

• Направлено на удовлетворение публичных интересов

Основания приобретения:

• Общие основания для всех субъектов гражданского права

• Специальные основания, присущи только государству: конфискация; реквизиция; национализация; налоги и иные обязательные платежи (пошлины, сборы); иные основание по закону

**Муниципальная собственность** – имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям.

Не является разновидностью государственной собственности. Это самостоятельная форма собственности, но она во многом схожа с государственной собственностью.

Объекты муниципальной собственности

• Средства местного бюджета• Муниципальные внебюджетные фонды• Имущество органов местного самоуправления

• Муниципальные предприятия, организации, учреждения

образования, здравоохранения, культуры и спорта

• Муниципальный жилищный фонд и нежилые помещения

• Другое движимое и недвижимое имущество

Содержание:

• Правомочия по владению, пользованию и распоряжению

• Пределы правомочий осуществляются на основании закона

Основные группы муниципального имущества

• Имущество, закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями

Средства местного бюджета и иное имущество, не закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями, составляющие муниципальную казну соответствующего муниципального образования

**57. Право общей долевой собственности**

Общая долевая собственность представляет собой отношения по принадлежности составляющего единое целое имущества одновременно нескольким лицам с определением их долей в праве на данное имущество.

Право общей долевой собственности является правом двух и более лиц сообща (в определенных долях) по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им имуществом, составляющим единое целое.

Доля в праве на общее имущество как вещное право входит в состав имущества соответствующего сособственника. Поэтому участник долевой собственности вправе по своему усмотрению распоряжаться своей долей как самостоятельным объектом права путем совершения различных сделок: он может ее продать, подарить, завещать, отдать в залог или в доверительное управление, внести в качестве вклада в уставный капитал хозяйственного общества либо распорядиться ею иным образом (п. 2 ст. 246 ГК).

При продаже одним из сособственников своей доли постороннему лицу закон учитывает, что остальные участники общей собственности объективно заинтересованы в сокращении числа собственников и им предоставляется преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях (п. 1 ст. 250 ГК). Продавец доли обязан в письменной форме известить остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых продает ее. Приобрести продаваемую долю может любой из сособственников независимо от размера своей доли. Если купить ее пожелают одновременно несколько сособственников, доля будет делиться между ними

Если же остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в праве собственности на движимое имущество - в течение 10 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу (п. 2 ст. 250 ГК).

Изложенные правила применяются также при отчуждении доли по договору мены (п. 5 ст. 250 ГК), поскольку к этому договору соответственно применяются правила о купле-продаже.

**58. Право общей совместной собственности**

Общая совместная (бездолевая) собственность представляет собой отношения по принадлежности одновременно нескольким лицам составляющего единое целое имущества, в праве на которое их доли заранее не определены. В отличие от общей долевой собственности данный вид общей собственности возникает лишь как исключение, прямо предусмотренное законом.

Право общей совместной собственности - это право нескольких лиц сообща по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им имуществом, составляющим единое целое, без определения их долей в праве на него.

Участники совместной собственности сообща владеют и пользуются общим имуществом, если иное не предусмотрено соглашением между ними (п. 1 ст. 253 ГК), в частности, о том, что конкретными объектами (частями) общего имущества, например автомобилем, пользуется лишь один из сособственников (супругов), или о том, что лишь определенные сособственники (члены крестьянского хозяйства) вправе пользоваться находящимся в их общей собственности рабочим или продуктивным скотом.

Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается (презюмируется) независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом (п. 2 ст. 253 ГК). Каждый из участников совместной собственности вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не вытекает из их общего соглашения (в этих случаях совершение сделок обычно возлагается на одного из участников, например на главу крестьянского (фермерского) хозяйства). При этом одновременно предполагается, что каждый из таких сособственников, находясь в семейных, лично-доверительных отношениях с другими сособственниками, совершает сделку с учетом общих, а не только личных интересов. Это важно для контрагентов, участвующих в сделках по поводу общего имущества, поскольку они не обязаны проверять согласие других сособственников на совершение конкретной сделки.

Особенностью отношений совместной собственности является лично-доверительный характер взаимоотношений участников, делающий их юридически незаменимыми.

Поскольку речь идет о бездолевой собственности, раздел общего имущества между участниками совместной собственности, а также выдел доли одного из них может быть осуществлен лишь после предварительного определения доли каждого из участников в праве на общее имущество.

Раздел имущества: при выходе одного из членов крестьянского (фермерского хозяйства) из хозяйства земельный участок и средства производства, принадлежащие хозяйству, разделу не подлежат. Вышедший имеет право на получение денежной компенсации, соразмерной его доле в общей собственности на это имущество.

При разделе общего имущества и определении долей в этом имуществе доли участников признаются равными, если иное не предусмотрено договором между ними.

**59. Понятие и виды ограниченных вещных прав**

Под ограниченным вещным правом следует понимать право в том или ином ограниченном, точно определенном законом отношении использовать чужое, как правило, недвижимое имущество в своих интересах без посредства его собственника. (в том числе и помимо его воли).

Признаки ограниченных вещных прав:

1. Предоставляемые таким вещным правом возможности всегда ограничены по содержанию и потому являются гораздо более узкими, чем правомочия собственника.

2. Эти права сохраняются и при перемене права собственности на такое имущество, как бы обременяя его, т. е всегда следуют за вещью, а не за собственником.

3. Наличие ограниченных вещных прав на имущество является известным ограничением правомочий собственника.

4. Они производны, зависимы от права собственности как основного вещного права.

Характер и содержание ограниченных вещных прав определяется непосредственно законом, а не договором. В вещных отношениях, возникающих отнюдь не только по воле их участников, последние не вправе самостоятельно определять их содержание.

Классификация вещных прав лиц, не являющихся собственниками:

1. Вещные права ЮрЛ на хозяйствование с имуществом собственника.

1. Право хозяйственного ведения (ст. 294 ГК). право хозяйственного ведения - это право государственного или муниципального унитарного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом публичного собственника в пределах, установленных законом или иными правовыми актами.

2. Право оперативного управления (ст. 296 ГК). Право оперативного управления - это право учреждения или казенного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться закрепленным за ним имуществом собственника в пределах, установленных законом, в соответствии с целями его деятельности, заданиями собственника и назначением имущества.

3. Право учреждения самостоятельно распоряжаться имуществом, приобретенном на доходы, полученные от предпринимательской деятельности (ст. 298 ГК).

2. Ограниченные вещные права по использованию чужих земельных участков.

1. Право пожизненного наследуемого владения землёй.

2. Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком.

3. Сервитуты (земельные, водные).

4. Право застройки чужого земельного участка.

3. Права ограниченного пользования иным недвижимым имуществом (главным образом жилыми помещениями)

1. Право членов семьи собственника жилого помещения пользования этим помещением (ст. 292ГК).

2. Право пожизненного пользования жилым помещением (ст. 602 ГК).

3. Право члена кооператива на кооперативную квартиру до её выкупа.

4. Ограниченные вещные права, обеспечивающие надлежащее исполнение обязательств.

1. Право залога.

2. Право удержания.

**60. Особенности права собственности на землю**

Земельный участок - это часть земли, имеющая территориальные границы. Право собственности в границах участка распространяется на поверхностный (почвенный) слой и замкнутые водоемы, растения. Лица, имеющие в собственности земельный участок, вправе свободно распоряжаться им (продавать, дарить и т. д. ), поскольку соответствующие земли на основании закона не исключены из оборота, не ограничены в обороте, не поставлены в строгие рамки распоряжения в качестве земли сельскохозяйственного или иного целевого назначения.

Наряду с участками, предназначенными для пользования собственником, иным владельцем, имеются участки общего пользования, где все граждане имеют право свободно находиться, использовать имеющиеся на этих участках природные объекты, допускаемые нормативными актами и собственниками соответствующих земель. Если участок не огорожен либо его собственник иным способом ясно не обозначил, что вход на участок без его разрешения не допускается, любое лицо может пройти через участок при условии, что это не причиняет ущерба или беспокойства собственнику. Собственник земельного участка вправе осуществлять застройку участка при условии соблюдения градостроительных и строительных норм, а также - соблюдении требований о целевом назначении участка. Он, при соблюдении действующих норм (в том числе - о государственной регистрации недвижимости), приобретает право собственности на возведенные строения (ст. 263 ГК РФ). ГК РФ предусматривает, что при переходе права собственности на здание или сооружение, принадлежавшее собственнику земельного участка, на котором оно находится, к приобретателю здания или сооружения переходит право на земельный участок (если иное не предусмотрено договором, - переходит та часть участка, которая занята зданием или сооружением и необходима для его использования, - ст. 273). При этом, однако, право собственности на здания (сооружения) и право собственности на земельный участок по действующим правилам закрепляется и документально оформляется особо.

Права на землю лиц, не являющихся собственниками земельных участков (ст. 264 ГК РФ). Собственник земли может предоставлять земельные участки или их части в постоянное и срочное владение и пользование другим лицам, у которых возникают вещные права по владению и пользованию, на следующих основаниях:

а) на праве пожизненного наследуемого владения (ст. 265, 266 ГК РФ), с возможностью передачи участка другим лицам в аренду или безвозмездное срочное пользование (ст. 267 ГК РФ) ;

б) на праве постоянного (бессрочного) пользования (ст. 268, 269 ГК РФ) с соблюдением правил, предусмотренных на этот случай ГК РФ (ст. 271, 272.

Особым способом прекращения права собственности на земельный участок является его изъятие, т. е. прекращение права собственности на основе властных полномочий лица без согласия собственника. Разновидность изъятия, согласующегося с началами гражданского права, - это выкуп (ст. 279-283 ГК РФ).

Выкуп представляет собой такое изъятие, которое производится за выкупную цену.

**61. Способы защиты вещных прав**

Гражданско-правовая защита вещных прав – это совокупность предусмотренных гражданским законодательством способов, применяемых в связи с совершением против этих прав нарушениями и направленных на восстановление или защиту имущественных интересов их обладателей.

Система способов защиты

Вещно-правовые способы защиты

• направлены непосредственно на защиту права собственности как абсолютного субъективного права.

• не связаны с каким-либо конкретным обязательственным отношением.

• имеют целью либо восстановление владения, пользования и распоряжения, либо устранение препятствия или сомнения в осуществлении этих правомочий.

Обязательственно-правовые способы защиты

• основаны на обязательственных (относительных) отношениях.

• охраняют право собственности не прямо, а косвенно, лишь в конечном счете.

По своей природе право собственности как конкретное субъективное право защищается лишь с помощью вещно-правовых способов. Это обусловлено делением всех гражданских прав на вещные и обязательственные, в рамках которого определенное право защищается соответствующим способом.

Иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск). Виндикационный иск – это вид абсолютных исков, т. е. исков, предъявляемых к любым третьим лицам, нарушившим вещное право.

Виндикационный иск – внедоговорное требование невладеющего собственника (или тульного владельца) к фактическому владельцу имущества о возврате последнего в натуре.

Иск об устранении нарушений, не связанных с лишением владения (негаторный иск). Иск о признании права собственности.

Негаторный иск – внедоговорное требование владеющего вещью собственника (титульного владельца) к третьему лицу об устранении препятствий в осущ. правомочий пользования и распоряжения имуществом.

Иск имеет целью устранение помех, препятствующих собственнику польз. его имуществом.

Иски к публичной власти о защите интересов субъектов вещных прав

Гражданское законодательство содержит два подобных иска:

• иск о возмещении убытков, причиненных государственными органами и органами местного самоуправления.

• иск о признании недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления.

Данные иски будут являться средствами защиты права собственности только в том случаи, если их предъявление будет обусловлено стремлением восстановить нарушенное вещное право. Иск о возмещении убытков, причиненных государственными органами и органами местного самоуправления.

**62. Понятие и виды обязательств. Элементы обязательства**

Ст. 306 ГК РФ содержит легальное понятие обязательства.

Согласно указанной норме, в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определённое действие, как то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п., либо воздержаться от определённого действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Классификация обязательств

1. Договорные обязательства – это обязательства, возникающие из договора.

Внедоговорные обязательства – это обязательства, возникающие из односторонних действий лица.

2. Регулятивные обязательства – обязательства, которые опосредуют нормально возникающие экономические отношения (купля-продажа, перевозка и т. д.).

Охранительные обязательства – обязательства, которые возникают при нарушении субъективных прав.

Например: деликтные обязательства (обязательства из причинения вреда), обязательства из неосновательного обогащения.

3. Обязательства, обладающие личным характером – это обязательства, связанные с личностью участвующих в них субъектов, и неотъемлемые от личности сторон обязательства.

К числу таковых, к примеру, относятся алиментные обязательства, авторские обязательства.

Обязательства, в которых личность сторон не имеет существенного значения.

4. Главные обязательства – это обязательства, которые являются юридически самостоятельными.

Акцессорные (дополнительные, производные) обязательства – это обязательства, юридически зависимые от главных обязательств.

К числу таких обязательств относятся, к примеру, залог, поручительство, поскольку их возникновение, существование и прекращение связано с существованием основного обязательства, в обеспечение которого выдан залог или поручительство.

5. Активные обязательства - это обязательства, где должник обязан совершить определённое действие.

Пассивные обязательства – это обязательства, в которых должник обязан воздержаться от совершения какого-либо действия.

6. Альтернативные и факультативные. Альтернативные обязательства – это обязательства, в которых должник имеет право передать кредитору одно или другое имущество или совершить одно из двух или нескольких действий.

Факультативные обязательства – это обязательства, в которых должник имеет право передать иной предмет исполнения только при невозможности предоставления первоначального предмета исполнения.

7. Солидарные, долевые и субсидиарные. Субсидиарные обязательства (ст. 399 ГК РФ) – кредитор вправе предъявить требование субсидиарному должнику только после того, как основной должник отказался удовлетворить требование кредитора или кредитор не получил ответа от него в разумный срок. Субсидиарное обязательство возможно лишь только при пассивной множественности.

Солидарные обязательства (ст. 322) – это обязательство, в котором каждый из солидарных кредиторов вправе требовать, а каждый из солидарных должников

Долевое обязательство (ст. 321 ГК) – это обязательство, в котором каждый из долевых должников обязан, а каждый из долевых кредиторов вправе требовать исполнения обязательства в определённой доле.

8. Регрессные обязательства. Регрессные обязательства - это обязательства, возникающие в силу исполнения одним лицом обязательства за другое лицо.

Элементы

1. Объект обязательства. Объектом обязательства выступают действия обязанного лица (должника), а именно: предоставление имущества, выполнение работы, оказание услуги, уплата денежных средств, либо воздержание от совершения определённых действий.

2. Субъекты обязательства. Субъектами обязательства выступают стороны обязательственного правоотношения – должник и кредитор. Стороны обязательства должны быть правосубъектны. Учитывая понятие обязательства, данное в ст. 307 ГК РФ, можно сделать вывод о том, что должник – всегда сторона обязанная, тогда как кредитор – сторона управомоченная. При этом следует иметь в виду, что договор может содержать в себе несколько обязательств, в силу чего стороны обязательства не всегда совпадают со сторонами договора.

3. Основание возникновения обязательства. Это те юридические факты, которые влекут возникновение обязательства.

4. Содержание обязательства. Под содержанием обязательства понимается совокупность прав и обязанностей, которыми наделены субъекты обязательства, то есть право требования кредитора и обязанности должника.

**63. Основания возникновения обязательств**

Основания возникновения обязательств – это те юридические факты, которые влекут установление прав и обязанностей у субъектов гражданско-правового обязательства.

В силу многочисленности обязательств гражданское законодательство предусматривает разнообразные основания их возникновения:

1. Наиболее распространённым основанием возникновения обязательств является договор. Договор влечёт возникновение договорных обязательств. В этом смысле понятие обязательства шире, чем понятие договора, в связи с чем к договору применяются правила, установленные гражданским законодательством для обязательств (п. 3 ст. 420 ГК РФ).

2. Односторонние сделки – это одностороннее волеизъявление или распоряжение субъектом своим правом, которое влечёт возникновение обязательств).

Возникновение обязательств может влечь как основная сделка, непосредственно направленная на возникновение обязательственного правоотношения (например, составление завещания, публичное обещание награды), так и вспомогательная сделка – те действия, которые изменяют уже существующие правоотношение (например, отказ от договора).

3. Административный акт – это одностороннее волеизъявление субъекта государственного управления. Сам по себе административный акт редко влечёт возникновение гражданско-правового обязательства, в силу несовместимости правовой природы административного акта и основанных на паритете сторон гражданских правоотношений. Именно поэтому административный акт влечёт возникновение гражданско-правового обязательства в совокупности с другими юридическими фактами (например, возникновение жилищного обязательства по договору социального найма влечёт не только гражданско-правовой договор, но и ордер).

4. Сложный юридический состав – это совокупность юридических фактов, которые влекут возникновение гражданских правоотношений. Так, гражданско-правовые отношения, связанные с приватизацией предприятия, возникают на основе результатов аукциона и договора купли-продажи государственного предприятия. Завещательные отношения возникают в результате смерти завещателя и наличия действительного завещания.

5. Достаточно большое количество обязательств возникает из деликтов. Деликт – это причинение вреда, правонарушение. В силу ст. 1064 ГК РФ, вред, причинённый имуществу и личности гражданина или юридического лица, подлежит возмещению в полном объёме.

6. Действия граждан и юридических лиц. К числу подобных действий относятся поступки субъектов гражданского права, которые не подпадают под признаки сделки, административного акта или деликта. Например, находка, обнаружение клада.

7. Событие – это обстоятельство, независящее от воли людей, влекущее возникновение гражданско-правового обязательства. Примером такого события может считаться страховой случай, влекущий обязанность страховой организации по выплате страхового возмещения.

**64. Субъекты обязательства. Понятие и виды множественности лиц в обязательстве**

Субъектами обязательства выступают должник и кредитор. Как было отмечено ранее, обязательство – это категория, отличная от понятия договор, и потому стороны обязательства не всегда совпадают со сторонами обязательства.

Множественности лиц в обязательстве, т. е. наличие в обязательстве нескольких должников или/и нескольких кредиторов. Для необходимости распределения прав и обязанностей в таком множественном обязательстве необходимо определить виды множественности.

1. Активная множественность – это наличие в обязательстве нескольких кредиторов, управомоченных на предъявление требования одному должнику.

2. Пассивная множественность – это наличие в обязательстве нескольких должников, обязанных совершить определённое действие или воздержаться от него в пользу одного кредитора.

3. Смешанная множественность – это наличие в обязательстве нескольких должников и нескольких кредиторов.

Множественность также может быть долевой, солидарной или субсидиарной.

В этой связи выделяют долевые, солидарные и субсидиарные обязательства.

1. Долевое обязательство (ст. 321 ГК) – это обязательство, в котором каждый из долевых должников обязан, а каждый из долевых кредиторов вправе требовать исполнения обязательства в определённой доле.

2. Солидарные обязательства (ст. 322) – это обязательство, в котором каждый из солидарных кредиторов вправе требовать, а каждый из солидарных должников обязан исполнить обязательство как в части, так и в полном объёме. В зависимости от того, на какой стороне есть множественность лиц, выделяют:

3. Субсидиарные обязательства (ст. 399 ГК РФ) – кредитор вправе предъявить требование субсидиарному должнику только после того, как основной должник отказался удовлетворить требование кредитора или кредитор не получил ответа от него в разумный срок. Субсидиарное обязательство возможно лишь только при пассивной множественности.

Регрессные обязательства - это обязательства, возникающие в силу исполнения одним лицом обязательства за другое лицо.

Подобная ситуация возможна в случае, если организация возместила вред, причинённый его сотрудником, в случае, когда один из солидарных должников уплатил кредитору всю сумму долга. Регрессное требование нередко на практике предъявляется в одном судебном производстве, что и основное требование. Однако объём требования регрессного кредитора может быть различным в зависимости от вида обязательства: либо полным (см., напр., ст. 363 ГК) либо частичным (см., напр., пп. 1 п. 2 ст. 325 ГК).

**65. Перемена лиц в обязательстве**

Гражданское законодательство выделяет две формы замены лица в обязательстве: цессия и перевод долга.

I. Цессия – это уступка права требования, то есть замена кредитора в обязательстве (ст. ст. 382-390 ГК РФ). Механизм уступки права требования таков, что прежний кредитор (он называется цедент) передаёт право требовать исполнения обязательства от должника новому кредитору (он носит название цессионарий), при этом происходит сингулярное правопреемство. Таким образом, прежний кредитор выходит из обязательства, полностью отказываясь от юридических требований к должнику и уступая данные требования цессионарию.

Основные требования, предъявляемые к цессии:

1. Для совершения цессии не требуется согласия должника, однако должник должен быть письменно уведомлён о совершённой уступке требования.

В противном случае должник имеет право исполнить обязательство прежнему кредитору (п. 3 ст. 382 ГК), и это будет считаться надлежащим исполнением обязательства.

2. Право требования переходит к цессионарию в том объёме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права (ст. 384 ГК).

3. Форма уступки права требования. Цессия совершается в той же форме, что и сделка, на которой она основана. Исключение составляет цессия прав по ценной бумаге.

4. Должник вправе выдвигать против требования нового кредитора возражения, которые он имел против первоначального кредитора к моменту получения уведомления о переходе прав по обязательству к новому кредитору (ст. 386ГК).

5. Ответственность цедента перед цессионарием. Согласно ст. 390 ГК, первоначальный кредитор отвечает перед новым кредитором только за недействительность переданного требования, но не отвечает за неисполнение этого требования должником, кроме случаев, когда новый кредитор принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором.

6. Закон предусматривает открытый перечень случаев перехода права требования на основании закона (ст. 387 ГК).

II. Перевод долга – это замена в обязательстве должника.

Основные требования, предъявляемые к переводу долга:

1. В отличие от цессии, перевод долга совершается только с согласия кредитора.

2. Прежний должник несёт ответственность за неиспрошение согласия кредитора.

3. Форма перевода долга. Перевод долга совершается в той же форме, что и сделка, на которой он основан.

4. Новый должник вправе выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником (ст. 392 ГК).

5. Объём обязанностей, передаваемых новому должнику, определяется в соответствии с правилами о цессии.

Обязательства с участием третьих лиц

В обязательственных правоотношениях возможна ситуация, когда в исполнении обязательства участвует третье лицо. Однако, в отличие от ранее рассмотренных отношений, участие третьего лица в обязательстве не является заменой лица в обязательстве.

Различают две формы участия третьего лица в обязательстве:

I. Перепоручение исполнения обязательства (ст. 313 ГК). В этом случае исполнение обязательства может быть возложено на третье лицо, при этом должник остаётся ответственным перед кредитором за действия третьего лица, а кредитор не имеет право отказаться от предложенного третьим лицом исполнения.

II. Переадресовка исполнения обязательства (ст. 312 ГК). В этом случае третье лицо приобретает право требования исполнения обязательства, однако не являясь при этом кредитором.

**66. Понятие, значение и виды договоров в гражданском праве**

Договор - соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. (2, ст. 420, п. 1)

Значение договоров: 1) договор является основанием возникновения гражданских прав и обязанностей; 2) договор - основной способ оформления отношений участников гражданского оборота; 3) договором опосредствуется движение объектов гражданских прав от одних субъектов к другим (например, передача имущества) ; 4) договором определяется объем прав и обязанностей участников гражданских правоотношений, порядок и условия исполнения обязательства, ответственность за неисполнение или же ненадлежащее исполнение обязательств; 5) договоры позволяют выявить истинные потребности участников гражданского оборота в определенных товарах, работах, услугах.

Виды договора:

двухсторонний - в договоре участвует две стороны, существует встречность их прав, многосторонний - в договоре участвуют более двух сторон, отсутствует встречность их прав (у каждой стороны возникают права и обязанности по отношению ко всем остальным сторонам) ;

возмездный - договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление (договор купли-продажи), безвозмездный - договор, по которому одна сторона обязуется предоставить другой без получения платы или иного встречного предоставления (договор дарения) ;

реальный - договор, который считается заключенным с момента передачи имущества или совершения иного действия;

консенсуальный - договор, который считается заключенным с момента достижения соглашения сторонами по его существенным условиям.

Отдельные виды договоров: публичный, присоединения, предварительный, в пользу третьего лица.

Публичный договор - договор по продаже товара, выполнению работ или оказанию услуг, заключаемый коммерческой организацией с каждым, кто к ней обратится.

Договор присоединения - договор, условия которого определены одной из сторон в стандартных формах и могут быть приняты другой только путем присоединения к предложенному договору в целом.

Предварительный договор - соглашение сторон заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг на условиях, предусмотренных предварительным договором.

Договор в пользу третьего лица - договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (договор перевозки груза (багажа), договор страхования и др. ).

**67. Элементы, содержание, форма договора**

Содержание договора составляют его условия, которые и определяют будущие права и обязанности сторон в обязательственном правоотношении из договора. Среди условий договора принято выделять так называемые существенные условия и обычные условия.

К существенным условиям относятся такие условия, которые необходимы и достаточны для признания договора заключенным даже тогда, когда иных условий, кроме существенных, в нем не оказалось. К числу существенных условий относятся: 1) для всех видов договоров - условия о предмете договора; 2) условия, прямо названные в законе как существенные для данного вида договоров (например, для договора поставки товаров срок исполнения является существенным условием, а для обычного договора купли-продажи - нет) ; 3) все условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (например, особый вид упаковки товара и так далее). К обычным условиям относятся такие условия, которые нет необходимости воспроизводить в договоре и они будут действовать автоматически. Обычные условия могут быть предусмотрены императивными нормами закона, и стороны при всем желании их поменять не могут, например условие о сроке исковой давности. Если обычные условия предусмотрены диспозитивными нормами, то они автоматически действуют для данного договора в том виде, в каком они сформулированы в законе, но если стороны изменили их, то такие условия преобразуются тем самым в существенные.

Что касается формы договоров, то договор может заключаться в устной, простой письменной или нотариальной форме.

устная - договор заключается посредством словесно выраженного предложения заключить договор и принятия этого предложения;

письменная - договор может быть заключен путем:

- составления одного документа, подписанного сторонами;

- обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телефонной, электронной связи, позволяющей достоверно установить, от кого исходит данный документ;

нотариально удостоверенная - совершение на договоре, составленном в письменной форме, удостоверительного штампа нотариуса или лица, его заменяющего.

**68. Порядок заключения и расторжения договора**

Договор считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям. Таковыми признаются условия: о предмете договора, а также определенные законом или договором как существенные.

Стадии заключения договора:

1. Предложение заключить договор (направление оферты).

2. Принятие предложения (акцепт).

Местом заключения договора признается место жительства гражданина или местонахождение юридического лица, направившего оферту, когда в договоре не указано иное, а моментом заключения договора - момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

Оферта - предложение, адресованное одному или нескольким лицам, определенно выражает намерение лица и должна отвечать следующим требованиям:

из нее должно определенно следовать волеизъявление на заключение договора, а не просто информация о возможности его заключения;

предложение должно содержать все существенные условия договора;

предложение адресуется конкретному лицу (в ряде случаев - неопределенному кругу лиц, например выставленные в торговом зале образцы товаров).

Оферта связывает направившее ее лицо с адресатом с момента ее получения. Если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, она считается неполученной. Оферта не может быть отозвана в течение срока, определенного для акцепта и в случаях, установленных в самой оферте.

Реклама и иные подобные предложения - лишь предложение к оферте, не имеет конкретного адресата и не являются самой офертой.

Предложение, обращенное ко всем и каждому, содержащее все существенные условия договора, признается публичной офертой, если в любой момент она может быть акцептирована.

Акцепт - ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии - должен быть полным и безоговорочным. Поэтому такие ответы, как:

отказ и встречная оферта;

акцепт с некоторыми изменениями или дополнительными условиями;

неопределенный акцепт или содержащий ссылку на дополнительное согласование условий,

не являются акцептом и не влекут заключения договора.

Акцептом является:

молчание, если это предусмотрено законом, обычаем делового оборота или вытекает из прежних отношений сторон;

совершение действий по выполнению условий договора в срок, установленный для акцепта, лицом, его получившим.

Акцепт считается отозванным, если извещение об этом поступило к лицу, направившему оферту, раньше или одновременно с акцептом.

Договор считается заключенным:

если акцепт получен в указанный для этого в оферте срок;

если акцепт получен в срок, определенный законом, или в нормально необходимый для этого срок, когда в оферте он не определен;

если акцепт заявлен немедленно на оферту, сделанную в устной форме;

акцепт, полученный с опозданием, если лицо, направившее оферту, немедленно уведомит о получении такого акцепта.

Основаниями изменения и расторжения договора являются:

1. соглашение сторон;
2. односторонний отказ от исполнения, когда такая возможность предусмотрена законом или договором (договор банковского вклада) ;
3. судебное решение по требованию одной из сторон:
4. при существенном нарушении договора другой стороной. Существенное нарушение - нарушение договора одной из его сторон, которое влечет ущерб другой стороны, лишающий ее того, на что она рассчитывала при заключении договора;
5. в иных случаях, предусмотренных законом или договором;
6. существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, если иное не предусмотрено законом или договором. Существенным изменением обстоятельств является их изменение настолько, что, если бы стороны предвидели это, договор вообще не был бы заключен или заключен на других условиях.

**69. Заключение договора в обязательном порядке. Заключение договора на торгах**

Если заключение договора для одной из сторон является обязательным, законом предусмотрен особый порядок его заключения.

1. Обязанной заключить договор является сторона, получившая оферту.

* Сторона на полученную оферту (проект договора) обязана направить в течение 30 дней другой стороне:
* акцепт;
* отказ от акцепта;
* акцепт оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту).
* Сторона, направившая оферту, получив извещение акцепта на иных условиях (протокол разногласий), вправе в течение 30 дней передать разногласия на рассмотрение суда.

2. Обязанной заключить договор является сторона, направившая оферту.

* Сторона, направившая оферту (проект договора), получив протокол разногласий, в течение 30 дней должна известить другую сторону:
* о принятии договора в новой редакции;
* об отклонении протокола разногласий.
* Другая сторона в случае отклонения ее протокола разногласий либо при неполучении какого-либо извещения вправе передать разногласия на рассмотрение суда.
* При передаче разногласий на рассмотрение суда условия договора, которые не согласованы сторонами, определяются судом.

Споры по заявлениям о понуждении заключить договор подлежат судебному рассмотрению если:

* заключение договора обязательно для другой стороны в силу закона или предварительного договора;
* у стороны есть право требования заключения договора в силу закона.

Одним из способов заключения договора является заключение договора на торгах (договор заключается с лицом, выигравшим торги).

Данный способ заключения договоров применяется в таких сферах, как инвестиционные конкурсы, государственные закупки и подряды, продажа акций акционерных обществ и т. д.

Публичные торги служат также способом реализации имущества должника, на которое судом обращено взыскание.

Организатором торгов могут быть:

1. собственник имущества или обладатель имущественного права;
2. специализированная организация, действующая на основании договора с собственником.

Торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Различие между ними состоит в способе определения победителя. Аукцион выявляет победителя, способного предложить наивысшую цену. Конкурсная форма торгов предполагает выбор победителя, предложившего лучшие условия, которые определяются конкурсной комиссией. Общим признаком этих форм торгов является состязательность участников, конкурирующих между собой и выдвигающих наиболее выгодные предложения.

Если в торгах участвовал только один человек, то они считаются несостоявшимися.

Порядок проведения торгов.

Аукционы и конкурсы могут быть открытые (участвовать может любое лицо) и закрытые (участвовать могут лица, специально приглашенные для этой цели).

1. За 30 дней до проведения торгов организатор должен известить об этом их потенциальных участников. При открытых торгах извещение производится путем публикации в периодических изданиях, при закрытых - рассылаются приглашения в адрес конкретных претендентов. Извещение должно содержать обязательные сведения о времени, месте и форме проведения торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

2. Организатор вправе отказаться от проведения открытых торгов, а именно от проведения:

аукциона - в любое время, но не позднее чем за 3 дня до даты проведения;

конкурса - в любое время, но не позднее чем за 30 дней до даты проведения.

Если организатор открытых торгов нарушил указанные сроки, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

Организатор закрытых торгов обязан возместить участникам реальный ущерб вне зависимости от срока последующего отказа.

3. Все участники торгов обязаны внести задаток. Его размер, сроки и порядок внесения указываются в извещении о проведении торгов.

Задаток возвращается, если торги не состоялись и если участник не выиграл.

Если участник выиграл торги, то внесенный им задаток засчитывается в счет исполнения обязательства по заключенному договору.

4. По результатам аукциона или конкурса лицо, выигравшее их, и организатор подписывают в день проведения торгов протокол о результатах. Данный протокол имеет силу договора. Форма протокола определяется по соглашению сторон.

При уклонении от подписания протокола: участник утрачивает внесенный задаток;

организатор обязан возвратить задаток в двойном размере и убытки участника, причиненные участием в торгах.

5. Если предметом торгов было право на заключение договора, то он должен быть заключен не позднее 20 дней (или иного срока, указанного в извещении) после завершения торгов и подписания протокола. В данном случае при уклонении одной из сторон, другая сторона имеет право обратиться в суд о понуждении заключить договор и возмещении убытков, причиненных таким уклонением.

6. Торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, по иску заинтересованного лица могут быть признаны судом недействительными. Такими нарушениями могут быть: отказ в принятии заявки, нарушение сроков ее рассмотрения, сокрытие информации о вещи или имущественном праве, отказ от оплаты покупки выигранной вещи и др. Признание торгов недействительными влечет недействительность договора, а это, в свою очередь, - применение последствий недействительности сделок.

**70. Понятие и принципы исполнения обязательства**

ИО – совершение должником определенного действия в пользу кредитора, составляющего содержание обязательства, либо воздержание от совершения обусловленного обстоятельством действия, которого вправе требовать кредитор.

Исполнение обязательства полностью или частично может быть возложено на третье лицо, если это было заранее предусмотрено. В таком случае кредитор может не принять обязательство, если его исполнение было непосредственно связано с личностью должника.

Принципы ИО - основополагающие правила ИО. Закон закрепляет два принципа ИО:

принцип реального исполнения и принцип надлежащего исполнения.

принцип реального исполнения – предполагает обязательность исполнения в натуре, т. е. должник должен совершить именно то действие, которое составляет содержание обязательства без замены этого действия денежным эквивалентом в виде возмещения убытков или уплаты неустойки.

принцип надлежащего исполнения – предполагает, что обязательства д. б. исполнены надлежащим образом в соответствии с требованиями закона (иных НА) и условиями обязательства (если такие условия и требования отсутствуют в соотв. с обычаями делового оборота или иными, обычно предъявляемыми требованиями), а так же что обязательство д. б. исполнено надлежащим субъектом, в надлежащем месте, в надлежащее время (если они определены сторонами и законом).

Стороны обязательства – кредитор и должник- м. б. представлены как одним лицом, так двумя и более. Когда стороны предст. 2 и более лицами, можно говорить о множественности лиц в обязательстве. Множественность может присутствовать как на одной стороне обязательства, так и на обеих. В зависимости от того, сколькими лицами представлены стороны обяз-ва, выделяют активную, пассивную и смешанную множ-ть лиц в обяз-ве.

Когда на стороне кредитора участвуют несколько лиц при одном должнике- активная множественность.

Пассивная характ-ся присутствием на стороне кредитора одного лица, а на стороне должника двух и более лиц. Участие в обяз-ве нескольких должников и неск. кредиторов – смешанная. Обязательства можно разделить на долевые, солидарные и субсидиарные.

Долевое предполагает, что каждый участник обладает правами и несет обяз-ти в обязательстве лишь в пределах своей доли. В случае активной множественности каждый кредитор вправе требовать от должника исполнения только в пределах доли соответствующего кредитора. При пассивной множ-ти кредитор вправе требовать от должников исполнения только в части, принадлежащей каждому из должников. Должник исполнивший свое обязательство, выбывает из него, и обязательство для него считается выполненным.

Солидарное может возникнуть только в определенных случаях, предусмотренных законом или договором ( например, совместное причинение вреда)

Субсидиарное может иметь место только при пассивной множественности. Субсидиарный должник исполняет обязательство только в той части, в которой оно не исполнено основным должником.

**71. Предмет и способ исполнения обязательства**

Предмет обязательства – это то имущество, которое обязан передать должник, либо те действия, которые предусмотрены для совершения должником (выполнение работ или оказание услуг). В силу принципа надлежащего исполнения, в соответствии с обязательством должник обязан совершить именно те действия, которые являются предметом обязательства. Изменение предмета обязательства в одностороннем порядке не допустимо. Кроме того, в соответствии с принципом реального исполнения, кредитору должна быть передана вещь в натуре, а также выполнена оговоренная работа или оказана услуга, без замены предмета обязательства денежным эквивалентом. Именно эти принципы определяют предмет обязательства как существенное условие любого договора.

Иногда должник может предоставить кредитору один из нескольких предметов исполнения. В этой связи выделяют альтернативные и факультативные обязательства, чем и определяются особенности их исполнения.

Альтернативные обязательства – это обязательства, в которых должник имеет право передать кредитору одно или другое имущество или совершить одно из двух или нескольких действий.

Факультативные обязательства – это обязательства, в которых должник имеет право передать иной предмет исполнения только при невозможности предоставления первоначального предмета исполнения.

**Способ исполнения обязательства** – это порядок совершения должником действий по исполнению обязательства. Общее правило, касающееся порядка исполнения обязательства, гласит, что не допускается односторонний отказ от исполнения обязательства, за исключением случаев, предусмотренных законом (ст. 309 ГК).

Исполнение обязательства по частям допускается только с согласия кредитора, если иное не установлено законом или не вытекает из существа обязательства.

В практике возможны ситуации, когда исполнить обязательство кредитору не представляется возможным по объективным причинам, но неисполнение обязательства повлечёт просрочку исполнения со стороны должника. Для того, чтобы должник имел возможность надлежаще исполнить денежное обязательств даже в отсутствие кредитора и не считаться просрочившим, законом установлены случаи, когда должник может произвести исполнение не кредитору, а в депозит нотариуса или в случаях, предусмотренных законом – в депозит суда. Кроме того, следует отметить, что подобное исполнение возможно только в отношении денежных средств или ценных бумаг

К числу элементов надлежащего способа исполнения обязательства относятся и правила о встречном исполнении обязательств (ст. 328 ГК). Встречным признаётся исполнение обязательства одной из сторон, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной (например, условие договора о том, что поставка продукции будет осуществляться только при предоплате продукции). В случае непредоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения обязательства, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства лило отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков.

**72. Субъекты, срок и место исполнения обязательства**

В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда. Стороны обязательства: - кредитор; - должник;

В обязательстве в качестве каждой из его сторон - кредитора или должника - могут участвовать одно или одновременно несколько лиц.

Недействительность требований кредитора к одному из лиц, участвующих в обязательстве на стороне должника, равно как и истечение срока исковой давности по требованию к такому лицу, сами по себе не затрагивают его требований к остальным этим лицам.

Если каждая из сторон по договору несет обязанность в пользу другой стороны, она считается должником другой стороны в том, что обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать.

Обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц). В случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства.

Срок исполнения обязательств.

Если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах такого периода.

В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства.

Обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок исполнения которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из закона, иных правовых актов, условий обязательства, обычаев делового оборота или существа обязательства.

Досрочное исполнение обязательства.

Должник вправе исполнить обязательство до срока, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства либо не вытекает из его существа. Однако досрочное исполнение обязательств, связанных с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, допускается только в случаях, когда возможность исполнить обязательство до срока предусмотрена законом, иными правовыми актами или условиями обязательства либо вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

Место исполнения обязательства

Если место исполнения не определено законом, иными правовыми актами или договором, не явствует из обычаев делового оборота или существа обязательства, исполнение должно быть произведено:

по обязательству передать земельный участок, здание, сооружение или другое недвижимое имущество - в месте нахождения имущества;

по обязательству передать товар или иное имущество, предусматривающему его перевозку, - в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;

по другим обязательствам предпринимателя передать товар или иное имущество - в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;

по денежному обязательству - в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо - в месте его нахождения в момент возникновения обязательства; если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место жительства или место нахождения и известил об этом должника - в новом месте жительства или нахождения кредитора с отнесением на счет кредитора расходов, связанных с переменой места исполнения;

по всем другим обязательствам - в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо - в месте его нахождения.

**73. Понятие и виды способов исполнения обязательства. Неустойка**

Обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом. Односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

Способы обеспечения исполнения обязательств.

Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

Недействительность соглашения об обеспечении исполнения обязательства не влечет недействительности этого обязательства (основного обязательства).

Недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его обязательства, если иное не установлено законом.

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Кредитор не вправе требовать уплаты неустойки, если должник не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

Форма соглашения о неустойке

Соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства.

Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке.

Размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если закон этого не запрещает. Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку.

**74. Залог**

Понятие и основания возникновения залога.

В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом. В случаях и в порядке, которые установлены законами, удовлетворение требования кредитора по обеспеченному залогом обязательству (залогодержателя) может осуществляться путем передачи предмета залога в собственность залогодержателя.

Залогодержатель имеет право получить на тех же началах удовлетворение из страхового возмещения за утрату или повреждение заложенного имущества независимо от того, в чью пользу оно застраховано, если только утрата или повреждение не произошли по причинам, за которые залогодержатель отвечает.

Залог возникает в силу договора. Залог возникает также на основании закона при наступлении указанных в нем обстоятельств, если в законе предусмотрено, какое имущество и для обеспечения исполнения какого обязательства признается находящимся в залоге.

Правила ГК о залоге, возникающем в силу договора, соответственно применяются к залогу, возникающему на основании закона, если законом не установлено иное.

Залогодатель.

Залогодателем может быть как сам должник, так и третье лицо.

Залогодателем вещи может быть ее собственник либо лицо, имеющее на нее право хозяйственного ведения.

Предмет залога.

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования), за исключением имущества, изъятого из оборота, требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом.

Залог отдельных видов имущества, в частности имущества граждан, на которое не допускается обращение взыскания, может быть законом запрещен или ограничен.

Возникновение права залога.

Право залога возникает с момента заключения договора о залоге, а в отношении залога имущества, которое надлежит передаче залогодержателю, с момента передачи этого имущества, если иное не предусмотрено договором о залоге.

Последующий залог.

Если имущество, находящееся в залоге, становится предметом еще одного залога в обеспечение других требований (последующий залог), требования последующего залогодержателя удовлетворяются из стоимости этого имущества после требований предшествующих залогодержателей.

Последующий залог допускается, если он не запрещен предшествующими договорами о залоге.

Прекращение залога

Залог прекращается:

1) с прекращением обеспеченного залогом обязательства;

2) по требованию залогодателя при наличии оснований, предусмотренных пунктом 3 статьи 343 настоящего Кодекса;

3) в случае гибели заложенной вещи или прекращения заложенного права, если залогодатель не воспользовался правом, предусмотренным пунктом 2 статьи 345 настоящего Кодекса;

4) в случае реализации (продажи) заложенного имущества в целях удовлетворения требований залогодержателя в порядке, установленном законом, а также в случае, если его реализация оказалась невозможной.

О прекращении ипотеки должна быть сделана отметка в реестре, в котором зарегистрирован договор об ипотеке.

При прекращении залога вследствие исполнения обеспеченного залогом обязательства либо по требованию залогодателя (пункт 3 статьи 343) залогодержатель, у которого находилось заложенное имущество, обязан немедленно возвратить его залогодателю.

**75. Удержание. Задаток**

Основания удержания.

Кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

Удержанием вещи могут обеспечиваться также требования хотя и не связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели.

Кредитор может удерживать находящуюся у него вещь, несмотря на то, что после того, как эта вещь поступила во владение кредитора, права на нее приобретены третьим лицом.

Правила настоящей статьи применяются, если договором не предусмотрено иное.

Удовлетворение требований за счет удерживаемого имущества.

Требования кредитора, удерживающего вещь, удовлетворяются из ее стоимости в объеме и порядке, предусмотренных для удовлетворения требований, обеспеченных залогом.

Задаток.

Понятие задатка. Форма соглашения о задатке.

Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме.

В случае сомнения в отношении того, является ли сумма, уплаченная в счет причитающихся со стороны по договору платежей, задатком, в частности вследствие несоблюдения правила, установленного пунктом 2 настоящей статьи, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное.

Последствия прекращения и неисполнения обязательства, обеспеченного задатком.

При прекращении обязательства до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения (статья 416) задаток должен быть возвращен.

Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Сверх того, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное.

**76. Поручительство. Банковская гарантия**

Поручительство - договор, в силу которого поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Договор поручительства - соглашение между тремя сторонами: поручителем, должником и кредитором. Особенность отношений по договору поручительства заключается в том, что обязанными кредитору становятся и должник, и поручитель. Форма договора поручительства - письменная.

Ее несоблюдение влечет недействительность договора. Поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя. Если поручительство совместное, поручители отвечают перед кредитором солидарно, если договором поручительства не предусмотрено иное. Поручительство прекращается с:

1. прекращением обеспеченного им обязательства;
2. изменением обязательства, влекущего увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя;
3. переводом долга на другое лицо;
4. отказом кредитора принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;
5. истечением указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано.

Банковская гарантия - средство обеспечения обязательств, заключающееся в том, что гарант (банк, иное кредитное учреждение или страховая организация) дает по просьбе принципала (должника по основному обязательству) письменное обязательство уплатить бенефициару (кредитору основного обязательства) денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

Банковская гарантия является односторонним обязательством Ее особенность состоит в том, что гарантийное обязательство не зависит от основного, т. е. если основное обязательство исполнено либо недействительно, требование бенефициара о выплате суммы подлежит удовлетворению. Гарантия должна содержать сведения о том, кто выдает гарантию, в обеспечение какого обязательства она предоставляется, пределы обязательства гаранта, сроки действия гарантии, сведения о принципале и бенефициаре и др. За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту определенное вознаграждение. Право требования к гаранту, принадлежащее бенефициару, не может быть передано другому лицу. В зависимости от цели и характера обязательств банковские гарантии бывают:

1. твердого предложения товара;
2. платежа;
3. предоставления (товара, займа) ;

4) гарантии возврата авансовых платежей, налоговые, судебные, таможенные гарантии.

Обязательство по банковской гарантии прекращается:

1. уплатой суммы, на которую выдана гарантия;
2. окончанием в гарантии срока, на который она выдана;
3. после отказа бенефициара от своих прав по гарантии и возвращения ее гаранту;

4) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии путем письменного заявления об освобождении гаранта от его обязательств.

**77. Прекращение обязательств**

Прекращение обязательства - утрата субъектами обязательства субъективных прав и обязанностей, составляющих содержание обязательственного правоотношения, вследствие прекращения обязательства. Прекращенное обязательство перестает существовать, а его участников не связывают те права и обязанности, которые связывали их, пока обязательство существовало.

Основания прекращения обязательств можно разделить на две основные группы: 1) обязательство прекращается по воле сторон обязательства; 2) обязательство прекращается помимо воли его участников.

Прекращение обязательства должно быть оформлено надлежащим образом, т. е. таким же способом, каким ранее было установлено. В некоторых случаях закон устанавливает способ оформления прекращения обязательства.

Способы прекращения обязательства:

1) надлежащее исполнение. При надлежащем исполнении должником обязательства кредитор, принимая исполнение, должен выдать ему расписку. I Если должник выдал кредитору долговой документ, он должен возвратить должнику этот документ и расписку заменить соответствующей надписью на этом документе;

2) отступное. Если должник не в состоянии выполнить работу, которую должен, он просит кредитора о переносе срока выполнения этой работы при выплате отступного;

3) зачет взаимных требований. Возможен по однородным требованиям, по которым срок выполнения уже наступил, либо определен моментом востребования. Зачет взаимных требований не допускается:

а) если на какое-то из требований истек срок исковой давности, если другая сторона просит применить срок исковой давности;

б) по требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью;

в) по требованиям о взыскании алиментов;

г) в отношении требований о пожизненном содержании;

4) новация - замена обязательства, существовавшего между сторонами, другим обязательством между теми же сторонами, которое предусматривает иной предмет или способ исполнения. Новация не допускается в случае требования о возмещении вреда здоровью и при уплате алиментов;

5) невозможность исполнения обязательства (только в том случае, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает) ;

1. прощение долга. Заключается в освобождении кредитором должника от обязанности выполнить какие-либо действия или воздержаться от исполнения последних;
2. совпадение кредитора и должника в одном лице;
3. прекращение стороны в обязательстве (ликвидация предприятия, смерть гражданина, если обязательство связано с его личностью) ;
4. на основании акта государственного органа.

**78. Понятие и формы гражданско-правовой ответственности**

Гражданско-правовая ответственность – вид юридической ответственности, определенные неблагоприятные последствия, возлагаемые на лицо, нарушившее обязательство. Гражданско-правовая ответственность применяется для защиты гражданских прав и имеет прежде всего предупредительно-воспитательное значение.

Для гражданско-правовой ответственности характерно принуждение к несению отрицательных имущественных последствий, возникающих в связи с неисполнением, ненадлежащим исполнением обязанностей из договора и из причинения внедоговорного вреда. Имущественные потери должны быть переложены на нарушителя для восстановления имущественного положения потерпевшей стороны.

Форма гражданско-правовой ответственности - форма выражения каких-то дополнительных обременении, возлагаемых на правонарушителя (например, возмещение убытков, уплата неустойки, отобрание вещи и др. ).

Состав гражданского правонарушения - совокупность условий, необходимых для привлечения к ответственности. В состав гражданского правонарушения включаются противоправность, вред и причинная связь. Ответственность в некоторых случаях возможна при отсутствии большинства элементов состава.

Противоправность - несоответствие поведения лица закону или договору, влекущее за собой нарушение имущественных или неимущественных прав другого лица. Противоправное поведение может быть как действием, так и бездействием. Противоправность действия (бездействия) является обязательным условием для привлечения к ответственности. Как осознанность, так и неосознанность поведения не влияют на противоправность.

Вина - психическое, умышленное или неосторожное отношение субъекта к своему поведению и его результату. Виновным в совершении правонарушения может быть не только гражданин, но и юридическое лицо. Вина юридического лица заключается в вине любого его работника, исполняющего обязательство организации.

Умысел выражается в предвидении правонарушителем вредного результата и желание или сознательное допущение его наступления.

Неосторожность - сторона предвидит возможность наступления вредного результата, но легкомысленно рассчитывает на его предотвращение либо не предвидит возможности наступления таких последствий, хотя может и должна предвидеть их.

Вред - всякое умаление охраняемого законом блага. Вред, носящий имущественный характер, носит название ущерба.

Причинная связь - связь между противоправным деянием и наступившими последствиями.

**79. Виды гражданско-правовой ответственности**

Гражданско-правовая ответственность – вид юридической ответственности, определенные неблагоприятные последствия, возлагаемые на лицо, нарушившее обязательство.

Виды гражданско-правовой ответственности:

1. договорная (санкция за нарушение договорного обязательства) и внедоговорная (применяется к правонарушителю, не состоящему с потерпевшим в договорных отношениях, иногда её применяют как деликтную ответ.);
2. долевая, солидарная и субсидиарная, регрессивная ответственность.

Долевая - каждый из субъектов ответственности отвечает в пределах приходящейся на него доли. Должник несет ответ. Лишь в той части обязательст, которая падает на него.

Солидарная – применяется в случаях уст. Законом или предусмотрена соглашением сторон. Кредитор вправе предъявить требование ко всем должникам или к каждому в отдельности. Эта ответ. предусмотрена принеделимости предмета обязательства, при совместном причинении вреда, в обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью.

Субсидиарная - прим. как законом, так и договором. Должник несет дополнительную ответственность по отношению к ответсвенности основного должника. Если кредитор не получил от основного должника удовлетворение, он пред. Его к субсидиарному. Ответ. субсидиарного может полн. Или частично покрывать сумму долга, но не может превышать ответственность основного должника

Регрессивная – в случае переложения на ответственное лицо убытков, возникающих в результате исполнения обязательства за него или по его вине другим лицом-регредиентом.

Смешанная ответственность – противоправное действие совершается и кредитором и должником (возникшие убытки неразделимы, нельзя определить какая часть возникла по вине кред, а какая по вине должника)

**80. Возмещение убытков. Убытки и неустойка**

Убытки - ден. или натур. оценка имущ. ущерба, причиненного неисполнением обяз-в или иными неправомерными действиями должника. Это: расходы, произведенные кредитором в связи с нарушением дог-ра; утрата или повреждение имущ-ва кредитора вследствие ненадлежащего исполнения обяз-в должником - не полученные кредитором доходы, кот. он получил бы, если бы обяз-во было исполнено должником. Возмещение убытков хар-ся тем, что имущ-во из хоз. сферы одного участника гражд. оборота передается др. участнику. Для возмещения убытков хар-но то, что правонарушитель уплачивает деньги или предоставляет какое-либо др. имущ-во потерпевшему.

Неустойка (штраф, пеня) - определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Пеня применяется при просрочке денежного обязательства и исчисляется в процентах к сумме неисполненного обязательства за каждый день просрочки.

Штраф подлежит взысканию за разовое или длящееся нарушение в твердой сумме или в определенном размере к сумме неисполненного обязательства.

Соглашение о неустойке оформляется в письменной форме независимо от формы основного обязательства. Несоблюдение формы соглашения о неустойке влечет недействительность неустойки.

Виды неустойки:

1) по основанию возникновения:

а) законная неустойка (предусмотренная законом) ;

б) договорная (установленная соглашением сторон)

2) относительно убытков различают:

а) зачетную неустойку (убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой) ;

б) штрафную неустойку (убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки) ;

в) исключительную неустойку (допускается взыскание только неустойки, но не убытков) ;

г) альтернативную неустойку (по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки).

**81. Ответственность за неправомерное пользование чужими денежными средствами**

Проценты за неправомерное пользование чужими денежными средствами (ст. 395 ГК) взимаются в случае пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счёт другого лица.

Для того, чтобы определить особенности взыскания процентов за пользование чужими денежными средствами (ст. 395 ГК РФ), необходимо определиться с их правовой природой. Вопрос о правовой природе процентов за пользование чужими денежными средствами является дискуссионным. Можно выделить четыре основные позиции по данному вопросу:

1. Проценты являются платой за кредит (М. Г. Розенберг, Л. А. Лунц). По мнению авторов этой позиции, за тот период, пока должник удерживает денежные средства, подлежащие передачи кредитору, между ними возникают заёмные отношения, а потому должник должен оплатить пользование кредитом.

2. Проценты являются разновидностью убытков (О. Н. Садиков, Д. Г. Лавров). По мнению авторов этой позиции, проценты представляют собой упущенную выгоду – тот денежный доход, который не получил кредитор за время просрочки исполнения обязательства.

3. Проценты представляют собой самостоятельную форму ответственности, отличную от убытков и неустойки (В. В. Витрянский, Л. А. Новосёлова). Авторы этой позиции полагают, что условия взыскания процентов по ст. 395 ГК настолько специфичны, что это не позволяет причислить их ни к неустойке, ни к убыткам.

4. Проценты являются законной неустойкой. Эта точка зрения отражена в Постановлении Пленума Верховного суда РФ и Высшего арбитражного суда РФ «О практике применения положений ГК РФ о процентах за пользование чужими денежными средствами» от 08. 10. 98. № 13/14 Согласно этой позиции, проценты являются неустойкой, размер которой определён в законе (ст. 395 ГК). Условия взыскания процентов за неправомерное пользование чужими денежными средствами.

1. Основанием взыскания процентов является неисполнение денежного обязательства. Денежным считается обязательство, по которому должник обя-зан передать кредитору определённую сумму денег в качестве средства платежа. Таким образом, для начисления процентов по ст. 395 ГК в случае невозврата денежных средств деньги должны использоваться в качестве средства платежа, средства погашения денежного долга.

2. Нарушение денежного обязательства должно выражаться в неправомерном удержании денежных средств, уклонении от их возврата, иной просрочке в их уплате либо в неосновательном получении или сбережении за счёт другого лица денежных средств. Именно поэтому денежные средства считаются "чужими" для должника – они должны быть переданы должником кредитору по гражданско-правовому обязательству, но не переданы.

3. При взыскании процентов действия должника считаются противоправными, если он допустил невозврат денежных средств или просрочку в их передаче, независимо от того, использовал ли фактически должник денежные средства в гражданском обороте или нет.

4. Расчёт процентов осуществляется на основании учётной ставки банковского процента в месте жительства кредитора (п. 1 ст. 395 ГК), за которую в настоящий момент принимается ставка рефинансирования Центрального Банка РФ (п. 50 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ № 6/8 "О некоторых вопросах, связанных с применением части 1 ГК РФ" – далее Постановление № 6/8). Иной размер процентов может быть установлен соглашением сторон. Таким образом, также как и при взыскании неустойки кредитор не должен доказывать причинение ему вреда.

5. В случае взыскания убытков и процентов за пользование чужими денежными средствами, убытки взыскиваются в части, не покрытой процентами (п. 2 ст. 395 ГК).

6. Совместное взыскание процентов и неустойки не допускается. Кредитор должен выбрать одну из этих мер ответственности (п. 4 Постановления № 13/14).

7. Проценты насчитываются до дня фактического исполнения обязательства.

8. Допускается уменьшение размера процентов за пользование денежными средствами судом в случае явной несоразмерности размера взыскиваемых процентов и последствий правонарушения применительно к ст. 333 ГК (п. 7 Постановления № 13/14).

9. Проценты взыскиваются только при наличии вины должника за нарушение денежного обязательства.

Таким образом, проценты подлежат взысканию во всех случаях нарушения должником денежных обязательств.

**82. Основание и условия гражданско-правовой ответственности**

Объективные условия гражданско-правовой ответственности (противоправность, вред, причинная связь) Основанием гражданско-правовой ответственности является состав гражданского правонарушения – это совокупность правовых условий, достаточных и необходимых для наступления гражданско-правовой ответственности. Данная конструкция законодательством не закреплена и разработана наукой для опре-деления теоретических оснований привлечения к гражданско-правовой ответственности. Элементы состава гражданского правонарушения составляют условия гражданско-правовой ответственности. Только все они в совокупности влекут возникновение гражданско-правовой ответственности:

1. Противоправность действий должника.

2. Наличие вреда.

3. Вина должника в нарушении обязательства.

4. Причинная связь между действиями должника и наступившим вредом.

Таким образом, данные условия представляют собой систему, и при отсутствии хотя бы одного условия гражданско-правовая ответственность не наступает, за исключением случаев, установленных законом (в частности, при отсутствии вины возможно привлечение к ответственности владельца источника повышенной опасности, лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность и иных лиц).

Противоправность действий должника. Поведение обязанного лица, допустившего нарушение обязательства, считаются противоправными в случае, если они, во-первых, нарушают позитивные нормы права (предписания законодательства) и, во-вторых, ущемляют субъективные права и законные интересы другого лица. При этом не всегда причинение вреда лицу говорит о наличии противоправности в действиях причинителя вреда. Так, не считаются противоправными действия в состоянии необходимой обороны и крайней необходимости, если не происходит превышение пределов, действия в условиях правомерной конкуренции и т. п. Противоправное поведение может выражаться в двух формах: действие (несовершение предписанных обязанностей) и бездействие (воздержание отвыполнения обязанности). Вред – обязательное условие гражданско-правовой ответственности, безкоторого применение гражданско-правовых санкций не происходит, поскольку именно наличие вреда позволяет определить размер гражданско-правовой ответственности. Вред – это любое умаление субъективных гражданских прав которое может выражаться в нарушении имущественных и личных неимущественных прав. В этой связи необходимо различать соответственно имущественный (например, в случае возмещения убытков) и неимущественный вред (например, в случае компенсации морального вреда) Кроме того, необходимо различать категории вред (любое умаление субъективных прав), ущерб (имущественный вред) и убытки (денежное выражение имущественного ущерба). Причинная связь также относится к объективным условиям гражданско-правовой ответственности. Однако, до сих спорным остаётся вопрос о том, какая причинная связь является юридически значимой для наступления гражданско-правовой ответственности. Решение этой проблемы в свою очередь зависит от решения вопроса о том, что такое причинность, и какие обстоятельства действительно влекут причинение вреда в рамках гражданско-правового обязательства. В цивилистике выделяют следующие основные теории причинной связи (см. таблицу).

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Название и представители теории- | Суть теории - | Юридический результат |
| Теория равноценных условий (Бури Лист)  | Для юридической оценки все условия наступления вредного последствия равноценны, а значит, причиной необходимо называть всякое условие, которое способствует наступлению последствия.  | Юридически значимыми являются любые действия, так или иначе способствовавшие причинению вреда |
| Теория необходимого условия (Ортман)  | Отрицается равноценность всех условий, приведших к противоправному результату, в связи с чем выделялись условия, которые обязательно влекли возникновение такого результата | Юридически значимой является причинная связь только между причинённым вредом и тем обстоятельством, без которого причинение такого вреда было невозможно (т. е. без необходимого условия)  |
| Теория возможности и действительности (О. С. Иоффе)  | Различные обстоятельства могут создавать как абстрактную возможность, так и конкретнуювозможность причинения вреда | Юридически значимыми являются только обстоятельства, создающие конкретную возможность причинения вреда |
| Теория необходимой и случайной причинной связи (Л. А. Лунц, Е. А. Флейшиц, В. П. Грибанов); Теория прямой и косвенной причинной связи (Н. Д. Егоров)  | Обстоятельства, приводящие к причинению вреда, неравноценны. Одни не влекут непосредственно причинение вреда, а лишь способствуют, создают возможность причинения вреда, а без других причинение вреда невозможно | Юридически значимой является только причинная связь между причинённым вредом и обстоятельством, непосредственно и напрямую связанным с причинением данного вреда |

Российской судебной практикой применяется последняя теория. Таким образом, юридически значимой для применения мер гражданско-правовой ответственности является прямая и непосредственная причинная связь, т. е. наступивший вред должен являться прямым и непосредственным следствием противоправных действий должника, без каких-либо второстепенных условий. Таким образом, противоправность действий должника, причинение вреда и причинная связь входят в объективную сторону гражданского правонарушения.

**83. Вина как условие гражданско-правовой ответственности**

Вина – это психическое отношение должника к совершённому им гражданскому правонарушению. Вина представляет собой субъективное условие ответственности, поскольку отражает внутреннее намерение лица в отношении своих действий и их последствий. В гражданском праве выделяют следующие формы вины: умысел, грубая неосторожность и простая неосторожность. Однако, следует отметить, что, несмотря на внешнее сходство, содержание данных форм вины отлично от их уголовно-правовой природы. В этой связи очень важно уяснить, что с точки зрения гражданско-правового регулирования все эти формы вины отграничиваются по двум критериям: степени заботливости и осмотрительности, которую проявил должник при исполнении обязательства (это вытекает из со держания абз. 2 п. 1 ст. 401 ГК, в котором сказано, что лицо признаётся невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства). Исходя из этого можно дать следующие понятия форм вины) :

Умысел - Лицо намеренно не проявляет заботливости и осмотрительности при исполнении обязательства.

Грубая неосторожность - Непроявление должником той степени заботливости и осмотрительности, какую мог бы проявить любой участник гражданского оборота

Простая неосторожность - Непроявление должником той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него по характеру конкретного обязательства и условиям гражданского оборота.

Особенно сложно разграничить грубую и простую неосторожность. В этой связи в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ № 3 от 24. 04. 1994 г. "О судебной практике по делам о возмещении вреда, причинённого повреждением здоровья" указано, что вопрос о разграничении простой и грубой неосторожности должен быть разрешён в каждом конкретном случае. В отличие от уголовного права форма вины должника не влияет на размер ответственности. Это связано с тем, что в гражданском праве существует принцип полного возмещения убытков, и независимо от того, с какой формой вины было совершено нарушение обязательства, должник обязан возместить причинённый вред в полном объёме.

Однако, форма вины при нарушении гражданско-правового обязательства всё-таки может играть роль. Речь идёт о так называемой смешанной вине (ст. 404 ГК) – если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон обязательства, суд соответственно уменьшает размер ответственности должника. Таким образом, в данной ситуации суд может отойти от принципа полного возмещения убытков, если неисполнению обязательства способствовали виновные действий не только должника, но и кредитора.

Гражданское законодательство устанавливает презумпцию виновности должника (п. 2 ст. 401 ГК), т. е. лицо, нарушившее обязательство, считается виновным до тех пор, пока не будет доказано обратное, при этом бремя доказывания ложится на должника. Гражданско-правовая ответственность имеет ещё одну особенность – в случаях, указанных в законе допускается наступление ответственности при отсутствии вины должника. В частности, при отсутствии вины несут ответственность:

1) лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, если иное не установлено законом или договором. Это связано с рисковым характером деятельности предпринимателя (п. 1 ст. 2 ГК РФ) ;

2) владелец источника повышенной опасности (ст. 1079 ГК) ;

3) органы дознания и предварительного следствия в случае незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного осуждения или привлечения к некоторым видам административной ответственности (ст. 1070 ГК).

Данные лица несут ответственность даже за невиновное поведение и единственным основанием освобождения его от ответственности могут быть обстоятельства непреодолимой силы или казуса. Ответственность без вины принято называть ответственностью на началах риска

**84. Основания освобождения от гражданско-правовой ответственности**

К числу таких обстоятельств в цивистистике относят: непреодолимую силу и случай (казус). Непреодолимая сила – это чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельства (п. 3 ст. 401 ГК). Признаками непреодолимой силы относятся:

1. Непредотвратимость.

2. Непредвидимость.

3. Чрезвычайность.

4. Внешний характер события.

5. Причинная связь между событием и обстоятельствами исполнения обязательства должником.

К обстоятельствам непреодолимой силы традиционно относятся: землетрясения, паводки, цунами и другие явления природы, а также иные обстоятельства, которые обладают качествами непредотвратимости и чрезвычайности. При этом к таким обстоятельствам не относятся: нарушение обязанности со стороны контрагентов, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств. Также необходимо учесть, что одно и то же обстоятельство может как быть обстоятельством непреодолимойсилы, так и нет. Так, если капитан корабля, застигнутого в море штормом пред почтёт не заходить в ближайшую бухту и переждать шторм, а будет двигаться дальше, то причинение вреда грузу в данных условиях не будет считаться совершённым в обстоятельствах непреодолимой силы.

Казус (от лат. - casus) – это действие, совершённое не только без намерения причинить вред, но и при отсутствии неосторожности в действиях лица. В данном случае можно говорить о невиновном причинении вреда. Казус – понятие, обратное вине, поэтому о казусе можно говорить тогда, когда в действиях лица отсутствует вина (с учётом абз. 2 п. 1 ст. 401 ГК).