**Тема 1. Введение в гражданское право**

**Вопрос 1**

Гражданское право как отрасль права - это система правовых норм, регулирующих имущественные, а также связанные и некоторые не связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости, имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон в целях создания наиболее благоприятных условий для удовлетворения частных потребностей и интересов, а также нормального развития экономических отношений в обществе.

Предмет гражданского права - это необщественные отношения, которые оно регулирует. Эти отношения делятся на:

1. Имущественные отношения, т.е. отношения, связанные с нахождением материальных благ, которые включают в себя: отношения статики, т.е. отношения, связанные с нахождением материальных благ у определенного лица (право собственности, ограниченные вещные права); отношения динамики, т.е. связанные с переходом материальных благ от одного лица к другому (обязательственное право, наследование).

2. Личные неимущественные отношения - отношения, возникшие между людьми по поводу нематериальных благ и не имеющие экономического содержания, независимо от степени связанности с имущественными отношениями: личные неимущественные отношения, связанные с имущественными (например, возникшие по поводу авторства на произведения науки, литературы и искусства). В этом случае имущественные отношения производны от неимущественных (например, право автора на вознаграждение); личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными (например, защита чести, достоинства и деловой репутации).

Предметом гражданского права являются имущественные отношения, именуемые также экономическими и хозяйственными. Основную группу имущественных отношений составляют рыночные отношения, связанные с реализацией производимых товаров и оказываемых услуг, то есть отношения, связанные с обменом и имеющие товарно-денежный характер.

Важной особенностью гражданского права является субъектный состав: гражданское правоотношение возникает между равноправными и независимыми друг от друга субъектами. Если перед нами имущественные отношения, основанные на власти и подчинении, то они не относятся к предмету гражданского права и регулируются другими отраслями права (административным, финансовым и др.).

Важное значение имеет деление имущественных отношений гражданского права на отношения вещного характера и отношения обязательственные.

Вещные отношения - это всегда отношения, в которых субъект обладает определенными вещами (имуществом). Это отношения носят как бы двойственный характер: во-первых, они указывают на отношения субъекта к вещи; во-вторых, характеризуют отношения, в которые вступает обладатель вещи с другими лицами по поводу этой вещи (имущества).

Субъектами имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, являются физические лица (граждане, иностранцы, лица без гражданства), юридические лица (в том числе иностранные, находящиеся в России), а также государство, субъекты Российской Федерации - республики, края, области, города и муниципальные образования (ст. 124 ГК РФ), когда они выступают носителями имущественных прав.

Под имущественными отношениями понимают также общественные отношения, которые возникают по поводу различного рода материальных благ, т.е. вещей, работ, услуг и иного имущества. Под имуществом следует понимать понятие, применяемое для обозначения:

1. Совокупности вещей и материальных ценностей, находящихся в собственности, оперативном управлении или хозяйственном ведении лица. К имуществу относятся также деньги и ценные бумаги. Круг объектов, входящих в состав имущества, зависит от формы собственности, к которой это имущество относится.

2. Совокупность вещей или иного имущественного удовлетворения от других лиц (актив). Так, устанавливая правила об ответственности юридических лиц к своим обязательствам, закон определяет ее объем в пределах принадлежащего ему имущества, на которое по закону обращено взыскание.

3. Совокупность вещей, имущественных прав и обязанностей, которые характеризуют имущественное положение их носителя (актив и пассив). С этим пониманием и связано универсальное правопреемство (переход к другому лицу актива и пассива - прав и обязанностей) при наследовании и прекращении юридических лиц вследствие реорганизации.

Имущественно - стоимостные отношения предполагают взаимную оценку участниками этих отношений количества и качества труда, в том материальном благе, по поводу которого эти отношения складываются.

**Вопрос 2**

Официальная юридическая доктрина советского периода отвергла идею деления права на публичное и частное. Господствовала ленинская идея, что "мы ничего "частного" не признаем, для нас все в области хозяйства есть публично-правовое, а не частное". Такое деление признавалось искусственным, не соответствующим природе нового строя, провозгласившего отмену частной собственности. Игнорирование частного интереса в экономике повлекло широкое вмешательство государства в хозяйственную жизнь, ограничение прав личности в имущественных отношениях, запрещение частной инициативы, что привело к застою хозяйственной деятельности. Частноправовая сфера ушла в подполье и существовала практически вопреки законам Советского государства. В РФ, активно внедряющей институты рыночной экономики, возрождается идея деления права на публичное и частное. Внедрение принципов гражданского общества и правового государства предопределяет активное использование этой идеи в законодательной и правоприменительной деятельности. Возрастание воздействия современного государства на экономические отношения, а также рост его социальной деятельности обусловливают тенденцию к более тесной связи и взаимопроникновению норм публичного и Ч.п. Договор, который является типичным проявлением частноправового регулирования, все более внедряется в публично-правовые отношения (договор о поступлении гражданина на государственную службу, контракт о службе в Вооруженных Силах РФ, в органах МВД и т.д.). Увеличение объема государственной сферы хозяйства расширяет использование частноправовых методов в работе промышленных, торговых, строительных и иных государственных предприятий.

**Вопрос 3**

С первого января 1995 года введена в действие часть первая нового ГК РФ, в которую в качестве объекта регулирования была включена и предпринимательская деятельность.

В ст. 23 ГК РФ закреплено положение о гражданах как субъектах предпринимательской деятельности, а занятие ею признано элементом правоспособности граждан (ст. 18 ГК). Трудности в восприятии и применении данной нормативной модели связаны с тем, что специфическая предпринимательская деятельность выведена здесь из классической модели правосубъектности граждан. В итоге оказалось, что правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью (п. 2 ст. 17 ГК). А если учесть, что в содержание правоспособности включена и способность заниматься предпринимательской деятельностью (ст. 18), следует очевидный вывод: гражданин признается субъектом предпринимательства с момента рождения, так как именно с этого момента он признается субъектом гражданского права.

Но все дело в том, что если обычный гражданин как субъект гражданского права с рождения и до достижения 14 лет по общему положению реализует свои права через законных представителей, оставаясь стороной в возникших правоотношениях, то гражданин-предприниматель не может быть субъектом предпринимательских отношений до 14 лет и до факта государственной регистрации его в этом статусе. В силу чего он не является субъектом и гражданского права до указанного возраста и государственной регистрации. После же регистрации его предпринимательская правосубъектность возникает одномоментно. Заложив исходную противоречивую основу, законодатель не смог уйти от дальнейших несогласованных решений при регулировании правосубъектности граждан в сфере предпринимательской деятельности.

С одной стороны, в п. 1 ст. 2 ГК РФ предпринимательство признается самостоятельной и осуществляемой на свой риск деятельностью, а с другой - предпринимательской деятельностью могут заниматься граждане в возрасте от 14 до 18 лет лишь с согласия законных представителей, которые несут дополнительную ответственность за предпринимательские действия несовершеннолетних, повлекшие за собой причинение вреда другим лицам (ст. 26 ГК). Остается непонятным и то, как правосубъектность несовершеннолетнего предпринимателя может восполняться согласием на эту деятельность законного представителя, если качество и временные факторы возникновения их правосубъектности несопоставимы.

Более логично было бы в разделе о гражданах как субъектах права выделить в особую группу нормы о гражданах-предпринимателях и указать на особенности их правосубъектности, в отношении которых общие нормы действуют в части, не противоречащей им. Ведь в формировании и реализации правосубъектности граждан-предпринимателей раскрываются принципиально иные правовые закономерности, чем те, которые заключены в правоспособности и дееспособности обычных граждан.

До принятия нового Гражданского и Семейного кодексов Российской Федерации предмет семейного права обычно определялся как "личные и имущественные отношения, возникающие между людьми из брака, кровного родства, усыновления, принятия детей в семью на воспитание" или как "личные и производные от них имущественные отношения, возникающие между людьми из брака и принадлежности к семье. Практически все авторы считали, что семейное право представляет собой самостоятельную отрасль права, отличную от права гражданского. С принятием Гражданского и Семейного кодексов в определении предмета семейного и гражданского права произошли существенные изменения. Пересмотрено и соотношение между данными отраслями. Некоторые институты: опека, попечительство, акты гражданского состояния, - традиционно входившие в состав семейного законодательства, были перемещены в Гражданский кодекс. Изменились и теоретические подходы к исследованию предмета и метода семейного гражданского права. Возрождение в нашей стране теории частного и публичного права дало возможность анализировать эти вопросы с совершенно иных позиций.

В новом Кодексе указывается, что семейное право устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным. В этой части определение предмета семейного права практически не изменилось.

Анализируя данную норму, можно сделать вывод, что семейное законодательство по-прежнему не содержит качественных материальных критериев, позволяющих отграничить семейные отношения от отношений, регулируемых другими отраслями права. Данные отношения выделяются лишь по формальным признакам. Они должны возникать между супругами или родителями и детьми, или между другими родственниками, или иными лицами, однако в последних двух случаях о регулировании таких отношений должно быть прямое указание в нормах семейного законодательства.

**Вопрос 4**

А) Термин "судебная практика" в настоящее время часто встречается в литературе по общей теории права и по отраслевым юридическим наукам, и, кроме того, активно используется законодателем. Так, согласно ст.126 Конституции РФ Верховный Суд РФ является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

В ст.127 Конституции установлено, что Высший Арбитражный Суд РФ является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

В нормативных положениях термин "судебная практика" не имеет какой-либо специальной дефиниции, т.е. рассматривается законодателем как общеизвестный и в определении не нуждающийся.

Единого понимания судебной практики нет также и в доктрине. Судебную практику отождествляют то с понятием прецедента, то с постановлениями Пленума соответствующих высших судов, то с любым судебным решением вообще. Рассмотрим некоторые из известных определений интересующего нас термина.

Как полагает С.И. Вильнянский, "судебная практика - это сложившиеся при разрешении судами однородных конкретных дел правовые положения, выработанные в результате единообразного и многократного применения норм к отношениям, не урегулированным с исчерпывающей ясностью или неполно урегулированным соответствующим законом"

Б) Судебный прецедент— решение определённого суда по конкретному делу, имеющее силу источника права (то есть устанавливающее, изменяющее или отменяющее правовые нормы).

В России прецедент официально не является источником права, хотя на практике решения вышестоящих судов часто принимаются во внимание при разрешении споров. Роль прецедента в некотором смысле выполняют постановления Пленумов Верховного и Высшего Арбитражного Судов по отдельным вопросам правоприменения.

В) Обычай делового оборота - это сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе, которое не может противоречить законодательству или договору. Правовое регулирование обычаев делового оборота осуществляется Гражданским кодексом Российской Федерации. Торговые и портовые обычаи в Российской Федерации свидетельствует Торгово-промышленная палата РФ.

Г) Деловые обыкновения - это правила поведения, которые складываются в производственной, научной, учебной деятельности людей и направлены на повышение ее эффективности.

**Вопрос 5**

Мораль— одна из основных способов нормативной регуляции действий человека. Мораль охватывает нравственные взгляды и чувства, жизненные ориентации и принципы, цели и мотивы поступков и отношений, проводя границу между добром и злом, совестливостью и бессовестностью, честью и бесчестием, справедливостью и несправедливостью, нормой и ненормальностью, милосердием и жестокостью и т. д.

Существует спорная точка зрения о физических основах морали, постулирующая то, что мораль объективна, представляет собой совокупность неизменных законов природы, соблюдение которых способствует развитию высшего сознания, а их нарушение вызывает падение жизненной энергии и деградацию человека.

Так называемая «общественная мораль» — мораль, принятая определенным обществом, как правило, эндемична для культуры или исторического периода, иногда даже для социальной или религиозной группы, хотя разные моральные системы могут быть в определенной степени схожи.

**Вопрос 6**

Своеобразность форм гражданско-правового регулирования составляет метод, который включает гражданско-правовые средства и меры формирования поведения отдельных лиц и коллективных образований. Признаки метода гражданско-правового регулирования отражены в общем юридическом положении субъектов современного гражданского права, в специфике юридических фактов, в диспозитивных началах гражданского законодательства, в особенностях гражданско-правовых санкций.

Если понятие гражданского права связано с вопросом о том, какие общественные отношения регулируются гражданским правом, то понятие метода - с вопросом о том, как эти общественные отношения регулируются нормами гражданского права. Поэтому между предметом и методом правового регулирования существует весьма жесткая связь. Метод предопределяется особенностями предмета правового регулирования. Наличие общего родового свойства, присущего всем общественным отношениям, входящим в предмет гражданского права, предопределяет и применение к ним единого метода правового регулирования.

Общее юридическое положение субъектов гражданских прав и обязанностей. Субъекты гражданского права находятся по отношению друг к другу в юридически одинаковом положении, т.е. неподчиненность одной стороны другой. Это проявляется, прежде всего, при возникновении гражданского правоотношения - равное (одинаковое) значение имеет воля (желание) каждого субъекта. Гражданские правоотношения возникают по обоюдному свободному волеизъявлению, не допускается понуждение одним субъектом другого к вступлению в правоотношение (например, при покупке вещи, дарении, предоставлении денег взаймы и т.п.).

Защита гражданских прав - преимущественно в судебном порядке, если стороны самостоятельно не смогли разрешить спорные вопросы; в установленных законом случаях - в административном порядке.

Имущественный характер гражданско-правовой ответственности - объект взыскания - имущество, а не личность должника. Гражданско-правовая ответственность носит, по общему правилу, компенсационный характер.

Гражданское право любой страны, в том числе России, имеет свои принципы, под которыми понимаются основные начала, характеризующие систему гражданских правоотношений, определяющие основу их строения и развития.

Принципы гражданского права - это закрепленные в правовых актах общеобязательные положения, идеи, начала, которые пронизывают все гражданское право, выражают тенденции развития и потребности общества и характеризуют гражданское право в целом.

Первый принцип - равенство участников гражданских правоотношений. О нем можно сказать все то, что уже говорилось применительно к методу гражданского права.

Второй принцип - неприкосновенность собственности. Этот принцип находит свое выражение в нормах Гражданского кодекса и гласит: "Гражданское законодательство основывается на принципах неприкосновенности собственности".

Третий принцип - свобода договора - заключается в том, что участники гражданских правоотношений самостоятельно решают вопрос о том, вступать ли им в эти отношения, с кем и на каких условиях. Принуждение к заключению договора не допускается за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК или другим законом (например, обязанность предприятия-монополиста при поставках для государственных нужд - заключить договор), либо добровольно принимается на себя в обязательстве.

Четвертый принцип - недопустимость вмешательства в частные дела - состоит в следующем. Конституция РФ закрепила право каждого на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, защиту своей чести и доброго имени.

Пятый принцип - беспрепятственное осуществление гражданских прав - заключается в том, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Шестой принцип - восстановление и судебная защита нарушенных прав - означает, с одной стороны, наличие строгой имущественной ответственности субъектов гражданского права при нарушении принятых на себя обязательств, а с другой - возможность защищать гражданские права в суде, в том числе оспаривать в арбитражном суде акты государственных органов или органов местного самоуправления, незаконно ограничивающие права участников имущественного оборота.

**Вопрос 7**

Общая часть гражданского права — совокупность норм, регулирующих любые имущественно-стоимостные и неимущественные отношения.

Она служит объединяющим началом для всех отраслевых норм, позволяет устранить несоответствия в правовом регулировании схожих по своей природе общественных отношений.

Выделение общей части является традиционным приемом юридической техники континентального права, позволяющим избежать большого числа взаимных отсылок или ненужного дублирования правовых норм в различных структурных подразделениях права, вызывающих сложность восприятия и применения. При этом значительно сокращается объем гражданского законодательства и облегчается его практическое использование.

По своим специфическим особенностям в предмете гражданского права выделяются следующие виды общественных отношений:отношения собственности и аналогичные им; отношения экономического оборота; личные неимущественные отношения; отношения по поводу результатов творческой деятельности; наследственные отношения.

В соответствии с этим гражданское право имеет 5 подотраслей, имеющих свой предмет и метод правового регулирования:

Вещное право: предмет — отношения, возникающие в связи с процессом присвоения материальных благ; метод — предоставление правообладателю полной имущественно-распорядительной самостоятельности и общеправовой запрет посягательства третьих лиц на сферу его имущественных интересов.

Обязательственное право: предмет — отношения, возникающие в связи с процессом перемещения материальных благ; метод — предоставление правообладателю права требования от должника определенных активных действий в его пользу.

Личные неимущественные права: предмет — отношения, возникающие по поводу неотделимых от личности нематериальных (духовных) благ; метод — всеобщий запрет посягательства третьих лиц на сферу его духовных интересов, таких как имя, честь, достоинство, деловая репутация и т. п.

Интеллектуальная собственность: предмет — отношения, возникающие по поводу результатов творческой деятельности; методы: предоставление правообладателю права требования от должника определенных активных действий в его пользу, всеобщий запрет посягательства третьих лиц на сферу его интересов, возникающих в связи с осуществлением правообладателем интеллектуальной деятельности;

Наследственное право: предмет — отношения, возникающие в связи с переходом прав к наследникам; метод — универсальное правопреемство.

Институты и другие структурные подразделения гражданского права

**Тема 2. Гражданские правоотношения**

**Вопрос 1**

Классификация гражданских правоотношений носит теоретический и практический характер, который заключается в правовом уяснении прав и обязанностей сторон, определении круга правовых норм, подлежащих применению в процессе возникновения, реализации и прекращения правоотношений. Классификация гражданских правоотношений может проводиться по различным основаниям.

По содержанию гражданско-правовых отношений они подразделяются на имущественные, имеющие экономический характер, и неимущественные, возникающие в связи с результатами интеллектуальной деятельности и нематериальными благами. Практическое значение этой градации заключается в том, что в имущественных правоотношениях к нарушителю норм гражданского оборота применяются имущественные санкции, а при нарушении неимущественных прав и обязанностей могут использоваться как имущественные, так и правоохранительные меры воздействия. Например, право требовать компенсации морального вреда (ст. 151 ГК РФ), право требовать опровержения сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию (ст. 152 ГК РФ).

Следующая классификация гражданских правоотношений строится в зависимости от структуры межсубъектных связей и делится на абсолютные и относительные. В абсолютных правоотношениях носителю абсолютного права противостоит неопределенное число обязанных лиц (исключительным правам автора корреспондирует неопределенное число лиц, которые не должны нарушать его права), а в относительных правоотношениях управомоченному лицу противостоит строго определенное количество обязанных лиц (договор аренды жилого помещения). Практическое значение разграничения гражданских правоотношений на абсолютные и относительные состоит в том, что при нарушении абсолютных прав любым субъектом гражданского права меры защиты и гражданско-правовой ответственности применяются к любому нарушителю гражданских прав, а при нарушении субъективных прав в относительных правоотношениях ответственность возлагается на строго определенные лица (лицо), обязанные своими действиями удовлетворить интересы управомоченного лица. Например, преимущественное право покупки долевой собственности является относительным правоотношением, а нарушение права собственника по владению, пользованию и распоряжению принадлежащей ему вещи позволяет применять весь арсенал гражданско-правовых способов защиты от любых посягательств - абсолютное правоотношение.

В зависимости от способа удовлетворения интересов управомоченного лица правоотношения делятся на вещные и обязательственные. В вещных правоотношениях за управомоченным лицом закрепляется возможность без содействия обязанных лиц удовлетворить свои потребности путем использования полезных свойств вещей (например, правоотношения в сфере права собственности). Обязательственные правоотношения опосредуют динамику имущественных отношений по передаче имущества и использованию результатов интеллектуальной деятельности. Практическое значение такой классификации состоит в различной правовой регламентации поведения лиц в вещных и обязательственных правоотношениях, а также в применении способов гражданско-правовой защиты. Вещные права защищаются с помощью вещных исков, направленных непосредственно на защиту прав владения, пользования и распоряжения вещей (виндикационный иск - ст. 301 ГК РФ, негаторный иск - ст. 304 ГК РФ), а в обязательственных правоотношениях, как правило, защита осуществляется путем предъявления иска о возмещении понесенных убытков (ст. 15 ГК РФ).

**Вопрос 2**

Новый Жилищный кодекс кардинально поменял порядок получения муниципального или государственного, то есть бесплатного, жилья. Государство оставило за собой обязанность предоставлять социальное жилье только тем нуждающимся, кто не может приобрести его самостоятельно, то есть малоимущим.

При этом основанием для вселения в предоставляемую квартиру или иное жилое помещение будет не ордер (как это было раньше), а договор социального найма, который жилец-наниматель должен заключить с владельцем жилья. Форму этого документа разработало министерство регионального развития и утвердило правительство России.

**Вопрос 4**

Страхование представляет собой отношения по защите имущественных интересов физических и юридических лиц при наступлении определенных событий (страховых случаев) за счет денежных фондов, формируемых из уплачиваемых ими страховых взносов (страховых премий).

**Вопрос 5**

Государственно-правовая охрана детства - один из важнейших принципов социальной политики, непосредственно закрепленных в ст.7, 38, 39 Конституции РФ. Впервые в Основном законе нашего государства воспитание детей рассматривается в качестве самостоятельного правового основания для социального обеспечения детей (ст.39) в виде предоставления им пенсий, пособий, компенсаций, социального обслуживания, бесплатного содержания и воспитания в детских интернатных учреждениях.

ГК регулирует общие вопросы: цели опеки и попечительства, права и обязанности опекунов (попечителей) (ст.31 – 33 ГК РФ), органы опеки и попечительства (ст.34), назначение опекунов и попечителей, а также освобождение или отстранение их от своих обязанностей (ст.35, 39), исполнение опекунами и попечителями своих обязанностей (ст.35 - 37), доверительное управление имуществом подопечных (ст.38), прекращение опеки и попечительства (ст.40).

В пределах, установленных статьей 31 ГК РФ, нормы, определяющие права и обязанности опекунов и попечителей по воспитанию подопечных детей, включены в Семейный кодекс[3] (ст.145 - 150). Правами и обязанностями опекунов и попечителей наделяются приемные родители (ст.153 Семейного кодекса). Приемная семья - это форма устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, на основании договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью, заключаемого органами опеки и попечительства с супругами или отдельными гражданами, желающими взять детей на воспитание в семью (приемными родителями).

Центральное место в защите интересов детей-сирот занял Федеральный закон от 21 декабря 1996 г. N 159-ФЗ "О дополнительных гарантиях по социальной защите интересов детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей" с последующими изменениями и дополнениями. В соответствии с данным законом детьми-сиротами считаются лица в возрасте до 18 лет, у которых умерли оба или единственный родитель; дети, оставшиеся без попечения родителей, - это лица в возрасте до 18 лет, которые остались без попечения обоих или единственного родителя в связи с отсутствием родителей или лишением их родительских прав, ограничением их в родительских правах, признанием родителей безвестно отсутствующими, недееспособными (ограниченно дееспособными), находящимися в лечебных учреждениях, объявлением их умершими, отбыванием ими наказания в учреждениях, исполняющих наказание в виде лишения свободы, нахождением в местах содержания под стражей, подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений; уклонением родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов, отказом родителей взять своих детей из воспитательных, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений. К лицам из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, относятся также и лица в возрасте от 18 до 23 лет, у которых, когда они находились в возрасте до 18 лет, умерли оба или единственный родитель, а также которые остались без попечения обоих или единственного родителя и имеют в соответствии с настоящим Федеральным законом право на дополнительные гарантии конституционного права на образование, прав на имущество и жилое помещение, права на труд.

Разница в социальных правах указанных детей в основном в том, что дети-сироты пользуются правом на пенсию по случаю потери кормильца или социальную пенсию в повышенном размере, а на детей, оставшихся без попечения родителей, взыскиваются с их родителей алименты и выплачиваются опекуну (попечителю) или приемным родителям либо зачисляются на счета детских учреждений отдельно по каждому ребенку, находящемуся на содержании в таких учреждениях (ст.84 Семейного кодекса).

Эмансипация (от лат. emancipatio) - объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным.

С помощью института эмансипации в римском частном праве дети и внуки освобождались из-под власти патерфамилиас (главы семьи). Их с помощью применения норм института эмансипации отпускали на волю, наделяя всеми признаками правоспособности.

**Вопрос 6**

Предпринимательство — неотъемлемый элемент современной рыночной системы хозяйствования, без которого экономика и общество в целом не могут нормально существовать и развиваться.

Независимые предприниматели представляют собой наиболее многочисленный слой частных собственников и в силу своей массовости играют значительную роль не только в социально-экономической, но и в политической жизни страны.

Предпринимательство обеспечивает укрепление рыночных отношений, основанных на демократии и частной собственности. По своему экономическому положению и условиям жизни частные предприниматели близки к большей части населения и составляют основу среднего класса, являющегося гарантом социальной и политической стабильности общества.

В Конституции России определено, что каждый гражданин имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Права и свободы человека и гражданина, а значит, и право свободной предпринимательской деятельности осуществляются на всей территории России и распространяются на каждого гражданина страны. Все органы государственной власти обязаны обеспечивать и защищать в своей деятельности права предпринимателей и свободу предпринимательства, а их противодействие должно рассматриваться как нарушение Конституции России. Государство признает и защищает равным образом частную, государственную, муниципальную и иные формы собственности. Статистические данные свидетельствуют о том, что предпринимательство стало заметным явлением в экономике России. Сегодня в стране работает около 850 тыс. малых предприятий с численностью постоянно занятых свыше 6 млн. человек, зарегистрировано около 3,5 млн. предпринимателей, занимающихся индивидуальной трудовой деятельностью. С учетом работающих по договорам и по совместительству, а также предпринимателей, работающих без образования юридического лица, в предпринимательстве занято около 14 млн. человек. С учетом предприятий, которые фактически являются малыми, но не могут быть отнесены к таковым по тем или иным формальным признакам, а также так называемых средних предприятий, можно говорить об удвоении представленных цифр.

Гражданский Кодекс РФ Ст.23-25.

Статья 23. Предпринимательская деятельность гражданина

1. Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Статья 24. Имущественная ответственность гражданина

Гражданин отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание.

Статья 25. Несостоятельность (банкротство) индивидуального предпринимателя

1. 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.

2. 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.

3. Требования кредиторов индивидуального предпринимателя в случае признания его банкротом удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание, в следующей очередности: в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми предприниматель несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также требования о взыскании алиментов; во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе по контракту, и по выплате вознаграждений по авторским договорам; в третью очередь удовлетворяются требования кредиторов, обеспеченные залогом принадлежащего индивидуальному предпринимателю имущества; в четвертую очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды; в пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом.

4. 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.

5. Основания и порядок признания судом индивидуального предпринимателя банкротом либо объявления им о своем банкротстве устанавливаются законом о несостоятельности (банкротстве).

**Вопрос 7**

Статья 30. Ограничение дееспособности гражданина

1. Гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается попечительство.

Он вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки.

Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя. Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред.

2. Если основания, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, отпали, суд отменяет ограничение его дееспособности. На основании решения суда отменяется установленное над гражданином попечительство.

**Вопрос 8**

Статья 48. Понятие юридического лица

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

Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету.

2. В связи с участием в образовании имущества юридического лица его учредители (участники) могут иметь обязательственные права в отношении этого юридического лица либо вещные права на его имущество.

К юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, относятся хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы.

К юридическим лицам, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право, относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, в том числе дочерние предприятия, а также финансируемые собственником учреждения.

3. К юридическим лицам, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав, относятся общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

1. В п.1 статьи перечисляются традиционные признаки юридического лица: наличие обособленного имущества, самостоятельная ответственность по своим обязательствам, приобретение и реализация гражданских прав от своего имени, выступление в качестве истца и ответчика в судах. Особенность содержащейся в п.1 нормы в том, что в ней прямо указаны те правовые формы, в которых может быть выражено имущественное обособление юридического лица:

а) право собственности (см. ст.209 ГК и сл.);

б) право хозяйственного ведения (см. ст.294);

в) право оперативного управления (см. ст.296).

Далее сказано, что юридическое лицо отвечает по своим обязательствам "этим имуществом", т.е., по-видимому, имуществом, принадлежащим юридическому лицу на одном из трех перечисленных вещных прав. О других допустимых правовых формах имущественного обособления статья умалчивает.

Между тем имущество юридического лица (в особенности коммерческой организации) далеко не исчерпывается вещными объектами. На практике совсем другое имущество является, как правило, объектом взыскания. Обычно это средства на банковских счетах юридических лиц, т.е. принадлежащие им обязательственные права. Этим имуществом юридическое лицо, как правило, и отвечает перед своими кредиторами.

Сам ГК прямого ответа на вопрос о правовой природе неимущественных членских отношений в юридическом лице (участие в управлении юридическим лицом и т.д.) не дает. Однако по своей структуре и назначению эти отношения подпадают под предмет гражданского права (п.2 ст.2 ГК). С включением в ГК специальной гл.8 "Нематериальные блага и их защита" подраздела 3 "Объекты гражданских прав" в соответствии со ст.150 ГК нематериальные блага признаны объектами гражданских правоотношений и установлена их гражданско-правовая защита независимо от наличия или отсутствия тесной связи между ними и имущественными правами или последствиями. Поэтому нет оснований отрицать гражданско-правовой характер и гражданско-правовую защиту неимущественных прав членов и учредителей юридических лиц. Регулирование и защиту, адекватные их содержанию и назначению, они могут получить только путем применения к ним норм гражданского права, в том числе ст.10-12 ГК о пределах осуществления гражданских прав, злоупотреблении правом и защите гражданских прав.

**Вопрос 9**

Банк – это финансовая организация, производящая разнообразные операции с ценными бумагами и деньгами. Банки оказывают финансовые услуги населению, предприятиям, правительству и друг другу. Банк может хранить деньги (бумаги), покупать и продавать, выдавать кредиты, обменивать, контролировать обращение и т.д. Центральный Банк РФ контролирует деятельность других банков и регулирует денежное обращение в стране.

Кредитная организация; кредитное учреждение, в соответствии с российским законодательством, — это юридическое лицо, которое для извлечения прибыли как основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка Российской Федерации (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные Федеральным законом «О банках и банковской деятельности». Кредитная организация образуется на основе любой формы собственности как хозяйственное общество.

Виды кредитных организаций (в соответствии с законом РФ «О банках и банковской деятельности»):

Банк — кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц, размещение указанных средств от своего имени и за свой счёт на условиях возвратности, платности, срочности, открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

Небанковская кредитная организация — кредитная организация, имеющая право осуществлять отдельные банковские операции, предусмотренные ФЗ «О банках и банковской деятельности». Допустимые сочетания банковских операций для небанковских кредитных организаций устанавливаются ЦБР.

Иностранный банк — банк, признанный таковым по законодательству иностранного государства, на территории которого он зарегистрирован.

**Вопрос 10**

Юридическое лицо для осуществления каких либо функций за пределами своего основного места нахождения вправе создать в другом месте свое обособленное подразделение в виде представительства или филиала. Статья 55 ГК РФ дает такое определение представительствам и филиалам:

1. Представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

2. Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

3. Представительства и филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавших их юридических лиц и действуют на основании утвержденных ими положений.

Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют на основании его доверенности.

Представительства и филиалы должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица.

Создавшие представительство или филиал юридические лица передают им некоторое имущество необходимое для осуществления функций представительства или филиала. Обязательно указывать об этом в своих учредительных документах, для того чтобы об этом знали потенциальные кредиторы. В связи с этим, выделенное представительствам и филиалам имущество, учитываемое на их отдельных балансах , может стать объектом взыскания кредиторов создавших их юридических лиц , причем не зависимо от того, связано это с деятельностью данных подразделений или нет. Вместе с тем, по долгам, возникшим в связи с деятельностью представительств и филиалов, юридическое лицо отвечает всем своим имуществом, а не только выделенным этим своим подразделениям.

Юридическое лицо вправе реорганизовывать свои филиалы и представительств, в том числе и превращать их в юридические лиц, которые могут вступать самостоятельно и от своего имени в гражданские и договорные правоотношения.

**Вопрос 11**

Объектом гражданских прав признается то, по поводу чего возникает гражданское правоотношение. Наиболее распространенные объекты гражданского права - вещи (к числу которых относятся, в частности, деньги, валютные ценности, ценные бумаги) и права на вещи. Помимо вещей и прав на вещи ГК называет еще три самостоятельных вида объектов: информацию, результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (все это именуется интеллектуальной собственностью), а также нематериальные блага.

ГК делит объекты гражданского права на три группы: свободно обращающиеся, ограниченные в обращении и полностью изъятые из оборота.

Свободное обращение объектов гражданских прав является общим правилом, а ограничение оборотоспособности и тем более полное изъятие из оборота - исключением из него.

Как и все другие исключительные нормы, правила, предусматривающие случаи ограничения и изъятия, о которых идет речь, не подлежат распространительному толкованию.

Ограничение оборотоспособности выражается в том, что соответствующие виды объектов могут либо принадлежать только государственным организациям или только российским гражданам и юридическим лицам, либо находиться в обороте только по специальным разрешениям (например, оружие, право пользования природными ресурсами территориальных вод, континентального шельфа и морской экономической зоны РФ).

Любое ограничение оборотоспособности должно непременно осуществляться в порядке, предусмотренном законом. Это означает, что на уровне закона необходимо по крайней мере установить, каким образом должны определяться виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота, либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению.

Все остальные вопросы, включая круг подлежащих ограничению видов объектов, могут решаться любым органом при условии, если он был уполномочен на то законом (п. 2 ст. 129 ГК).

Недвижимые и движимые вещи (ст. 130)

2. Предприятие (ст. 132)

3. Делимые и неделимые вещи (ст. 133)

4. Сложные вещи (ст. 134)

5. Главная вещь и принадлежность (ст. 135)

6. Плоды, продукция и доходы (ст. 136)

7. Животные (ст. 137)

8. Интеллектуальная собственность (ст. 138)

9. Служебная и коммерческая тайна (ст. 139).

**Вопрос 12**

Статья 130. Недвижимые и движимые вещи

1. К недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения.

К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

2. Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются движимым имуществом. Регистрация прав на движимые вещи не требуется, кроме случаев, указанных в законе.

1. Деление вещей на недвижимые и движимые становится основополагающим для гражданского законодательства периода рыночной экономики. Правовое значение данного деления связывается с установлением различного правового режима соответственно для недвижимых и движимых вещей по следующим основным направлениям: а) отчуждение и приобретение недвижимых вещей осуществляется исключительно в режиме гласности, ассоциируемой с необходимостью государственной регистрации сделок с недвижимыми вещами (ст. ст. 164, 223), доступной для ознакомления третьим лицам. Государственная регистрация сделок с движимыми вещами производится лишь в случаях, специально указанных в законе; б) предусматривается различный порядок приобретения права собственности на недвижимые и движимые бесхозяйные вещи (ст. 225) и вещи, от которых собственник отказался (ст. 226); в) ипотека может быть установлена только в отношении недвижимых вещей (ст. 338); г) наследование недвижимых вещей и их правовой режим определяются по нормам права, действующим в месте их нахождения, движимых вещей (при наследовании) - по нормам права, действующим в последнем постоянном местожительстве наследователя; д) споры о праве собственности и иных вещных правах на недвижимые вещи рассматриваются по месту нахождения недвижимых вещей (ст. 119 ГПК), споры об аналогичных правах на движимые вещи - в месте нахождения ответчика (ст. 117 ГПК), а в случаях, указанных в законе, - в месте, определяемом по выбору истца (ст. 118 ГПК).

2. В пункте 1 различаются два вида недвижимых вещей: вещи, недвижимые по их природе, и вещи, отнесенные к недвижимым в силу закона. В свою очередь вещи, недвижимые по их природе, подразделяются на две категории: а) земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, т.е. объекты, составляющие единое целое с земельными участками, и б) объекты, прочно связанные с землей, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения.

3. Движимыми признаются вещи, не относящиеся к недвижимости. Ни в ГК, ни в каком-либо другом законе не дается их определения. Движимые вещи, как правило, способны самостоятельно (животные) или с помощью человека перемещаться без какого-либо ущерба их основному назначению. Местонахождение и использование движимых вещей, как правило, не связывается с каким-либо земельным участком. Однако если движимые вещи включаются в качестве составной части в имущественный комплекс, относящийся к недвижимости, то они автоматически на период подобного включения утрачивают качество движимого имущества.

**Вопрос 13**

Сделка — волевые действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Вероятно, одним из самых древних видов сделки является договор мены (обмен).

Сделка может быть совершена в устной или письменной форме. Письменная форма, в свою очередь, может быть простой или нотариальной. Зачастую сделка предваряется рамочным соглашением. Для осуществления валютного контроля сделки может быть оформлен паспорт сделки.

Устная форма сделки представляет собой действия сторон сделки, из которых следует их воля совершить сделку.

Согласно ст. 159 ГК РФ во всех случаях, когда законом или договором не установлено иное, сделки могут совершаться в устной форме.

Простая письменная форма сделки предполагает составление специального документа либо совокупности документов, которые отражают содержание сделки и волю сторон сделки на её заключение. Волю на заключение сделки подтверждают подписи сторон или их представителей. Иногда к простой письменной форме сделки могут устанавливаться дополнительные требования: исполнение на специальном бланке, скрепление печатью и т. п. В простой письменной форме совершают сделки между юридическими лицами, между юридическми и физическими лицами, а также сделки между физическими лицами на сумму, не менее чем в 10 раз превышающую минимальный размер оплаты труда.

Нотариальная форма сделки представляет собой частный случай письменной сделки, когда на документе, соответствующем простой письменной форме нотариус (или должностное лицо, имеющее право совершать нотариальные действия) совершает удостоверительную надпись. Нотариальная форма определённых видов сделок непосредственно предписана законом, но она является обязательной и в том случае, когда предписывается не законом, а соглашением сторон.

**Вопрос 14**

Для начала надо сказать, что действительной сделкой считается юридический акт, порождающий тот правовой результат (основание), к которому стремились субъекты сделки.

Действительность сделок основывается на четырех элементах, порочность которых влечет к недействительности сделки. Законодательство показывает нам следующие условия действительности сделки:

- Субъекты, совершающие сделки, должны обладать способностью к участию в сделке;

- Волеизъявление субъекта должно соответствовать его воле;

- Законность содержания;

- Соблюдение формы сделки;

Участниками сделки являются субъекты гражданского права. Эти субъекты должны обладать дееспособностью, т.е. способностью своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК РФ). Такая способность самостоятельного совершения сделок является элементом гражданской дееспособности. В связи с этим важно отметить дееспособность малолетних и несовершеннолетних. Да, способность иметь гражданские права и нести обязанности признается за всеми гражданами в равной мере, и такая правоспособность возникает в момент рождения и прекращается смертью (если говорить и физических лицах), но гражданский кодекс, отдельно отмечая особенности дееспособности малолетних и несовершеннолетних, обеспечивает охрану прав лиц, не достигнувших 18 лет, так как до достижения этого возраста лицо не может самостоятельно возлагать на себя некоторые обязанности. Закон отдельно прописывает те сделки, которые вправе совершать лица, не достигшие 18 лет.

Юридические лица для совершения сделок должны обладать правоспособностью, т.е. возможностью заниматься любой деятельностью, иметь любые гражданские права и нести обязанности (ст. 49 ГК РФ).

**Вопрос 15**

Реституция - 1) в гражданском праве возврат сторонами всего полученного ими по сделке в случае признания ее недействительной. При невозможности возвратить полученное в натуре возмещается его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены в законе. Общим правилом является двусторонняя Р.; 2) в международном праве вид материальной международно-правовой ответственности государства, совершившего акт агрессии или иное международно-противоправное деяние, заключающейся в его обязанности устранить или уменьшить причиненный другому государству материальный ущерб, восстановив прежнее состояние, в частности путем возврата имущества, разграбленного и незаконно вывезенного с оккупированной территории.

Ст. 167 ГК. Двухсторонняя реституция - это возврат всего полученного сторонами по недействительной сделке.

Другим правовым последствием недействительности сделки является односторонняя реституция, заключающаяся в том, что исполненное обратно получает только одна сторона (добросовестная), Другая же (недобросовестная) сторона исполненного не получает. Оно передается в доход государства. Если же недобросовестная сторона не успела исполнить сделку, в доход государства передается то, что подлежит исполнению. Таким образом, в отношении недобросовестной стороны применяется санкция конфискационного характера.

Последствия в виде односторонней реституции с обращением в доход Российской Федерации имущества, полученного по сделке потерпевшим, а также причитавшегося ему в возмещение переданного виновной стороне, предусмотрены для случаев признания недействительными сделок, заключенных под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или при стечении тяжелых обстоятельств. При невозможности передать имущество в доход государства в натуре взыскивается его стоимость в деньгах. Такие же последствия предусмотрены для сделок, совершенных с целью, противной основам правопорядка и нравственности, если виновно действовала только одна сторона. недопущение Реституция, т.е. взыскание в доход государства всего полученного (причитающегося) сторонами по сделке (это правило применяется к сделкам, совершенным с целью, противной основам правопорядка и нравственности при наличии умысла у обеих сторон такой сделки)

**Тема 3. Осуществление и защита гражданских прав**

**Вопрос 1**

Гражданские права осуществляются на базе ряда принципов. В силу одного из них граждане и юридические лица осуществляют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению. Этот принцип целиком отвечает основным началам гражданского законодательства, в том числе заложенной в них идее беспрепятственного осуществления гражданских прав. В то же время субъекты гражданского права, по свободному усмотрению реализуя свои гражданские права, не должны осуществлять их исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотреблять ими в иных формах. В условиях свободного рынка формами злоупотребления своим правом признаются в первую очередь действия по ограничению конкуренции, ведущие к монополизму на рынках товаров, работ и услуг, и недобросовестная конкуренция.

Конкуренция - это состязательность хозяйствующих субъектов, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого из них односторонне воздействовать на общие условия обращения товаров (включая работы и услуги) на соответствующем товарном рынке. Монополистическая деятельность направлена на недопущение, ограничение или устранение конкуренции. Она проявляется в противоречащих антимонопольному законодательству действиях (бездействии) хозяйствующих субъектов или федеральных органов исполнительной власти, органов исполнительной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления. Примеры: доминирующее, т.е. исключительное положение одного или нескольких субъектов на рынке товара, не имеющего заменителя; установление монопольно высоких или низких цен; создание искусственного дефицита товаров и т.п.

Недобросовестная конкуренция выражается в любых направленных на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действиях хозяйствующих субъектов, которые противоречат положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могущих причинить или причинивших убытки конкурентам либо нанесших ущерб их деловой репутации. Это - обманная реклама, незаконное использование чужих зарегистрированных товарных знаков, некорректное сравнение своих товаров с товарами конкурентов и т.п. При этом важно учитывать, что в силу п.3 ст.10 ГК разумность действий участников товарного рынка и их добросовестность предполагаются, пока не доказано обратное.

Судебная защита гражданских прав. К числу основных начал гражданского законодательства относится обеспечение восстановления нарушенных прав и их судебной защиты. Защиту нарушенных, а также оспоренных гражданских прав осуществляют суд, арбитражный суд или третейский суд. В административном порядке гражданские права защищаются лишь в случаях, предусмотренных законом.

Гражданские права защищаются, в частности, путем признания права (например, права на жилое помещение или права на результат умственного труда), признания оспоренной сделки недействительной, возмещения убытков, взыскания неустойки и компенсации морального вреда. Определенными особенностями обладает защита права собственности и других вещных прав, а также чести, достоинства, деловой репутации и обязательственных прав.

Одним из способов защиты гражданских прав является их самозащита. Граждане и юридические лица вправе сами, в том числе с привлечением в установленном порядке частных охранников, защищать свои права. Применяемые при этом приемы и меры самозащиты должны быть соразмерны нарушению прав и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

Важное значение имеет защита чести, достоинства гражданина и деловой репутации граждан и организаций. Честь - это общественная оценка качеств лица. Достоинство - субъективная оценка лицом своих возможностей и способностей, т. е. личностная самооценка. Деловая репутация представляет сочетание субъективной и общественной оценки деловых умений лица, в том числе индивидуального предпринимателя и коммерческой организации. Умаление чести, достоинства и особенно деловой репутации предпринимателя способно нанести большой урон его бизнесу, отпугнуть клиентов, снизить сбыт товаров и объем оказываемых услуг, поступление прибыли.

**Вопрос 2**

|  |  |
| --- | --- |
| Виды судов | Перечень гражданско-правовых споров  Нормативный акт |
| Суд общей юрисдикции | 1) исковые дела с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, земельных, экологических и иных правоотношений;  2) дела по указанным в ст. 122 ГПК РФ требованиям, разрешаемые в порядке приказного производства;  3) дела, возникающие из публичных правоотношений и указанные в ст. 245 ГПК;  4)дела особого производства, указанные в ст. 262 ГПК;  5)дела об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судов;  6) дела о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений.  Кроме того, суды общей юрисдикции рассматривают также дела, в которых участвуют иностранные граждане и лица без гражданства, если иное не предусмотрено международным договором. |
| Арбитражный суд | 1) защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц, осуществляющих предпринимательскую и иную экономическую деятельность, а также прав и законных интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц в указанной сфере;  2) обеспечение доступности правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;  3) справедливое публичное судебное разбирательство в установленный законом срок независимым и беспристрастным судом;  4) укрепление законности и предупреждение правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;  5) формирование уважительного отношения к закону и суду;  6) содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев и этики делового оборота. |
| Третейский суд | В компетенцию Третейского суда при ТПП РФ входит разбирательство споров, главным образом возникающих в связи с неисполнением или ненадлежащим исполнением договорных обязательств, между коммерческими организациями (или индивидуальными предпринимателями), а также между другими юридическими лицами, зарегистрированными в Российской Федерации или в других странах – участницах Содружества Независимых Государств. Третейский суд рассматривает лишь экономические споры, возникающие между названными субъектами и отнесенные законом к компетенции соответствующих арбитражных судов. Он не рассматривает возникающие с их участием споры управленческого характера, например, об обжаловании действий налоговых или таможенных органов. В его компетенцию не входят и споры с участием иностранных юридических лиц, зарегистрированных в государствах, не являющихся участниками СНГ, и споры с участием граждан (физических лиц). |

**Вопрос 3**

Юрисдикционная форма защиты - это защита гражданских прав государственными или уполномоченными государством органами, т.е. в судебном или административном порядке. Неюрисдикционная форма защиты гражданского права - защита гражданского права самостоятельными действиями управомоченного лица без обращения к государственным и иным уполномоченным органам.

Под способом защиты субъективных гражданских прав понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных

(оспариваемых) прав и воздействие на нарушителя. Общий перечень этих мер дается в ст. 12 ГК, где говорится, что гражданские права защищаются путем: признания права; восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки; признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления; самозащиты права; присуждения к исполнению обязанности в натуре; возмещения убытков; взыскания неустойки; компенсации морального вреда; прекращения или изменения правоотношения; неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону; иными способами, предусмотренными законом.

В статье 12 названы одиннадцать способов защиты гражданских прав.

Только два из них включены в перечень впервые. Это компенсация морального вреда и самозащита. Однако новым является лишь сам термин "самозащита", т.к. некоторые из ее приемов, например: удержание, были известны гражданскому законодательству и ранее.

Среди названных в статье 12 можно выделить: способы, применение которых возможно лишь судом (признание оспоримой сделки недействительной, признание недействительным акта государственного органа и т.д.); способы, которые могут быть использованы стороной правоотношения как с помощью суда, так и самостоятельно (возмещение убытков, взыскание неустойки и др.); самозащиту, защиту гражданских прав без участия суда.

**Вопрос 4**

Статья 199. Применение исковой давности

1. Требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности.

Статья 200. Начало течения срока исковой давности

1. Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Изъятия из этого правила устанавливаются настоящим Кодексом и иными законами.

2. По обязательствам с определенным сроком исполнения течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения.

По обязательствам, срок исполнения которых не определен либо определен моментом востребования, течение исковой давности начинается с момента, когда у кредитора возникает право предъявить требование об исполнении обязательства, а если должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, исчисление исковой давности начинается по окончании указанного срока.

3. По регрессным обязательствам течение исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства.

**Вопрос 5**

О специальных сроках исковой давности статьи 181, 250, 725, 797, 966 ГК РФ.

Статья 197. Специальные сроки исковой давности

1. Для отдельных видов требований законом могут устанавливаться специальные сроки исковой давности, сокращенные или более длительные по сравнению с общим сроком.

2. Правила статей 195, 198 - 207 настоящего Кодекса распространяются также на специальные сроки давности, если законом не установлено иное.

Статья 208. Требования, на которые исковая давность не распространяется

Исковая давность не распространяется на:

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

требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

**Вопрос 6**

Нарушение имущественных интересов юридического лица или гражданина (имущественный ущерб), или принадлежащих гражданину от рождения или в силу закона нематериальных благ (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т.п.), или нарушение личных неимущественных прав (право на пользование своим именем, право авторства и других неимущественных прав в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) (моральный вред), влекущее причинение ущерба.

В юридической литературе, судебной и арбитражной практике используются понятия "вред", "ущерб", "убытки". Вред и ущерб чаще всего рассматриваются в качестве синонимов.

Понятия "вред" и "убытки" не совпадают. Вред - понятие более широкое, подразделяющееся на имущественный и неимущественный вред (вред личности). Под имущественным вредом понимают материальные (экономические) последствия правонарушения, имеющие стоимостную форму. Денежную оценку имущественного вреда называют убытками.

Вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред.

Под Вина (в праве) обычно понимается внутренняя, субъективная сторона вредоносного или общественно опасного действия или бездействия, нарушающего правовую норму, психическое отношение лица к характеру совершаемого им действия и к его последствиям. В этом плане в понятие Вина (в праве) включают умысел и неосторожность, а в уголовном праве иногда также мотив, цель и другие элементы субъективной стороны преступления.

**Вопрос 7**

Под убытками, согласно п.2 ст.15 ГК РФ, понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Неустойка - определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (ст. 330 ГК РФ).

Пеня = вид неустойки, штрафная санкция за неуплату.

Штраф ( наказание)— вид наказания; денежное взыскание, как правило, в пользу государства, назначаемое за совершение проступка. В законодательстве разных государств наряду с термином «штраф» используется также термин «денежное взыскание». Штраф, как вид наказания, во многих государственно-правовых системах присущ нескольким отраслям права.

Цель неустойки - все же доплнительное обременение

Нет. Общее правило гражданского оборота с древнеримских времен - компенсаторный характер возмещения ущерба. Проще говоря, ответственность причинителя вреда или нарушителя обязательства не должна быть выгодной для пострадавшей стороны.

А зачетная неустойка нужна для того, чтобы не доказывать размер убытков. Вообще, зачетная неустойка это общее правило и по ГК и по классикам, а штрафная - исключение, по причинам, изложенным в первом абзаце.

**Вопрос 8**

По основаниям возникновения и содержанию различают два вида ответственности: деликатную и договорную.

При наступлении деликатной ответственности вред причиняется лицом, не совершившим ранее в обстоятельственном правоотношении с потерпевшим. Своими действиями причинитель вреда нарушает не конкретную обязанность активного характера ( выполнить работу, оказать услугу, уплатить деньги и т.п. ), а общую пассивную обязанность – воздерживаться от нарушения абсолютных субъективных прав другого лица. Деликтная ответственность возникает в момент причинения вреда имуществу или личности. В соответствии с этим оно регулируется кроме общих правил о гражданско-правовой ответствености специальными нормами об обязательствах из причинения вреда ( гл. 59 ГКРФ ). Правила о деликатной ответственности не могут подвергаться изменению по соглашению сторон обязательства.

Меры по договорной ответственности в установленный законом или предусматриваются сторонами при заключении конкретного договора. Поскольку договорная ответственность наступает при нарушении конкретной обязанности должника относительно правоотношений, она определяется кроме общих положений о гражданско-правовой ответственности нормами того закона ( или правилами договора), который регулирует данные обязательственные отношения в целом. Принцип свободы договора обусловливает диспозитивный характер большинства норм института договорной ответственности.

Следует отметить, что ст.1084 Гражданского кодекса Российской Федерации предписывает возмещать вред причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств ( договор перевозки, договор на оказание медицинской помощи и др. ), а так же при исполнении обязанностей военной службы, службы в милиции и других соответствующих обязанностей, по правилам гл. 59 Гражданского кодекса Российской Федерации ( « Обязательства в следствии причинения вреда » ), если законом или договором не предусмотрен более высокий размер ответственности. Это исключение обеспечивает более эффективную защиту интересов потерпевшей.

Если субъектов ответственности за причиненный вред более одного, то гражданско-правовая ответственность может носить субсидиарный, долевой или солидарный характер.

При субсидиарной ответственности устанавливаются определенные правила поведения кредитора, основного и субсидиарного должников. Первоначально кредитор обязан предъявить требование к основному должнику, а так же использовать возможность удовлетворения требования путем зачета встречного требования либо бесспорного взыскания средств.

Если основной должник отказался удовлетворить требования кредитора или кредитор не получил, от него в разумный срок ответ на предъявленное требование, это требование может быть предъявлено лицу, несущему субсидиарную ответственность (субсидиарному должнику). Субсидиарный должник обязан до удовлетворения требования предупредить об этом основного должника, а если предъявлен иск – привлечь, основного должника к участию в деле. В противном случае основной должник, имеет право выдвинуть против регрессного требования субсидиарного должника возрождения, которые он имел против кредитора (ст. 399 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Для отдельных видов обязательств применение субсидиарной ответственности зависит от дополнительных условий: период, в течение которого, субсидиарный должник несет субсидиарную ответственность; имущественное положение основного должника; обстоятельства вызывающие наступление ответственности, и др.

Солидарная ответственность возникает, если солидарность обязанности предусмотрена договором или законом. Так, акционеры, не полностью оплатившие акции несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах неоплаченной стоимости принадлежащих им акций (п. 1 ст. 2 Федерального закона « Об акционерных обществах »). Лица, совместно причинившие вред, отвечают перед потерпевшим солидарно. Но по заявлению потерпевшего и в его интересах суд вправе возложить на лицо совместно причинивших вред, ответственность в долях (ст. 1080 Гражданского кодекса Российской Федерации).

При ненадлежащем исполнении солидарного обязательства с пассивной (или смешанной) множественностью кредитор (или каждый из кредиторов) вправе возложить ответственность на всех должников совместно или на любого из них в отдельности как полностью, так и в части долга (ст. 323 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Деловая ответственность наступает, если солидарность обязанности прямо не предусмотрена законом, иным правовым актом, условиями обязательства. При ненадлежащем исполнении долевого обязательства с пассивной или смешанной множественностью каждый из должников несет ответственность перед кредитором ( или любым из кредиторов ) в определенной части. Размер долей и, следовательно, объем ответственности должников предполагается равным, если иное не следует из закона, иных правовых актов, условий обязательства (ст. 321 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Ответственность в порядке регресса возникает, когда должник исполнил обязательство по возмещению вреда за непосредственного причинителя вреда и предъявил обратное требование (регресс) к этому нарушителю. Например, Фывап осудили за нарушение правил вождения, повлекшие тяжкие последствия в судебном заседании были рассмотрены и удовлетворены одновременно требования потерпевших в автомобильной аварии и к владельцу автомашины ( военной комендатуры города ) о возмещении причиненного ущерба, а так же обратное требование владельца автомашины к осужденному Фывап о взыскании ущерба в том же размере. Кассационный суд. Рассмотрев дело, признал решение суда первой инстанции об удовлетворении иска владельца автомашины к осужденному Фывап ошибочным. Суд не вправе удовлетворить регрессный иск, если на момент вынесения решения истец (владелец автомашины) не возместил причиненный вред потерпевшему.

**Тема 4. Право собственности и иные вещные права**

**Вопрос 1**

Право собственности - совокупность юридических норм, закрепляющих и охраняющих принадлежность (присвоенность) материальных благ определенным лицам или коллективам, предусматривающих объем и содержание прав собственника в отношении принадлежащего ему имущества, способы и пределы осуществления этих прав. И заключается в том, что собственник по своему усмотрению владеет, пользуется и распоряжается принадлежащим ему имуществом. Собственник может передавать свои правомочия по владению, пользованию и распоряжению имуществом другому лицу, использовать имущество в качестве предмета залога или обременять его иным способом, передавать свое имущество в собственность или управление другому лицу, а также совершать в отношении него любые действия, не противоречащие закону. Собственник в праве использовать свое имущество для любой предпринимательской деятельности, не запрещенной законом. Объектами могут быть предприятия, имущественные комплексы, земельные участки, горные отводы, здания, сооружения, оборудования, сырье и материалы, деньги, ценные бумаги, другое имущество производственного, потребительского, социального, культурного, иного назначения, а также продукты интеллектуального и творческого труда. Объектами интеллектуальной собственности являются произведения науки, литературы, искусства и других видов творческой деятельности в сфере производства, в том числе открытия, изобретения, рационализаторские предложения, промышленные образцы, "ноу-хау", торговые секреты, товарные знаки, фирменные наименования и знаки обслуживания.

**Вопрос 2**

Основаниями возникновения права собственности называются те юридические факты, в результат которых возникают эти права. Они делятся на первоначальные и производные. К первой группе относятся юридические факты, по которым отсутствует правопреемство (вещь появляется впервые, право предшествующим собственником утрачено, либо предыдущий собственник неизвестен (находка, клад и т.д.) При производных основаниях право собственности нового собственника основывается на праве предыдущего собственника независимо от того, по воле или помимо воли предшествующего собственника происходит переход права собственности. Наиболее распространенными производными основаниями перехода права собственности являются договоры.

К числу первоначальных способов относятся: приобретение права собственности на вновь изготовленную вещь, переработка чужой вещи (спецификация), обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (лов рыбы, сбор ягод и т.д.)., приобретение при определенных условиях права собственности на самовольную постройку, приобретение бесхозяйного имущества, находка, задержание безнадзорных животных, приобретательная давность и др..

К производным основаниям права собственности помимо договоров (купли-продажи, дарения и т.д.) относятся наследование (переход прав и обязанностей от умершего лица к его наследникам) и реорганизация юридического лица.

Особыми случаями производных оснований возникновения права собственности являются выплата полностью паевого взноса членом потребительского кооператива за предоставленный ему кооперативом объект (квартиру, гараж и т.д.), в результате чего этот объект становится его собственностью, а также приватизация государственного и муниципального имущества.

Традиционно способы возникновения права собственности делятся на две группы: первоначальные; производные.

Первоначальные способы не предусматривают правопреемства от одного собственника другому. К данной группе относятся: строительство жилого дома, право собственности на которое возникает с момента государственной регистрации (ст. 219 ГК РФ); приобретение права собственности в силу приобретательной давности (ст. 234 ГК РФ); приобретение права собственности на бесхозяйное недвижимое имущество (ст. 225 ГК РФ); приобретение права собственности добросовестным приобретателем вещи (ст. 302 ГК РФ).

Производные способы - те, при которых происходит передача права собственности на жилые помещения от одного лица другому.

К данной группе относятся: договоры купли-продажи, мены, дарения, ренты; наследование жилых помещений по закону и по завещанию; приватизация жилых помещений; внесение полной суммы паевого взноса в ЖСК; реорганизация юридического лица, в результате которой имущество перешло к его правопреемникам, и др.

Приобретательная давность - такой способ приобретения жилья в собственность, когда лицо (гражданин или юридическое лицо), не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным жилым помещением в течение пятнадцати лет, приобретает право собственности на данное жилое помещение.

**Вопрос 3**

Понятие бесхозяйных вещей содержится в ст. 225 ГК РФ. В соответствии с данной статьей бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался.

К бесхозяйным, в силу указания закона, относятся бесхозяйные движимости, как-то: брошенные вещи (ст. 226 ГК), находки (ст. 227 ГК), безнадзорные животные (ст. 230 ГК), клады (ст. 233 ГК) и бесхозяйные недвижимости (ч. 3 ст. 225 ГК). Приобретение права собственности на бесхозяйные движимые и недвижимые вещи возможно при наличии условий, прямо установленных в законе (см. перечисленные выше статьи ГК РФ), либо в силу правил о приобретательной давности (ст. 234 ГК РФ).

Заявление о признании движимой вещи бесхозяйной подается в суд лицом, вступившим во владение ею, по месту жительства или месту нахождения заявителя. Заявление о признании движимой вещи, изъятой федеральными органами исполнительной власти в соответствии с их компетенцией, бесхозяйной подается в суд финансовым органом по месту нахождения вещи.

Заявление о признании права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь подается в суд по месту ее нахождения органом, уполномоченным управлять муниципальным имуществом.

Порядок признания права муниципальной собственности на бесхозяйную недвижимую вещь определен в ч. 3 ст. 225 ГК РФ. Прежде чем муниципальный орган, а именно: комитет по управлению муниципальным имуществом, обратится в суд с заявлением о признании права муниципальной собственности на бесхозяйную вещь, она должна быть принята на учет органом, который осуществляет государственную регистрацию права на недвижимое имущество. Постановка на учет осуществляется по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого эта вещь находится. Если в течение года со дня постановки бесхозяйной недвижимой вещи на учет никто не заявит о своих правах на нее, то только тогда соответствующий комитет по управлению муниципальным имуществом может обратиться в суд с заявлением о признании права муниципальной собственности на данную вещь. Принимая заявление, судья должен проверить, были ли приняты заявителем меры по постановке бесхозяйной вещи на учет, как того требует ч. 3 ст. 225 ГК РФ. Если доказательств постановки бесхозяйной недвижимости на учет не имеется или со дня ее постановки на учет не истек годичный срок, судья в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК отказывает в принятии заявления.

В соответствии с ч. 3 п. 3 ст. 225 ГК РФ бесхозяйная недвижимая вещь, не признанная по решению суда поступившей в муниципальную собственность, может быть вновь принята во владение, пользование и распоряжение оставившим ее собственником либо приобретена в собственность в силу приобретательной давности.

Если суд пришел к выводу, что данная недвижимая вещь не имеет собственника или что собственник ее неизвестен и она принята на учет в установленном порядке, то суд принимает решение о признании права муниципальной собственности на эту вещь.

**Вопрос 4**

В Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. ст. 212 ГК РФ.

**Вопрос 5**

Вещное право как подотрасль гражданского права представляет собой систему правовых норм о правах лиц (субъектов гражданского права) на вещи.

Субъективные вещные права оформляют и закрепляют принадлежность вещей субъектам гражданских правоотношений, что и отличает их от обязательственных прав, закрепляющих переход вещей и иных объектов гражданских правоотношений от одних участников (субъектов права) к другим, а также от исключительных прав, имеющих объектом нематериальные результаты творческой деятельности либо средства индивидуализации товаров.

Право собственности является основным вещным правом, наиболее используемым и применяемым в гражданском обороте, в нашей повседневной жизни. Однако, право собственности не единственное вещное право. Оно не может удовлетворить все потребности, особенно участников предпринимательской и хозяйственной деятельности.

Статья 216 Гражданского кодекса РФ устанавливает следующие виды вещных прав:

право собственности;

право пожизненного наследуемого владения земельным участком;

право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком;

право ограниченного пользования земельным участком;

право хозяйственного ведения;

право оперативного управления.

**Вопрос 6**

Статья 622. Возврат арендованного имущества арендодателю

При прекращении договора аренды арендатор обязан вернуть арендодателю имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Если арендатор не возвратил арендованное имущество либо возвратил его несвоевременно, арендодатель вправе потребовать внесения арендной платы за все время просрочки. В случае, когда указанная плата не покрывает причиненных арендодателю убытков, он может потребовать их возмещения.

В случае, когда за несвоевременный возврат арендованного имущества договором предусмотрена неустойка, убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки, если иное не предусмотрено договором.

Статья 623. Улучшения арендованного имущества

1. Произведенные арендатором отделимые улучшения арендованного имущества являются его собственностью, если иное не предусмотрено договором аренды.

2. В случае, когда арендатор произвел за счет собственных средств и с согласия арендодателя улучшения арендованного имущества, не отделимые без вреда для имущества, арендатор имеет право после прекращения договора на возмещение стоимости этих улучшений, если иное не предусмотрено договором аренды.

3. Стоимость неотделимых улучшений арендованного имущества, произведенных арендатором без согласия арендодателя, возмещению не подлежит, если иное не предусмотрено законом.

4. Улучшения арендованного имущества, как отделимые, так и неотделимые, произведенные за счет амортизационных отчислений от этого имущества, являются собственностью арендодателя.

**Вопрос 7**

Виндикационный иск - это иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику о возврате имущества из чужого незаконного владения. Этот вид иска направлен на защиту права владения имуществом. В частности, согласно ст. 301 ГК собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения. (Например, иск о возврате незаконно занятого нежилого помещения.)

В ГК установлены правила, содержащие некоторые особенности, когда речь идет об истребовании имущества от добросовестного приобретателя. В частности, в соответствии со ст. 302 ГК, если имущество возмездно приобретено у лица, которое не имело права его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать (добросовестный приобретатель), то собственник вправе истребовать это имущество от приобретателя в случае, когда имущество утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли.

Согласно ст. 303 ГК при истребовании имущества из чужого незаконного владения собственник вправе потребовать от лица, которое знало или должно было знать, что владение незаконно (недобросовестный владелец), возврата или возмещения всех доходов, которые это лицо извлекло или должно было извлечь за все время владения; от добросовестного владельца - возврата или возмещения всех доходов, которые он извлек или должен был извлечь со времени, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества.

**Вопрос 8**

Негаторный иск - это иск к лицу, которое нарушает право пользования или распоряжения, принадлежащее собственнику имущества. Посредством негаторного иска собственник имущества добивается устранения препятствий по осуществлению правомочий пользования и распоряжения своим имуществом. Так, на основании ст. 304 ГК собственник может требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (например, требовать, чтобы была убрана куча угля перед гаражом, затрудняющая пользование автомобилем, находящимся в гараже).

Закон защищает права владельцев, не являющихся собственниками. В соответствии со ст. 305 ГК права, предусмотренные ст. 301 - 304 ГК, принадлежат также лицам, владеющим имуществом на праве пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления либо по иному основанию, предусмотренному законом или договором. При этом закон не содержит исчерпывающего перечня оснований, на которые может опираться лицо, заявляющее свои права на истребование вещи из чужого незаконного владения или устранение нарушений пользования и распоряжения имуществом.

По своей правовой природе указанные иски нельзя формально рассматривать в качестве виндикационных и негаторных, однако титульные владельцы получают такую же абсолютную вещно-правовую защиту своих прав, как и собственники. При этом титульные владельцы имеют право на защиту своего владения против любого лица, в том числе против собственника. Так, арендатор может истребовать вещь из незаконного владения арендодателя - собственника вещи.

**Тема 5. Общие положения об обязательствах и договорах**

**Вопрос 1**

Обязательства, гражданско-правовые- 1) правоотношения, в силу которых одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие либо воздержаться от него, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанностей (ст. 307 ГК РФ). Основания возникновения обязательств - юридические факты, договоры, односторонние сделки, административные акты, неправомерные действия, события. Обязательства всегда имеют определенный субъективный состав (стороны обязательства). Одна из сторон - должник, то есть лицо, обязанное выполнить работу, оказать услугу, передать имущество, совершить иные действия. Другая сторона - кредитор, то есть лицо, которое вправе потребовать от должника исполнения его обязанности. Обязательства - взаимоотношение лиц, урегулированное нормами обязательственного права. Обязательства относятся к группе имущественных отношений, поскольку оформляют процессы обмена в обществе. Обязательства бывают двухсторонние, с множественностью лиц, с участием третьих лиц и с заменой сторон.

Существует и другая классификация обязательств. Они должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких требований - в соответствии с обычаями делового оборота и иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 309 ГК РФ).

Исполнение обязательства состоит в совершении кредитором и должником действий, составляющих содержание их прав и обязанностей. Помимо принципа надлежащего исполнения обязательств, сформулированного в ст. 309 ГК РФ, действует принцип реального исполнения (ст. 396 ГК РФ), который предписывает обязательность исполнения в натуре, без замены предусмотренного обязательством действия денежном эквивалентом в виде возмещения убытков и уплаты неустойки.

Обязательства в общем смысле определяют понятие долга (англ. liabilities) одного лица (должника) перед другим (кредитором). В силу обязательства должник обязан совершить в пользу кредитора определенные действия: поставить товары, выполнить работы, оказать услуги, перечислить денежные средства и т.п., а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанностей.

Обязательственные правоотношения - правоотношения, опосредующие динамику имущественных отношений по передаче имущества, выполнению работ, оказанию услуг, созданию и использованию продуктов интеллектуальной деятельности.

Практическое значение разграничения вещных и обязательственных правоотношений состоит в следующем. Вещные правоотношения реализуются непосредственными действиями самого управомоченного лица, а обязательственные - через исполнение обязанностей должником. Иначе говоря, носитель вещного права имеет возможность непосредственно без содействия обязанных лиц удовлетворить свои интересы, в то время как лицо, обладающее обязательственным правом, может удовлетворить свои интересы только через действия обязанного лица. Такое положение объясняется тем, что вещные правоотношения абсолютны, а обязательственные - относительны.

**Вопрос 2**

Статья 310. Недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства

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.

1. Односторонний отказ от исполнения обязательства по смыслу ст. 310 ГК - это волеизъявление стороны в обязательстве (односторонняя сделка), прекращающее обязательство во внесудебном порядке. Волеизъявление должно быть воспринято другой стороной. Основания для отказа от исполнения обязательства, порядок сообщения об этом другой стороне должны, соответственно, предусматриваться в законе или договоре.

2. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий в случаях, когда хотя бы одной стороной в обязательстве является гражданин, не занимающийся предпринимательской деятельностью, допустим, когда это специально предусмотрено законом. Соответственно правила, инструкции, условия договора, расширяющие основания для отказа от договора с таким гражданином по сравнению с кругом оснований для отказа, предусмотренных законом, являются актами неправомерными, и в случае спора суд должен применять закон (ст. 3 ГК). Так, наниматель жилого помещения, проживающий один, может в любое время расторгнуть договор по найму, отказаться от пользования жильем, выехать на постоянное место жительства в другое место, соответственно обязательство, основанное на договоре найма жилого помещения, прекращается во внесудебном порядке, но он должен письменно предупредить наймодателя за три месяца (ст. 687 ГК).

Однако прекращение обязательства по инициативе наймодателя возможно лишь по основаниям, установленным законом, и только в судебном порядке, кроме случаев выселения из домов, грозящих обвалом (в последнем случае выселение возможно с санкции прокурора) (ст. ст. 89, 90 Жилищного кодекса РФ, ст. 687 ГК).

3. ГК различает односторонний отказ от исполнения (и изменения) обязательства от изменения и расторжения договора по требованию одной из сторон. О соотношении этих понятий говорит ст. 450 ГК.

Право на одностороннее расторжение договора реализуется в порядке, предусмотренном ст. 452 ГК. При наличии для этого оснований, указанных в законе или договоре, заинтересованная сторона предлагает расторгнуть или изменить договор. Если другая сторона возражает или в установленный срок не ответит на предложение об изменении или расторжении договора, обязательство прекращается на основании решения суда.

Таким образом, при недостижении соглашения о расторжении договора юридическим фактом, прекращающим обязательство, является решение суда.

Односторонний же отказ от исполнения обязательства - односторонняя сделка, прекращающая обязательство во внесудебном порядке.

4. Односторонний отказ от исполнения обязательства чаще всего применяется в качестве так называемой оперативной санкции по отношению к стороне, нарушившей обязательства. Например, ст. 405 ГК предусмотрена такая санкция в случае просрочки должника, когда исполнение утратило интерес для кредитора. Для отказа от исполнения кредитору не надо обращаться в суд, достаточно заявить об отказе должнику. Аналогичное значение и правовые последствия отказа от исполнения имеются в виду в ст. 328 ГК, а также в ст. ст. 463, 464, 480, 484 и других статьях ГК.

5. В ряде случаев закон устанавливает возможность одностороннего отказа от исполнения обязательства при отсутствии правонарушения, соответственно предусматривается процедура взаиморасчетов при таком прекращении обязательства.

Например, заказчик по договору подряда вправе во всякое время до окончания работы отказаться от договора, уплатив подрядчику вознаграждение за выполненную часть работы и возместив ему убытки (ст. 717 ГК), стороны по договору поручения вправе отказаться от договора (ст. 977 ГК).

Доверитель по договору поручения вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно (ст. 977 ГК). При этом поверенному возмещаются издержки, а также выплачивается вознаграждение соразмерно выполненной работе.

6. Односторонний отказ от исполнения обязательств нельзя смешивать с отказом от осуществления права кредитора в обязательстве. Например, кредитор по договору займа может простить долг, сообщив об этом должнику. Соответственно обязательство прекращается, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (ст. 415 ГК). Такое право кредитора, обусловленное принципом диспозитивности в осуществлении субъективных гражданских прав, реализуется не только в договорных, а также и во внедоговорных обязательствах (из причинения вреда, вследствие неосновательного обогащения).

**Вопрос 3**

Исполнение обязательств - совершение действий, составляющих соде ржание обязательства. Любое обязательство предполагает достижение определенного результата, например приобрести, продать, изготовить и т.д. какую-либо вещь. Исполняя возложенную на него обязанность. должник совершает разнообразные активные действия, перечень которых в законе не является исчерпывающим.Исполнение Обязательств, будучи правомерным целенаправленным волевым действием,влекущим прекращение обязанности должника. представляет собой сделку (в большинстве своем Исполнение Обязательств - это односторонние сделки). Таким образом. Исполнение Обязательств - это правопрекращаюший юридический факт (см. Факты юридические); такие сделки в литературе принято называть "вспомогательными". не влекущими возникновения новых прав или обязанностей. Поскольку Исполнение Обязательств - сделка, то к нему применимы общие правила и требования к совершению сделок.

**Вопрос 4**

Статья 313. Исполнение обязательства третьим лицом

1. Исполнение обязательства может быть возложено должником на третье лицо, если из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично. В этом случае кредитор обязан принять исполнение, предложенное за должника третьим лицом.

2. Третье лицо, подвергающееся опасности утратить свое право на имущество должника (право аренды, залога или др.) вследствие обращения кредитором взыскания на это имущество, может за свой счет удовлетворить требование кредитора без согласия должника. В этом случае к третьему лицу переходят права кредитора по обязательству в соответствии со статьями 382 - 387 настоящего Кодекса.

**Вопрос 5**

Договор—это наиболее распространенный вид сделок. Только немногочисленные односторонние сделки не относятся к числу договоров.

Основная же масса встречающихся в гражданском праве сделок — договоры. В соответствии с этим договор подчиняется общим для всех сделок правилам. К договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках. К обязательствам, возникающим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено общими правилами о договорах и правилами об отдельных видах договоров (п. 2, 3 ст. 420 ГК).

Гражданско-правовые договоры различаются в зависимости от их юридической направленности. Основной договор непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ, передачей имущества, выполнением работ, указанием услуг и т.п.

Гражданско-правовой договор: регулируется нормами гражданского права; Стороны договора – заказчик и исполнитель (подрядчик);Отношения сторон строятся на условиях равенства; Предмет договора – конечный результат (оказанная услуга, выполненная работа).

Трудовой договор: регулируется нормами трудового права; Стороны договора – работодатель и работник; Отношения сторон строятся на условиях подчиненности; Предмет договора – трудовая деятельность работник.

Для выполнения услуги исполнитель (подрядчик) может привлекать третьих лиц при сохранении личной ответственности за результаты работыТрудовая функция выполняется лично работником с подчинением правилам внутреннего трудового распорядка, действующим в организации

Исполнитель (подрядчик) может пользоваться определенными льготами, если это условие отражено в тексте договора с заказчикомРаботнику полагаются льготы, предусмотренные трудовым законодательством, независимо от того, упоминаются ли они в договоре

Оплата труда осуществляется после подписания акта приема-передачи выполненных работ или оказанных услугВыплата заработной платы осуществляется дважды в месяц, в дни, определенные правилами внутреннего трудового распорядка

За нарушение условий договора стороны несут имущественную ответственностьЗа нарушение условий договора работник может быть привлечен к дисциплинарной и материальной ответственности, работодатель – к материальной, административной и уголовной.

**Тема 6. Обязательства по передаче имущества в собственность. Договор купли-продажи и его виды**

**Вопрос 1**

Договор купли-продажи является наиболее распространенным и, безусловно, одним из важнейших видов договоров, предусмотренных действующим законодательством. Его значение обусловлено тем, что ведение хозяйствующими субъектами предпринимательской деятельности в любых сферах подразумевает наличие торгового оборота, который невозможно себе представить без института договора купли-продажи. Договоры купли-продажи находят широкое применение в товарно-денежных отношениях, возникающих между гражданами, а также гражданами и предпринимателями. Кардинальные изменения политического курса нашей страны обусловили неизбежные перемены в сфере экономики. Изменились товары, служащие предметом договора купли-продажи. Конституция РФ 1993 года провозгласила право граждан и юридических лиц на свободную экономическую деятельность, были закреплены равенство различных форм собственности, свободное перемещение товаров. Осуществление приватизационных программ сделало предметом купли-продажи жилье, государственные и муниципальные предприятия. Появилась необходимость урегулирования возникающих в условиях рынка новых отношений, среди которых, в частности, установление договорных цен, гарантийные сроки на товары, вопросы продажи предприятий и т.д.

Положения, регулирующие отношения, связанные с куплей-продажей, содержатся в части второй Гражданского кодекса Российской Федерации, посвященной отдельным видам гражданско-правовых обязательств. В новой модели регулирования отношений купли-продажи наибольшее применение получил принцип диспозитивности, когда сторонам договора предоставлены приоритетные возможности по определению его содержания. ГК РФ исходит из того, что закон не должен детально регламентировать действия продавцов и покупателей. Условия купли-продажи по общему правилу могут быть определены ими самостоятельно. Таким образом, подход к регулированию вопросов купли-продажи, сформированный действующим в настоящее время законодательством, способствует стабильному развитию предпринимательства, основу функционирования которого составляют товарно-денежные отношения.

**Вопрос 2**

Статья 491. Сохранение права собственности за продавцом

В случаях, когда договором купли-продажи предусмотрено, что право собственности на переданный покупателю товар сохраняется за продавцом до оплаты товара или наступления иных обстоятельств, покупатель не вправе до перехода к нему права собственности отчуждать товар или распоряжаться им иным образом, если иное не предусмотрено законом или договором либо не вытекает из назначения и свойств товара.

В случаях, когда в срок, предусмотренный договором, переданный товар не будет оплачен или не наступят иные обстоятельства, при которых право собственности переходит к покупателю, продавец вправе потребовать от покупателя возвратить ему товар, если иное не предусмотрено договором.

**Вопрос 3**

Статья 506. Договор поставки

По договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Статья 507. Урегулирование разногласий при заключении договора поставки

1. В случае, когда при заключении договора поставки между сторонами возникли разногласия по отдельным условиям договора, сторона, предложившая заключить договор и получившая от другой стороны предложение о согласовании этих условий, должна в течение тридцати дней со дня получения этого предложения, если иной срок не установлен законом или не согласован сторонами, принять меры по согласованию соответствующих условий договора либо письменно уведомить другую сторону об отказе от его заключения.

2. Сторона, получившая предложение по соответствующим условиям договора, но не принявшая мер по согласованию условий договора поставки и не уведомившая другую сторону об отказе от заключения договора в срок, предусмотренный пунктом 1 настоящей статьи, обязана возместить убытки, вызванные уклонением от согласования условий договора.

**Вопрос 4**

Выделяют договор оптовой купли – продажи, в котором одной из сторон – продавцом является субъект предпринимательской деятельности, другой субъект коммерческой деятельности, при этом договор является публичным.

Договор купли –продажи является генеральным договором, и нормы о купле – продаже применяются к отдельным ее видам, если иные правила для них не предусмотрены ГК.

Товаром по договору купли – продажи могут быть любые вещи, – определяемые родовыми признаками, или индивидуально – определенные, движимые и недвижимые и др.

Из этого правила ст. 129 ГК предусмотрены исключения для вещей, изъятых или ограниченных в обороте. При этом в некоторых предпринимательских договорах купли – продажи товар передается покупателю только для использования в предпринимательской деятельности.

Договор может быть заключен на куплю – продажу как товара, который имеется в наличии у продавца в момент заключения договора в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера самого товара.

Существенным условием договора купли – продажи является условие о предмете. Условие договора купли – продажи о предмете считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Основные особенности заключения договора розничной купли-продажи

Субъективный состав. Продавцом может быть не любое лицо, а только предприниматель, имеющий разрешение (лицензию) на розничную торговлю. Это условие означает, что характер и объем правоспособности лица должны предполагать возможность ведения розничной торговли. Так, банк или индивидуальный предприниматель-юрист не могут выступать в этом договоре на стороне продавца. Покупателем по договору обычно выступает гражданин. Юридические лица могут приобретать товары в порядке розничной торговли только для их использования в целях, не связанных с предпринимательской деятельностью. Розничная купля-продажа абсолютно исключает возможность участия в этой сделке государства, так как оно не является ни предпринимателем, ни потребителем.

Особый предмет договора. Предметом (товаром) здесь могут быть любые вещи, но предназначенные для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Договор розничной купли-продажи является публичным, поэтому его заключают на основании публичной оферты и при этом соблюдают специальные правила:

• продавец обязан заключать договоры со всеми покупателями на равных условиях;

• он обязан заключить договор с любым лицом, откликнувшимся на публичную оферту;

• покупатель может принять условия договора не иначе как путем присоединения к договору в целом (договор присоединения);

• продавец обязан предоставить покупателю информацию о товаре в таком объеме, чтобы у последнего сложилось четкое представление о свойствах товара, способе его использования, хранения и пр.

**Вопрос 5**

Права потребителей в случае покупки товаров ненадлежащего качества

Требования к качеству товаров в соответствии с Законом РФ «О защите прав потребителей» (далее Закон) подлежат обязательному исполнению. Если вследствие недостатков товаров (работ, услуг) был причинен вред жизни, здоровью или имуществу потребителя, то последний имеет право на возмещение его в полном объеме (ст. 14 Закона). Например, если в результате возгорания телевизора в квартире возник пожар, уничтоживший ценные вещи, потребитель имеет право взыскать с завода-изготовителя стоимость телевизора и всего поврежденного имущества.

Независимо от возмещения имущественного вреда и понесенных убытков потребитель также имеет право на компенсацию морального вреда (ст. 15 Закона).

Чтобы предотвратить продажу товаров ненадлежащего качества, не имеющих товарного вида, с истекшими сроками годности и реализации, Закон предусматривает в п. 1 ст. 18 право потребителя по своему выбору на:

1) безвозмездное устранение недостатков товара или возмещение расходов на исправление недостатков потребителем либо третьим лицом;

2) соразмерное уменьшение покупной цены;

3) замену на товар аналогичной марки (модели, артикула);

4) замену на такой же товар другой марки (модели, артикула) с соответствующим перерасчетом покупной цены;

5) расторжение договора купли-продажи (по требованию продавца и за его счет потребитель должен возвратить товар с недостатками).

При этом покупатель вправе потребовать также полного возмещения убытков, причиненных ему вследствие продажи товара ненадлежащего качества. Убытки возмещают в сроки, установленные Законом.

В случае с технически сложными и дорогостоящими товарами требования потребителя, указанные в пп. 4 и 5, подлежат удовлетворению при обнаружении существенных недостатков товаров. Перечень технически сложных товаров утверждает Правительство РФ.

Потребитель вправе предъявить требования, указанные в пп. 2 и 4, изготовителю или организации, выполняющей функции изготовителя на основании договора с ним. Вместо предъявления этих требований покупатель вправе возвратить изготовителю товар ненадлежащего качества и потребовать возврата уплаченной за него суммы.

В соответствии с п. 5 ст. 18 Закона отсутствие у потребителя кассового или товарного чека либо иного документа, удостоверяющих факт и условия приобретения товара, не является основанием для отказа в удовлетворении требований покупателя.

Продавец (изготовитель) или выполняющая функции продавца (изготовителя) на основании договора с ним организация обязаны принять у потребителя товар ненадлежащего качества и в случае необходимости провести проверку его качества. Потребитель вправе участвовать в этой процедуре.

При споре о причинах возникновения недостатков товара продавец (изготовитель) или выполняющая функции продавца (изготовителя) на основании договора с ним организация обязаны провести экспертизу товара за свой счет. Потребитель вправе оспорить заключение такой экспертизы в судебном порядке.

**Вопрос 6**

Понятие и основные признаки договора контрактации регулируются ст.ст. 535 - 538 § 5 главы 30 Гражданского Кодекса РФ.

Договором контрактации называется договор, по которому производитель сельскохозяйственной продукции (продавец) обязуется передать произведенную им продукцию заготовителю (контрактанту), а последний обязуется принять и оплатить ее2.

Договор контрактации определяет отношения по заготовке сельскохозяйственных продуктов и сырья, составляющих основу благосостояния любого общества. Специфика сельскохозяйственного производства - сильная зависимость от погодных условий, высокий удельный вес других случайных факторов, влияющих на результат (болезни и вредители растений и т.д.), делает производителя сельскохозяйственной продукции экономически более слабой стороной договора (в отличие, например, от продавца по договору поставки). Поэтому основная направленность юридического нормирования отношений по контрактации - это повышение уровня правовой защиты производителя-продавца с целью уравнивания его экономических возможностей с возможностями покупателя.

Ст. 535 ГК РФ не дает полного определения понятия договора контрактации, а лишь устанавливает признаки этого договора, позволяющие отграничить его от других видов договора купли-продажи. К ним относятся состав сторон договора и особенности подлежащего передаче товара. В ГК употребляется термин не "товар", а "сельскохозяйственная продукция".

Сторонами договора являются производитель сельскохозяйственной продукции и ее заготовитель.

Как и договор поставки, договор контрактации можно назвать предпринимательским.

Договор контрактации - один из видов купли-продажи. В то же время его содержание охватывается общим понятием договора поставки, а потому договор контрактации является разновидностью поставки. Такой двойственный характер контрактации обусловливает особый характер ее правового регулирования. Основную роль в регулировании этого договора играют ст. 535-538 ГК РФ. Далее, к отношениям по договору контрактации применяются нормы о договорах поставки. И, наконец, оставшиеся неурегулированными вопросы решаются на основе общих положений о купле-продаже.

По договору контрактации предприниматель может продавать лишь произведенную им самим продукцию, о чем недвусмысленно говорит п. 1 ст. 535 ГК. Поэтому реализация продукции, произведенной кем-либо другим, нежели продавцом, будет осуществляться в форме договора поставки или купли-продажи, но не контрактации.

Цена не является существенным условием договора контрактации, так же как и поставки. Ее определение производится по общим правилам, предусмотренным для купли-продажи.

Срок договора контрактации относится к числу его существенных условий, поскольку таково же его значение в договоре поставки.

**Тема 7. Обязательства по передаче имущества в пользование. Договор аренды, безвозмездного пользования**

**Вопрос 1**

Аренда по-другому называется «имущественный наем». Это договор, по которому одна из сторон должна предоставить другой стороне имущество во временное пользование. Первая сторона должна за это заплатить. Также арендой называется непосредственно плата за временное пользование объектом.

**Вопрос 2**

Статья 611. Предоставление имущества арендатору

1. Арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества.

2. Имущество сдается в аренду вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т.п.), если иное не предусмотрено договором.

Если такие принадлежности и документы переданы не были, однако без них арендатор не может пользоваться имуществом в соответствии с его назначением либо в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора, он может потребовать предоставления ему арендодателем таких принадлежностей и документов или расторжения договора, а также возмещения убытков.

3. Если арендодатель не предоставил арендатору сданное внаем имущество в указанный в договоре аренды срок, а в случае, когда в договоре такой срок не указан, в разумный срок, арендатор вправе истребовать от него это имущество в соответствии со статьей 398 настоящего Кодекса и потребовать возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения, либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением.

Статья 612. Ответственность арендодателя за недостатки сданного в аренду имущества

1. Арендодатель отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, полностью или частично препятствующие пользованию им, даже если во время заключения договора аренды он не знал об этих недостатках.

При обнаружении таких недостатков арендатор вправе по своему выбору:

потребовать от арендодателя либо безвозмездного устранения недостатков имущества, либо соразмерного уменьшения арендной платы, либо возмещения своих расходов на устранение недостатков имущества;

непосредственно удержать сумму понесенных им расходов на устранение данных недостатков из арендной платы, предварительно уведомив об этом арендодателя;

потребовать досрочного расторжения договора.

Арендодатель, извещенный о требованиях арендатора или о его намерении устранить недостатки имущества за счет арендодателя, может без промедления произвести замену предоставленного арендатору имущества другим аналогичным имуществом, находящимся в надлежащем состоянии, либо безвозмездно устранить недостатки имущества.

Если удовлетворение требований арендатора или удержание им расходов на устранение недостатков из арендной платы не покрывает причиненных арендатору убытков, он вправе потребовать возмещения непокрытой части убытков.

2. Арендодатель не отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, которые были им оговорены при заключении договора аренды или были заранее известны арендатору либо должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора или передаче имущества в аренду.

**Тема 8. Обязательства по производству работ**

**Вопрос 1**

Договор подряда - это соглашение, согласно которому "одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик в свою очередь обязуется принять результат работы и оплатить его" (ч. 1 ст. 702 ГК РФ). Договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику. По договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик передает права на нее заказчику. Если иное не предусмотрено в договоре подряда, то работа полностью выполняется подрядчиком - из его материалов, его силами и средствами. Наряду с общими в ГК РФ установлены специальные правила по отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд).

Предмет договора подряда конкретизируется в п. 1 ст. 703 ГК РФ. В него могут входить изготовление, переработка или обработка вещи либо иная работа, имеющая овеществленный результат. Обязанность подрядчика - выполнить по заданию заказчика такую работу и сдать ее результат. Заказчик же должен, в свою очередь, принять и оплатить указанную работу. К сожалению, Гражданский кодекс не придерживается единства терминологии в определении предмета подряда. Так, в ст. 702 ГК говорится, что таковым является «работа и ее результат», а в других статьях называется только «работа» (п. 1 ст. 704, ст. ст. 708–710).

Предмет договора является существенным условием, и он обязательно должен быть определен. Не менее важными положениями такого соглашения считаются срок и цена — о них и пойдет речь ниже.

Трудовой договор - соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя. Сторонами трудового договора являются работодатель и работник.

**Вопрос 2**

В настоящее время правоотношения, возникающие по договору подряда, регулируются в основном положениями главы 37 ГК РФ.

Договоры строительного подряда заключаются на строительство, реконструкцию или капитальный ремонт предприятий, зданий (в том числе жилых домов), сооружений или иных объектов, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Правила о договоре строительного подряда могут применяться также к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений.

По договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Таким образом, существенными условиями договора строительного подряда наряду с предметом договора являются цена и срок договора, без согласования которых договор не может считаться заключенным. Особо выделяется такая обязанность заказчика, как «создание подрядчику необходимых условий для выполнения работ».

Договор строительного подряда носит консенсуальный, возмездный и взаимный характер. Основной сферой его применения является предпринимательская деятельность.

В отличие от иных консенсуальных договоров подряд не может быть исполнен непосредственно в момент заключения договора, поскольку для достижения требуемого результата следует затратить известное время на выполнение работы.

Возмездность договора строительного подряда проявляется в том, что подрядчик выполняет работу за вознаграждение, право на получение которого у него возникает по выполнении и сдаче, как правило, всей работы заказчику, кроме случаев, установленных законом или договором.

Субъектами договора строительного подряда являются заказчик и подрядчик. В роли заказчиков могут выступать любые физические и юридические лица, обладающие определенными финансовыми средствами, а также лица, действующие от имени заказчика и в его интересах. Привлечение третьих лиц — зачастую специализированных организаций — необходимо порой с целью осуществления эффективного контроля за деятельностью подрядчика, требующей специальных знаний и навыков. Таким образом, в строительном подряде заказчик и инвестор часто не совпадают в одном лице.

Предметом договора строительного подряда, является результат деятельности подрядчика, имеющий конкретную овеществленную форму. Им может быть объект нового строительства; капитальный ремонт здания или сооружения; монтаж технологического, энергетического и другого специального оборудования; выполнение пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ и т.д. Договор может охватывать как весь комплекс работ по объекту, так и часть из них. В случаях, предусмотренных договором, подрядчик может принимать на себя обязанность не только сдать построенный им объект в эксплуатацию, но и обеспечить его эксплуатацию в течение указанного в договоре срока.

Форма договора строительного подряда в большинстве случаев письменная, причем договор составляется в виде единого документа, подписываемого сторонами. Договор должен составляться с учетом включения в него подробного перечня прав и обязанностей сторон. Как уже было сказано выше, детальная регламентация прав и обязанностей сторон по договору строительного подряда в ряде случаев существенно облегчает реализацию требований по восстановлению нарушенного права.

**Вопрос 3**

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результаты (пункт 1 статьи 758 ГК РФ.

Указанный договор, как и договор строительного подряда, непосредственно связан со сферой капитального строительства. Проведение изыскательских работ и разработка технической документации предваряют начало строительства любого объекта и являются его обязательными составляющими. В связи с тем, что разработка технической документации требует особых знаний, навыков и немалых усилий, выполнение этой работы обычно поручается специалисту в лице проектной организации. Отношения сторон оформляются договором подряда на выполнение проектных, а при необходимости – и изыскательских работ.

Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ по смыслу закона всегда носит срочный характер. При заключении договора стороны должны предусмотреть срок, в течение которого подрядчик должен выполнить соответствующие работы и передать их результат заказчику. Общий срок договора может быть разбит на ряд промежуточных сроков, к которым должны быть выполнены отдельные этапы работ. Срок, однако, не относится к существенным условиям договора, так как при отсутствии в договоре четких временных границ подрядчик должен выполнить порученную работу в разумный срок после возникновения обязательства (пункт 2 статьи 314 ГК РФ):

**Вопрос 4**

Подрядные строительные работы, проектные и изыскательские работы, которые предназначены для удовлетворения потребностей России или субъекта РФ и финансируемые за счет средств соответствующих бюджетов и внебюджетных источников, осуществляются на основе государственного контракта на выполнение подрядных работ для государственных нужд.

К отношениям по государственным контрактам на выполнение подрядных работ для государственных нужд в части, не урегулированной ГК РФ, применяется закон о подрядах для государственных нужд

Государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд

Государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд - это договор, по которому подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному заказчику, а государственный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату. Государственным заказчиком в данном контракте выступают государственный орган, обладающий необходимыми инвестиционными ресурсами, или организация, наделенная соответствующим государственным органом правом распоряжения такими ресурсами, а подрядчиком - юридическое лицо или гражданин.

Основания и порядок заключения государственного контракта определяются в соответствии со ст. ст. 527 и 528 ГК РФ.

Государственный контракт должен содержать условия:

- об объеме и о стоимости подлежащей выполнению работы;

- о сроках начала и окончания работы;

- о размере и порядке финансирования и оплаты работ;

- о способах обеспечения исполнения обязательств сторон.

**Вопрос 5**

Организация может оказывать ремонтно-строительные услуги физическим лицам в рамках заключенных договоров бытового или строительного подряда.

При этом в случаях, когда по договору строительного подряда выполняются работы для удовлетворения бытовых или других личных потребностей гражданина (заказчика), к такому договору соответственно применяются правила параграфа 2 «Бытовой подряд» главы 37 Гражданского кодекса РФ.

В статье 730 Гражданского кодекса РФ определены признаки договора бытового подряда, которые позволяют выделить его среди других разновидностей договора подряда. К таким признакам относятся субъектный состав отношений и цель использования результата выполненной работы.

В частности, подрядчиком по данному договору могут выступать только организации и граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а заказчиком - только граждане. При этом результат работы предназначен для удовлетворения бытовых или иных личных потребностей заказчика.

**Тема 9. Обязательства по оказанию фактических и юридических услуг**

**Вопрос 1**

1.Л. И. Тикоцкий: «Услуги являются продуктами труда, тождественными по своей экономической природе материальным благам».

2. А. П. Черенков: «Услуга — это согласованный процесс взаимодействия двух или более субъектов рынка, когда одни субъекты воздействуют на других в целях создания, расширения или воспроизводства возможностей последних в получении фундаментальной пользы (благ)».

3. С. 3. Джабраилов: «В общем плане услугой является действие, приносящее помощь, пользу другому».

4. Ф. В. Уколов: «Услуга есть не что иное, как полезное действие потребительной стоимости — товара или непосредственно труда».

5. Е. В. Песоцкая: «...услуга полезна не как вещь, а как деятельность».

6.П. С. Завьялов, В. Е. Демидов: «Услуги — действия, результатом которых является либо какое-нибудь изделие, либо тот или иной полезный эффект».

7. В. Семенов, О. Васильева: «Услуга — специфический товар, представляющий собой последовательность процессов взаимодействия системы производителя и системы потребителя в удовлетворении фундаментальной пользы, существующей и имеющей потребительскую стоимость только при неразрывной связи этих систем».

В современном гражданском праве России услуги признаются в качестве одной из ведущих категорий в системе объектов гражданских прав и значение этой категории, особенно в условиях рыночных отношений, возрастает с каждым годом. Современный рынок услуг характеризуется не только тенденцией его роста более высокими темпами по сравнению с товарами, но и нарастающей тенденцией диверсификации услуг. Многообразие услуг которые способны обеспечивать индивидуальные и коллективные потребности участников гражданского оборота, не вызывает сомнений. И каждая из них имеет свои особенности, о чем свидетельствует ГК РФ. Договоры, опосредствующие более десятка разновидностей услуг, выделены в отдельные главы (имеются в виду «Поручение», «Комиссия» и т.д.). В то же время для регулирования всех других видов услуг создана одноименная глава «Возмездное оказание услуг».

Услуга как правовая категория является объектом гражданско-правового регулирования. Статья 128 ГК РФ закрепляет услуги в качестве объекта гражданских прав. Исходя из лексического толкования статьи, можно прийти к заключению, что работы и услуги составляют самостоятельную группу объектов гражданских прав наравне с имуществом, включающим в себя деньги, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, и другими группами объектов. Таким образом, понятие «имущество» не охватывает собой работы и услуги, хотя договоры на оказание услуг относят к имущественным договорам.

**Вопрос 2**

Транспорт образует самостоятельную сферу экономической деятельности, которая живет по своим, особым правилам. Роль транспорта заключается в оказании специфических услуг, которые направленны на перемещениечеловека или товара в неком пространстве. Транспортная деятельность обычно не сопровождается созданием новых вещей (предметов материального мира). Ее ценность заключается в том экономическом эффекте который создается в результате перемещения груза, пассажира и багажа в заранее оговоренное место. Из-за этого отношения по перевозке возникают только при наличии потребности в территориальном перемещении объектов или людей при помощи транспортных средств. Обычно в них принимают участие два объекта: транспортная организация (владелец транспортного средства) и лицо, которое заинтересовано в транспортировке. Будучи урегулированы нормами права, эти отношения обычно принимают форму обязательственно-правовых.

В современном мире существует несколько самостоятельных видов транспорта. Их подразделение вызвано различием транспортных средств, которые используются для перемещения груза и пассажиров (воздушное или морское судно, железнодорожный состав), а также разной естественной средой их эксплуатации (например, речной и морской транспорт).

Понятие обязательства перевозки или других транспортных обязательств. Не каждое территориальное перемещение объектов или людей с помощью транспортных средств приводит к возникновению обязательства перевозки. Последнее характеризуется определенным рядом особенностей. Первое, и самое главное, оно должно быть товарным и строиться на эквивалентно-возмездных началах. Так называемые технологические перевозки,которые выполняются собственным транспортом какого-либо лица (перевозка сырья со склада в цех, готовой продукции на склад и др.), не порождают обязательства перевозки. Второе: необходимо учитывать способ перемещения. Перевозку характеризует пространственное перемещение грузов и различных лиц, находящихся «на» и «в» самих транспортных средствах (на платформе, на палубе, в вагоне, в каюте, в трюме и т. д.). Если перемещение субъекта осуществляется с помощью тяги и толкания (например, баржи или плота с помощью буксира), то обычно возникают особые отношения буксировки. Третье: основная часть перевозок осуществляется общественными возчиками, которые созданы специально для оказания транспортных услуг всем и каждому. Их функции обычно объясняются местом транспорта в системе разделения труда.

Водный транспорт: Грузовое речное судно; Судоподъёмный лифт.

Водный транспорт — самый древний вид транспорта. Как минимум до появления трансконтинентальных железных дорог (вторая половина XIX века) оставался важнейшим видом транспорта. Даже самое примитивное парусное судно за сутки преодолевало в четыре-пять раз большее расстояние, чем караван. Перевозимый груз был большим, расходы на эксплуатацию — меньше.

Водный транспорт до сих пор сохраняет важную роль. Благодаря своим преимуществам (водный транспорт — самый дешёвый после трубопроводного), водный транспорт сейчас охватывает 60—67 % всего мирового грузооборота.

Роль водного транспорта в пассажирских перевозках значительно снизилась, что связано с его низкими скоростями. Исключения — скоростные суда на подводных крыльях (иногда берущих на себя функцию междугородних автобусов-экспрессов) и суда на воздушной подушке. Также велика роль паромов и круизных лайнеров.

Автомобильный транспорт сейчас — самый распространённый вид транспорта. Грузовые автомобили перевозят ныне практически все виды грузов, но даже на больших расстояниях (до 5 и более тыс. км) автопоезда (грузовик-тягач и прицеп или полуприцеп) успешно конкурируют с железной дорогой при перевозке ценных грузов, для которых критична скорость доставки, например, скоропортящихся продуктов.

Общественный автомобильный транспорт

Широко распространены также автобусы (многоместные пассажирские автомобили с вместимостью от 10 пассажиров). Для эксплуатации в городах и пригородах ныне используются преимущественно низкопольные городские автобусы, а для междугородных и международных рейсовых и туристических перевозок — междугородные и туристические лайнеры. В городах распространена разновидность автобуса с электрическим приводом — троллейбус.

Преимущества и недостатки

Автомобильный транспорт требует хороших дорог. Сейчас в развитых странах существует сеть автомагистралей — многополосных дорог без перекрёстков, допускающих скорости движения свыше ста километров в час.

Несмотря на преимущества, автомобильный транспорт имеет много недостатов. Легковые автомобили — самый расточительный транспорт по сравнению с другими видами транспорта в пересчёте на затраты, необходимые на перемещение одного пассажира. Основная доля (63 %) экологического ущерба планете связана с автотранспортом. Значительный экологический ущерб наносится окружающей среде и обществу на всех стадиях производства, эксплуатации и утилизации автомобилей, топлива, масел, покрышек, строительства дорог и других объектов автомобильной инфраструктуры. В частности, окислы азота и серы, выбрасываемые в атмосферу при сжигании бензина, вызывают кислотные дожди.

Транспортные средства: различные типы автомобилей — легковые, автобусы, грузовые;

Железнодорожный транспорт

Железнодорожный транспорт был одновременно и продуктом, и мотором промышленной революции. Специализированная лёгкая железная дорога, применяемая в качестве городского пассажирского транспорта, называется трамваем.

Транспортные средства: локомотивы и вагоны

Воздушный транспорт

Воздушный транспорт — самый быстрый и в то же время самый дорогой вид транспорта. Основная сфера применения воздушного транспорта — пассажирские перевозки на расстояниях свыше тысячи километров. Также осуществляются и грузовые перевозки, но их доля очень низка. В основном авиатранспортом перевозят скоропортящиеся продукты и особо ценные грузы, а также почту.

Гужевой транспорт

Два вола и одна лошадь в одной упряжке

Использование животных для перевозки людей и грузов известно с древних времён. Люди могут ездить на некоторых животных верхом или запрягать поодиночке или группами в повозки (телеги, обозы) или сани для перевозки грузов или пассажиров, либо навьючивать их.

Трубопроводный транспорт

Трубопроводный транспорт довольно необычен. Он не имеет транспортных средств, вернее, сама инфраструктура «по совместительству» является транспортным средством. Трубопроводный транспорт дешевле железнодорожного и даже водного. Он не требует большого персонала. Основной тип грузов — жидкие (нефть, нефтепродукты) или газообразные. Трубы укладывают на земле или под землёй, а также на эстакадах. Движение груза осуществляют насосные станции.

Существуют экспериментальные трубопроводы, в которых твёрдые сыпучие грузы перемещаются в смешанном с водой виде. Другие примеры трубопровода для твердых грузов — пневмопочта, мусоропровод. Самый повседневный вид трубопроводного транспорта — водопровод и канализация.

**Вопрос 3**

ОАО «Росси́йские желе́зные доро́ги» (ОАО «РЖД») — оператор инфраструктуры российской сети железных дорог, одна из крупнейших в мире транспортных компаний. Полное наименование — Открытое акционерное общество «Российские железные дороги».

Единственным акционером общества является Российская Федерация.

Президент — Владимир Якунин.

Старший вице-президент — Валентин Гапанович, курирует вопросы единой технической политики.

Вице-президент — Алексей Воротилкин, курирует локомотивное и вагонное хозяйства.

Основные направления коммерческой деятельности компании — грузовые и пассажирские перевозки. ОАО «РЖД» владеет 99 % железнодорожных магистралей в России общей протяжённостью 85 500 км (исключение составляют ряд железных дорог, управляемых частными компаниями, например, Норильская железная дорога и др.), станциями и вокзалами, депо и диспетчерскими системами. По состоянию на конец 2007 года она присутствует в 79 субъектах России и планирует экспансию ещё в пять.

Расценки на грузовые перевозки устанавливаются тарифным руководством («прейскурант 10-01») на уровне или выше их себестоимости, в то время как тарифы на пассажирские перевозки (за исключением перевозок в купейных и спальных вагонах) утверждаются государством в лице Федеральной службы по тарифам с учётом социальной направленности этих перевозок ниже их себестоимости. Вследствие этого пассажирские перевозки в рамках ОАО «РЖД» (за исключением отдельных высокодоходных направлений) являются убыточными; данные убытки покрываются частично за счёт компенсаций из бюджета, а по большей части — с помощью перекрёстного субсидирования за счёт доходов от грузовых перевозок.

В 2005 году тарифы компенсировали менее 75 % расходов на перевозку пассажиров в дальнем следовании. Электрички приносят РЖД ещё больше убытков. В пригородном сообщении тарифы покрывают расходы на 46,7 процента.

Пассажирский тариф условно разделен на две составляющие: «билет» (включающий расходы на транспортную инфраструктуру и локомотивную тягу) и «плацкарту» (услуги транспортной компании — владельца вагона).

**Вопрос 4**

Хранение в гражданском праве обязательство, которое возникает на основании договора или в силу закона. 1) По договору одна сторона (хранитель) обязуется хранить переданное ей имущество и возвратить его в сохранности другой стороне. Сторонами договора могут быть как граждане, так и организации. В большинстве случаев договор является реальным, т.е. считается заключенным с момента передачи вещи хранителю. В отношениях между организациями договор может содержать обязанность принять на хранение имущество, которое будет передано другой стороне. 2) Обязательством по хранению в силу закона является ответственное хранение. Оно возникает при отказе организации-покупателя (получателя) от акцепта платежного требования либо при отказе от принятия продукции, забракованной как несоответствующей стандартам, техническим условиям, образцам. Кроме того, поставщик может передавать покупателю продукцию на ответственное хранение при систематических неосновательных отказах от акцепта платежных требований; систематических задержках платежей и уклонениях от своевременной оплаты их платежными поручениями или чеками; задержке оплаты машин и оборудования по мотивам финансового контроля, осуществляемого банком.

Секвестр --Запрет или ограничение, устанавливаемые органами государственной власти на использование или распоряжение каким-либо имуществом.

Передача делимого имущества третьему лицу (управляющему или хранителю) в целях последующей передачи выигравшему судебный процесс лицу. Различают добровольный, по волеизъявлению сторон процесса, и принудительный, по решению суда, секвестр.

Варрант (полномочие, доверенность) — это: сертификат, дающий держателю право покупать ценные бумаги по оговорённой цене в течение определённого промежутка времени; свидетельство товарного склада о приёме на хранение определённого товара, то есть варрант — это товарораспределительный документ, который используется при продаже и залоге товара.

Варрант - ценная бумага, дающая ее владельцу право на покупку некоторого количества акций на определенную будущую дату по определенной цене. Обычно варранты используются при новой эмиссии ценных бумаг. Варрант торгуется как ценная бумага, цена которой отражает стоимость лежащих в его основе ценных бумаг.

Срок действия варрантов достаточно велик, возможен выпуск бессрочного варранта.

8.1. Убытки, причиненные Поклажедателю утратой, недостачей или повреждением вещи, возмещаются Хранителем в соответствии со статьей 393 ГК РФ, если законом не предусмотрено иное.

8.2. В случаях, когда в результате повреждения, за которое Хранитель отвечает, качество вещи изменилось настолько, что она не может быть использована по первоначальному назначению, Поклажедатель вправе от нее отказаться и потребовать от Хранителя возмещения стоимости этой вещи, а также других убытков, если иное не предусмотрено законом.

8.3. Поклажедатель обязан возместить Хранителю убытки, причиненные свойствами сданной на хранение вещи, если Хранитель, принимая вещь на хранение, не знал и не должен был знать об этих свойствах.

**Вопрос 5**

Договор поручения, как и договор комиссии, является посредническим договором. Но если комиссионное соглашение используется субъектами хозяйственной деятельности, как правило, при осуществлении сделок по купле-продаже имущества, то договор поручения представляет собой, пожалуй, самый распространенный вид договора в сфере оказания каких либо услуг. Ведь на практике, у субъектов хозяйственной деятельности нередко возникает необходимость в посреднике, который может представлять интересы субъекта, например, в суде, или выступать представителем при заключении сделок, то есть выполнять те или иные юридические действия. Для этого гражданское законодательство и предусматривает договор поручения. Нужно отметить, что договор поручения, как институт гражданского законодательства носит достаточно универсальный характер, однако в соответствии со статьей 971 ГК РФ, в основе договора поручения, в первую очередь, лежит одна из основных разновидностей обязательств – это обязательство по оказанию услуг.

Договор поручения и договор комиссии имеют между собой много общего, однако, есть у них и отличия. Чтобы сделать сравнительный анализ этих договоров, следует внимательно изучить гражданско-правовую основу договора поручения.

**Тема 10. Обязательства по оказанию финансовых услуг**

**Вопрос 1**

Страхование представляет собой отношения по защите имущественных интересов физических и юридических лиц при наступлении определенных событий (страховых случаев) за счет денежных фондов, формируемых из уплачиваемых ими страховых взносов (страховых премий).

В качестве страховщиков договоры страхования могут заключать юридические лица, имеющие разрешения (лицензии) на осуществление страхования соответствующего вида.

Требования, которым должны отвечать страховые организации, порядок лицензирования их деятельности и осуществления государственного надзора за этой деятельностью определяются законами о страховании.

Объектом страхования являются имущественные интересы предприятий (организаций и учреждений) всех организационно-правовых форм, связанные с владением, распоряжением, пользованием:

зданиями; сооружениями; машинами и оборудованием; жилищами; измерительными и регулирующими приборами и устройствами; вычислительной техникой и оргтехникой (при этом не являются объектами страхования имущественные интересы, связанные с потерей или уничтожением носителей данных, включая содержащуюся на них информацию); инструментами, производственным и хозяйственным инвентарем; транспортными средствами и прочими передвижными машинами во время их нахождения в указанном в договоре страхования месте страхования; объектами незавершенного строительства; продукцией, товарами, сырьем, материалами и др. товарно-материальными ценностями; предметами интерьера и отделки; мебелью, обстановкой;

По соглашению сторон может быть застраховано имущество, страхование которого не запрещено действующим законодательством.

Предметом страхования в некоторых правилах считается страховой случай, который есть произошедшее событие, предусмотренное договором страхования или законом, с наступлением которого возникает обязанность страховщика произвести страховое возмещение страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю.

**Вопрос 2**

Страховая сумма - денежная сумма, на которую при имущественном страховании страховая организация должна возместить ущерб при наступлении страхового случая. В случае личного страхования страховая сумма выплачивается страхователю или лицу, в пользу которого заключен договор. При страховании жизни страховая сумма устанавливается по договоренности между страховой фирмой и страхователем, а при обязательном страховании определяется соотношение страховой суммы и реальной стоимости страхуемого объекта.

Страховое возмещение- сумма, выплачиваемая страховщиком по договору имущественного страхования в покрытие ущерба вследствие страховых случаев.

Страховая премия (также брутто-премия) - плата за страхование, которую страхователь обязан внести страховщику в соответствии с договором страхования или законом. Страховая премия определяется как произведение страховой суммы на страховой тариф и с учётом поправочных коэффициентов.

Страховая премия вносится страхователем единовременно авансом или частями в течение всего срока страхования (тогда части премии называют платежами или взносами). Размер страховой премии отражается в страховом полисе.

Абандон - отказ грузо- или судовладельца от своих имущественных прав на застрахованный груз, находящийся на судне, в пользу страховщика при условии, что последний уплатит страхователю полную страховую сумму.

Страховой риск- вероятность наступления страхового события. Выражает объем возможной ответственности страховщика по определенному виду страхования. Необходим для правильного определения размеров фонда страхования, который требуется страховщику для выполнения его обязательств перед страхователями.

Перестраховщик - страховая компания, действующая на рынке перестрахования, где первоначальный страховщик перестраховывает часть первоначального риска.

Франшиза - право на создание коммерческого предприятия, предоставляемое на определенный период и зафиксированное в договоре. Издержки, связанные с получением франшизы, учитываются как нематериальные активы.

Суброгация - переход к страховщику, уплатившему страховое возмещение, права требовать компенсацию с лица, ответственного за ущерб, причиненный страхователю. Субсидиарная ответственность Ч право взыскания неполученного долга с другого обязанного лица, если первое лицо не может его внести.

**Вопрос 3**

Платность страховой услуги является обязательным условием и для имущественного, и для личного страхования. Но, в отличие от имущественного страхования, в комментируемой статье определенно установлено, что страховую премию по договору личного страхования платит страхователь. Отсутствие указания на плательщика премии при имущественном страховании корреспондирует со ст. 939 ГК, которая позволяет страховщику требовать уплаты премии от выгодоприобретателя, предъявившего требование о выплате. Однако из текста п. 2 ст. 939 ГК определенно следует, что такое требование страховщик вправе обратить и к выгодоприобретателю по договору личного страхования, и это полностью расходится с указанием на страхователя, как на единственное лицо, которое должно платить страховую премию по договору личного страхования.

До разрешения этой коллизии следует, исходя из смысла гражданского права, руководствоваться в этом вопросе ст. 939 ГК.

В связи с тем, что вред, причиненный застрахованному лицу при личном страховании, не имеет денежной оценки, страховая выплата называется страховым обеспечением (п. 3 ст. 9 Закона об организации страхового дела), так как она не носит характера возмещения вреда, а обеспечивает лицо, получившее выплату, средствами для компенсации причиненного вреда по своему усмотрению.

В отличие от страхового возмещения, страховое обеспечение не обязательно должно выплачиваться единовременно при наступлении страхового случая, но может выплачиваться в форме регулярных платежей - аннуитетов. Слово "аннуитет" произошло от латинского anno (год), поскольку первоначально такие платежи производились ежегодно, но при развитии личного страхования аннуитетами стали называться любые регулярные страховые выплаты.

При личном страховании единовременная страховая выплата или очередной аннуитет в точности равны страховой сумме (ст. 947 ГК).

В личном страховании особое место занимает накопительное страхование жизни. Для того, чтобы подчеркнуть различие, все остальные виды как личного, так и имущественного страхования называют рисковыми.

Накопительное страхование жизни производится на случай наступления одного из событий - смерти застрахованного лица или его дожития до определенного возраста. Таким образом, выплата по накопительному страхованию жизни, в отличие от рискового, производится всегда.

В связи с этим говорят об отсутствии случайности в накопительном страховании по сравнению с рисковым. Это принципиально неверно. Случайность здесь отсутствует только в факте выплаты, но не в ее сроке и размере. При накопительном страховании жизни сумма выплаты (или аннуитета) в случае дожития равна страховой сумме, а в случае смерти определяется по специальной методике с учетом накопленного за время жизни дохода на внесенные страховые взносы. Таким образом, размер выплаты зависит от случайности, и это отличает накопительное страхование жизни от банковского вклада, в котором момент возврата накопленных денег и возвращаемая сумма не являются случайными для вкладчика (п. 1 ст. 837 ГК). Зависимость правовых последствий от случайности существенно отличает страховые отношения от всех остальных. Отношения, в которых такая зависимость отсутствует, нельзя считать страховыми.

**Вопрос 4**

В ГК РФ займы и кредиты, как договора, имеющие одинаковую сущность, объединены в одну главу 42 «Заем и кредит». Необходимо отметить, что эти договора имеют существенные различия.

Заключая договора займа или кредита, организации осуществляют операции с заемными средствами, которые можно условно разделить на три следующих этапа:

получение заемных средств;

начисление и уплата (получение) процентов за пользование заемными средствами;

возврат заемных средств.

Самым сложным из перечисленных трех является, несомненно, второй этап, который регулирует возникновение процентов по долговым обязательствам и их уплату. Как показывает практика, организации нередко совершают большое количество ошибок с отражением в бухгалтерском и налоговом учете таких процентов, что в конечном итоге приводит к возникновению споров с проверяющими органами.

При заключении указанных видов договоров у хозяйствующих субъектов возникают так называемые «долговые обязательства».

Понятие «долговых обязательств» для целей исчисления налога на прибыль установлено в главе 25 «Налог на прибыль организаций» НК РФ, а именно в статье 269 НК РФ:

«В целях настоящей главы под долговыми обязательствами понимаются кредиты, товарные и коммерческие кредиты, займы или иные заимствования независимо от формы их оформления».

В случае договора займа предметом договора служит заём – «деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками», в случае договора кредита – кредит – денежные средства.

В обоих случаях получающей стороной выступает заемщик. Заём выдает займодавец: любая организация или любое частное лицо; лицензия заемщику при этом не требуется. Кредит же предоставляет банк или иная кредитная организация, имеющая лицензию.

Статья 819 ГК РФ определяет, что помимо предусмотренных в ГК РФ к договору кредита правил, в отношении к нему применяются правила, предусмотренные гражданским законодательством к договору займа, если иное не оговорено кредитным договором.

Статья 809 ГК РФ устанавливает для договора кредита и займа право займодавца или кредитора начислять проценты, а также определяет порядок их начисления.

**Вопрос 5**

Договор банковского вклада – соглашение, по которому одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором (п.1 ст.834 ГК РФ).

Банковский вклад (депозит) – оформленная договором банковского вклада сделка, состоящая в передаче банку вкладчиком денежной суммы (вклада) с обязательством возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором.

В качестве предмета договора могут выступать только денежные средства (сумма вклада и проценты по нему). При этом денежная сумма, составляющая вклад может быть выражена как в рублях, так и иностранной валюте (ст.36 Закона «О банках и банковской деятельности»).

Основными видами договоров банковского вклада являются: вклад до востребования, т.е. на условиях выдачи вклада по первому требованию, а также срочный вклад, договор по которому заключается на условиях возврата вклада по истечении определенного договором банковского вклада срока.

Договор банковского вклада – возмездный договор. Возмездным данный договор является потому, что при любых обстоятельствах банк обязан выплатить вкладчику проценты. Даже при досрочном расторжении договора банковского вклада по инициативе вкладчика банк не имеет права отказывать последнему в выплате процентов и тем более взыскивать с клиента неустойку, уменьшая сумму внесенных им денежных средств. Однако это не лишает банк права при досрочном расторжении договора банковского вклада клиентом уменьшить сумму процентов, выплачиваемых ему в порядке, предусмотренном договором (п.3 ст.844 ГК РФ).

По договору банковского вклада любой банк по первому требованию вкладчика обязан выдать сумму вклада или ее часть. Исключение из этого правила составляют вклады юридических лиц, вносимые на иных условиях возврата, определенных договором банковского вклада. Если в договоре имеется условие об отказе гражданина (физического лица) от права на получение вклада по первому требованию, такое условие законом признается ничтожным.

**Вопрос 6**

Порядок заключения, изменения, исполнения и расторжения договор банковского счета регулируется гл.45 ГК РФ. Как и к договору банковского вклада, к правоотношениям, составляющим основу договора банковского счета – применимы нормы публичного права. Так, например, можно выделить Инструкцию ЦБР от 12 октября 2000 г. №93-И "О порядке открытия уполномоченными банками банковских счетов нерезидентов в валюте Российской Федерации и проведения операций по этим счетам".

Действующее законодательство предусматривает различный публичный порядок открытия счета для граждан и нерезидентов. Так или иначе, частно-договорную основу данных правоотношений составляет именно договор банковского счет, заключаемый в соответствии с положениями гражданского законодательства.

В соответствии со ст.845 ГК РФ договор банковского счета – соглашение, по которому банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету.

Договор банковского счета заключается в письменной форме путем подписания единого документа (в форме присоединения на стандартном банковском бланке). Заключение договора влечет открытие соответствующего счета.

Согласно ГК РФ, банк обязан предоставить клиенту возможность беспрепятственного распоряжения денежными средствами, находящимися на счете. Банк не вправе контролировать направления использования денежных средств на счете и устанавливать другие, не предусмотренные законом или договором банковского счета ограничения для клиента распоряжаться ими. Исключение из этого правила — арест денежных средств на счете (ст. 858 ГК РФ, ст. 27 Закона "О банках и банковской деятельности"). В ст. 858 ГК предусматривается, что операции по счету приостанавливаются лишь в случаях, прямо предусмотренных федеральными законами.

Один из проблемных вопросов - возможность зачета встречных требований банка и клиента. Правильный подход к этим вопросам особенно важен с точки зрения обеспечения возврата выданных банком кредитов. Как отмечается в п.4 Постановления "О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с заключением, исполнением и расторжением договоров банковского счета", исходя из существа договора банковского счета, банк не вправе со ссылкой на ст.410 ГК РФ не зачислять на расчетный счет поступающие в адрес клиента суммы, указывая на имеющуюся у клиента задолженность по кредиту и иным денежным обязательствам. В развитие этого тезиса в п.5 Постановления обращается внимание но то, что перечень встречных требований банка и клиента по счету, установленный в ст.853 ГК РФ (требования банка к клиенту, связанные с кредитованием счета и оплатой услуг банка, с одной стороны, и требования клиента к банку об уплате процентов за пользование денежными средствами, с другой), не может быть дополнен даже договором между банком и клиентом.

Банк может быть инициатором расторжения договора в следующих случаях:

1) когда сумма денежных средств, хранящихся на счете клиента, окажется ниже минимального размера, предусмотренного банковскими правилами или договором, если такая сумма не будет восстановлена в течение месяца со дня предупреждения банка об этом;

2) при отсутствии операций по этому счету в течение года, если иное не предусмотрено договором. Остаток денежных средств на счете выдается клиенту либо по его указанию перечисляется на другой счет не позднее 7 дней после получения соответствующего письменного заявления клиента.

Расторжение договора банковского счета является основанием закрытия счета клиента.