

МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ГОУ ВПО «ОРЛОВСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ»



А.В. ГРИШИН

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Учебное пособие в 3-х томах

*Том 3
Часть 1*

**Орёл
ОрЮИ МВД России
2007**

УДК 349:338.2
ББК 7 ГК 613/7
Г86

Рецензенты:

- к.ю.н. **Р.В. Ихсанов**, доцент кафедры гражданского права Санкт-Петербургского университета МВД России;
- к.ю.н., профессор **Н.К. Нарозников**, заведующий кафедрой гражданского права Всероссийской государственной налоговой академии (г. Москва).

Гришин, А.В.

Г86 **Гражданское право:** Учебное пособие. В 3-х томах. Т. 3. Ч. 1. – Орел.: Орловский юридический институт МВД России, 2007. – 135 с.

Учебное пособие написано на основе действующего гражданского законодательства и положений Конституции России. Помимо норм, непосредственно относящихся к гражданскому праву, используются новые законы, подзаконные акты Российской Федерации, имеющие другую отраслевую принадлежность.

Для студентов, преподавателей высших учебных заведений не только юридического, но и другого гуманитарного профиля, а также для научных, практических работников, интересующихся гражданским правом и практикой его применения.

УДК 349:338.2
ББК 7 ГК 613/7

© Гришин А.В., 2007 г.
© Орловский юридический институт МВД России, 2007 г.

Оглавление

Предисловие	5
ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ.....	8
РАЗДЕЛ 9. ВНЕДОГОВОРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА	10
Глава № 30. Обязательства из односторонних действий. Неосновательное обогащение.	10
§1. Понятие и виды внедоговорных обязательств. Обязательства, возникающие из односторонних действий. Виды обязательств из односторонних действий.	10
§2. Действия в чужом интересе без поручения.	11
§3. Публичное обещание награды.	18
§ 4. Публичный конкурс.	21
§5. Проведение игр и пари.	29
§ 6. Обязательства вследствие неосновательного обогащения.	32
Глава № 31. Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда.	38
§ 1. Общие положения о возмещении вреда.....	38
§ 2. Причинение вреда работниками юридического лица, органами управления и должностными лицами.	40
§ 3. Причинение вреда несовершеннолетними и недееспособными.	42
§ 4. Правила ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности.	43
§ 5. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина.	45
§ 6. Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ или услуг.	50
§ 7. Компенсация морального вреда.....	51
РАЗДЕЛ 10. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО.....	55
Глава №32. Общие принципы регулирования наследственных отношений.....	55
§1. Состав наследственного правоотношения и принципы наследственного права.	55
§2. Значение и сущность наследования.	59
Глава №33. Наследование по завещанию.	64
§1. Общие положения наследования по завещанию. Обязательная доля в наследстве. .	64
§2. Общие правила, касающиеся формы и порядка совершения завещания.	68
Глава №34. Наследование по закону.....	77
§1. Общие положения о наследовании по закону.	77
§2. Очередность наследования.....	78
§3. Право на обязательную долю в наследстве. Права супруга при наследовании.....	80
Глава № 35. Приобретение наследства.	81
§1. Общие положения о приобретении наследства.	81
§2. Принятие наследства и отказ от него.	82
§3. Охрана наследства и управление им. Ответственность наследников по долгам наследодателя.	88
Глава № 36. Наследование отдельных видов имущества.	92
§1. Наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, производственных кооперативах. Наследование предприятия.	92
§2. Наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства. Наследование вещей, ограниченно оборотоспособных. Наследование земельных участков.....	93
§3. Наследование невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию. Наследование имущества, предоставленного наследодателю	

государством или муниципальным образованием на льготных условиях. Наследование государственных наград, почетных и памятных знаков.	94
РАЗДЕЛ 11. ОТНОШЕНИЯ В ОБЛАСТИ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА.	97
Глава №37. Общие принципы регулирования отношений в области международного частного права.	97
§1. Принципы европейского договорного права.....	97
§2. Право России, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом.....	108
Глава №38. Право, подлежащее применению при определении правового положения лиц.....	111
§1. Субъекты международного частного права.	111
§2. Личный закон физического и юридического лица.	119
Глава № 39. Право, подлежащее применению к имущественным и личным неимущественным отношениям.	122
§1. Объекты международного частного права.	122
§2. Общие положения о праве, подлежащем применению к имущественным и личным неимущественным правоотношениям.....	124
§3. Международные контрактные обязательства.....	131

Предисловие

Гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Центральным, стержневым актом гражданского законодательства России, вслед за Конституцией, является гражданский кодекс РФ. Этим положением он обязан не только общему характеру содержащихся в нем правил, но и требованию о том, чтобы все иные гражданские законы, а также законы, содержащие нормы гражданского права, хотя бы и принятые после введения в действие гражданского кодекса, соответствовали его предписаниям (п. 2 ст. 3).

Изначально проект гражданского кодекса РФ состоял из трех частей. Часть первая была принята в 1994 году, часть вторая - в 1995 году. И, наконец, состоящая из двух разделов, третья часть, вступившая в силу с 1 марта 2002 года, - в конце 2001 года.

Раздел V - "Наследственное право" посвящен регулированию отношений, связанных с переходом имущества в порядке наследования. В нем получили правовое закрепление ряд новшеств для отечественного законодательства (расширение очередей наследования до восьми, правила о нетрадиционных формах завещания, наследование отдельных видов имущества и другие).

В разделе VI "Международное частное право" нашли свое правовое закрепление правила, распространяющиеся на отношения граждан, юридических лиц и публично-правовых образований в области международного частного права, говорится о праве, подлежащем применению к имущественным и личным неимущественным отношениям в этой сфере.

Не вошли в третью часть гражданского кодекса нормы, посвященные регулированию отношений в сфере интеллектуальной собственности, изначально составлявшие содержание Раздела V Проекта части 3 гражданского кодекса РФ, который разрабатывался в Исследовательском центре частного права в 1995-1999 годах.

Именно в тот период велась оживленная дискуссия между заинтересованными органами исполнительной власти, ведущими научными учреждениями и творческими организациями, свидетельствовавшая об остром столкновении интересов ряда ведомств, с одной стороны, и интересов авторов результатов интеллектуальной деятельности, с другой.

В связи с этим Совет при Президенте России по кодификации и совершенствованию Гражданского законодательства принял решение (протокол № 4 от 28 августа 2000 года) о выделении из проекта части третьей Гражданского кодекса РФ положений об интеллектуальной собственности в раздел VII заключительной, четвертой части нового гражданского кодекса. Это было сделано для того, чтобы, с одной стороны, ускорить вступление в силу не вызывающих принципиальных возражений норм о наследовании и регулировании отношений в области международного частного права, а, с другой, - получить дополнительное время на решение наиболее острых проблем в сфере интеллектуальной собственности.

С 1 января 2008 года вступает в силу часть 4 Гражданского кодекса РФ. До введения в действие четвертой части гражданского кодекса РФ в ограниченном объеме сохраняют силу соответствующие разделы кодифицированных актов гражданского законодательства, принятых ранее. Их нормы применяются в части, не противоречащей законодательству России.

Учебное пособие представляет собой комплексное исследование, направленное на раскрытие сущности основных подотраслей и институтов гражданского права в современных условиях с учетом не только последних изменений в гражданском законодательстве, но и норм жилищного и международного частного права. Другой отличительной чертой работы является рассмотрение роли органов внутренних дел при защите и осуществлении субъективных прав граждан и иных сферах гражданского права, освещение деятельности прочих правоохранительных органов как правоприменителей гражданско-правовых норм и как участников гражданского оборота.

В работе впервые на основе анализа выводов и положений, содержащихся в монографиях и статьях современных правоведов, а также изучения предшествующего опыта и новаций современной социально - экономической ситуации дается свое видение наиболее острых проблем гражданского права.

Особо отмечена роль органов внутренних дел при защите и осуществлении субъективных прав граждан и иных сферах гражданского права, освещена деятельность прочих правоохранительных органов, затронут сравнительно-правовой аспект правового регулирования отдельных институтов гражданского права, указываются пути решения отдельных судебных коллизий.

Учебное пособие "Гражданское право" имеет теоретическую и практическую направленность. Рекомендуются для работников правоохранительных органов, а также учащихся вузов МВД РФ и студентов юридических вузов.

Основная цель названной дисциплины состоит в формировании у будущих юристов представления о частноправовом характере отношений, регулируемых гражданским правом.

Достижению данной цели служит реализация следующих задач: рассмотрение основных теоретических концепций науки гражданского права; ознакомление выпускников с содержанием гражданского права как отрасли права; привитие выпускникам умений правильного применения гражданского законодательства в служебной деятельности.

Учебное пособие написано на основе существующего обновленного гражданского законодательства России и других кодифицированных и иных правовых актах, а также с учетом новых принципов, отражающих рыночную ориентацию экономики, в которой признаются и защищаются различные виды собственности, предпринимательская деятельность и свобода договора.

Вместе с тем, в связи с дальнейшим развитием гражданского законодательства (в первую очередь – изменением существующих положений, а также введением части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации), возможны дальнейшие изменения в содержании учебной дисциплины.

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

1. Официально-документальные материалы

Вводный закон – Федеральный закон от 30 ноября 1994 года «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (СЗ РФ, 1994, № 32, ст. 3302).

Вводный закон к ч. 2 ГК РФ – Федеральный закон от 26 января 1996 года «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» (СЗ РФ, 1996, № 5, ст. 411).

Вводный закон к ч. 3 ГК РФ – Федеральный закон от 26 ноября 2001 года «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» (М., 2002).

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации, часть первая (СЗ РФ - 1996 - №9 - Ст. 773); Гражданский кодекс Российской Федерации, часть вторая (СЗ РФ -1996 - №5 - Ст. 410); Гражданский кодекс Российской Федерации, часть третья и четвертая. (М., 2007).

ЖК РФ – Жилищный кодекс Российской Федерации. М.2007.

КТМ РФ – Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации. Утверждён Указом Президента РФ 30 апреля 1999 года N 81-ФЗ // СЗ РФ.-1999-№ 18.-Ст. 2207.

Основы законодательства о нотариате – Основы законодательства о нотариате от 11 февраля 1993 г. // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. - 1993 г. № 10 - Ст. 357.

УК РФ – Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. (СЗ РФ, 1996, № 25, ст. 2954)

2. Учебники и учебные пособия. Научные комментарии

Гражданское право под ред. Ю.К.Толстого, А.П.Сергеева – Гражданское право. Учебник. Части первая, вторая, третья. /Под ред. Ю.К.Толстого, А.П.Сергеева — М., 2007.

Гражданское право под ред. Е.А.Суханова – Гражданское право. В 2-х томах. Том 1 и 2: Учебник /Отв. ред. Проф. Е.А.Суханов. - 2-е изд., перераб. и доп. - М., 2007.

Гражданское и торговое право капиталистических государств – Гражданское и торговое право капиталистических государств // Под ред. Е.А. Васильева. -М.,-2003.

Комментарий к ч. 1 ГК РФ – Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Части первой /Отв. ред. О.Н.Садиков. - М., 2007.

Комментарий к ч. 2 ГК РФ – Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Части второй /Отв. ред. О.Н.Садиков. - М., 2007.

Комментарий к ч. 3 ГК РФ – Комментарий к Гражданскому кодексу

Российской Федерации. Части третьей /Отв. ред. О.Н.Садигов. - М., 2007.

Комментарий к ч. 4 ГК РФ – Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Части четвертой. - М., 2007.

3.Официальные издания

БНА (СССР, РСФСР, РФ) – Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств (Бюллетень нормативных актов органов исполнительной власти)

Бюллетень ВС (СССР, РСФСР, РФ) – Бюллетень Верховного Суда

Ведомости (СССР, РСФСР, РФ) – Ведомости Верховного Совета (СССР, РСФСР), Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета (СССР, РСФСР, РФ)

СЗ РФ – Собрание законодательства Российской Федерации

4.Государственные органы

ВАС (РСФСР, РФ) – Высший Арбитражный Суд

ВС (СССР, РСФСР, РФ) – Верховный Суд

ЦБР – Центральный банк России

5.Прочие сокращения

абз. – абзац

АО – акционерное общество

в т. ч. – в том числе

гл. – глава, главы

др. – другой (-ая, -ое, -ие)

ЗАО – закрытое акционерное общество

ООО – общество с ограниченной ответственностью

ОДО – общество с дополнительной ответственностью

ред. – редакция

с. – страница, страницы

см. – смотри

ст. – статья, статьи

т.д. – так далее

т.е. – то есть

утв. – утвержденный (-ая, -ое, -ие)

РАЗДЕЛ 9. ВНЕДОГОВОРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

Глава № 30. Обязательства из односторонних действий. Неосновательное обогащение.

§1. Понятие и виды внедоговорных обязательств. Обязательства, возникающие из односторонних действий. Виды обязательств из односторонних действий.

В предыдущих главах были рассмотрены обязательства, основаниями возникновения которых служат договоры, либо наряду с договором административные или иные акты. Наряду с этим обязательства могут возникать:

- из односторонних действий;
- вследствие причинения вреда;
- вследствие неосновательного обогащения.

Внедоговорным обязательством, таким образом, называется такое гражданско-правовое отношение, по которому одна сторона (кредитор) вправе требовать от другой (должника) выполнения определённых действий не на основании договора, а в силу иных, закреплённых в законе обстоятельств, к которым относятся односторонние действия, причинение вреда и неосновательное обогащение.

Первая лекция посвящена обязательствам, возникающим из односторонних действий и в силу неосновательного обогащения. Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда будут, соответственно, рассмотрены в следующей лекции.

Для выполнения какой-либо работы или оказания той или иной услуги обычно заключают соответствующий договор с их исполнителями с предварительной или последующей оплатой по договору.

Особенность таких односторонних действий состоит в том, что при их совершении одним лицом права, а иногда и обязанности, возникают у другого лица, в результате чего и формируется обязательственное правоотношение. Но как односторонние сделки, так и правомерные целесообразные фактически действия порождают правовые последствия, на которые они направлены, не сами по себе, а при условии присоединения к ним других предусмотренных законом фактов. Так, завещание порождает наследственное правоотношение при условии смерти наследодателя. Действия в чужом интересе без поручения влекут обязанность заинтересованного лица возместить убытки, а иногда и выплатить вознаграждение лицу, действующему в чужом интересе, при условии одобрения этих действий заинтересованным лицом, либо в иных случаях, предусмотренных в ст. 980-987 ГК РФ.

Согласно ГК РФ обязательства из односторонних действий порождают действия в чужом интересе без поручения; публичное обещание на-

грады; публичный конкурс; проведение игр и пари, а также завещательный отказ и завещательное возложение. Место этих обязательств определено в ГК РФ по-разному. Обязательства, возникающие из действий в чужом интересе без поручения (глава 50 ГК РФ), помещены вслед за главой о поручении. Вслед за обязательствами из действий в чужом интересе без поручения расположена целая группа договорных обязательств, часть из которых относится к обязательствам по оказанию услуг (комиссия, агентирование, доверительное управление имуществом), а часть в системе отдельных видов обязательств занимает обособленное место (коммерческая концессия, простое товарищество). Лишь после закрепления указанных выше обязательств законодатель вновь возвращается к обязательствам из односторонних действий - публичному обещанию награды (глава 56 ГК РФ), публичному конкурсу (глава 57 ГК РФ), проведению игр и пари (глава 58 ГК РФ). А правила о завещательном отказе и завещательном возложении помещены в ст. 1037-1039, вступившей в силу с 1 марта 2002 года части 3 ГК России.

При изучении обязательств из односторонних действий необходимо как в научно-познавательных, так и в методических целях отступить от системы их расположения, принятой в ГК РФ, и рассмотреть их вслед друг за другом, предпослав характеристике отдельных видов указанных обязательств эти общие положения, которые можно, пусть и с известными оговорками, распространить на каждый из них. Однако, поскольку завещательный отказ и завещательное возложение являются институтами наследственного права, существо этих обязательств из односторонних действий будет подробно рассмотрено в разделе 11 «Наследственное право».

§2. Действия в чужом интересе без поручения.

В реальной жизни иногда возникают ситуации, когда одни лица добровольно совершают определенные действия в интересах других лиц, не имея от последних никаких полномочий на их совершение. Чаще всего это делается по моральным соображениям в целях предотвращения (уменьшения) вреда, угрожающего имущественным интересам лиц, которые временно отсутствуют либо по иным причинам не могут сами позаботиться об охране своих интересов (например, уход за домашними животными и содержание последних в случае смерти их собственника, укрепление и перемещение в безопасное место чужого имущества в условиях стихийного бедствия, добровольное участие в тушении пожара соседского дома и т.п.). В некоторых случаях в интересах другого лица совершаются не только фактические, но и юридические действия, например, заключаются сделки по приобретению необходимого для них имущества или исполняются их обязанности перед третьими лицами. Лицо, действующее в чужом интересе без соответствующего поручения, при определенных условиях приобретает право на то, чтобы ему были возмещены понесенные им расходы, а

иногда - и выплачено вознаграждение за его действия.

Обязательство такого рода было известно еще римскому праву под названием *negotiorum gestio* - ведение чужих дел без поручения. Причем слова «без поручения» были добавлены к римскому термину *negotiorum gestio* не самими римскими юристами, а в позднейшей литературе, чтобы подчеркнуть существенный признак данного обязательства - отсутствие договора. В российском праве самостоятельное обязательство, возникающее из действий в чужом интересе, длительное время отсутствовало, хотя отдельные виды подобных действий охватывались правилами о последствиях заключения сделки неуполномоченным представителем (ст. 63 ГК 1964 г.) и о возмещении вреда, понесенного при спасении социалистического имущества (ст. 472 ГК 1964 г.). В остальных случаях по аналогии закона применялись правила об обязательствах, возникавших из неосновательного приобретения или сбережения имущества (ст. 473-474 ГК 1964 г.). Впервые обязательство из действий в чужом интересе без поручения появилось в российском законодательстве с введением в действие на территории Российской Федерации Основ гражданского законодательства 1991 г. Согласно ст. 118 Основ такое обязательство могло быть порождено как сделкой, совершенной в интересах другого лица без поручения, так и фактическими действиями по предотвращению угрозы имущественным интересам других лиц без соответствующих полномочий. Однако Основы гражданского законодательства не предусмотрели сколько-нибудь развернутого регулирования возникающих при этом отношений, ограничившись решением ряда принципиальных вопросов, касающихся условий возникновения рассматриваемого обязательства.

Полноценным данный правовой институт стал лишь с принятием части второй ГК РФ. Правила об обязательстве, возникающем из действий в чужом интересе, сосредоточены в специальной главе 50 ГК РФ, которая следует непосредственно за главой о договоре поручения. Это обусловлено сходством характера и содержания указанных обязательств, хотя одно из них возникает из договора, а другое - из односторонних действий. Поскольку эти односторонние действия при определенных условиях приводят к возникновению прав и обязанностей как у лица, которое их совершает, так и у лица, в интересе которого они совершаются, по своим юридическим последствиям они близки к договору, а само возникающее при этом обязательство еще римскими юристами считалось «как бы договорным». Кроме того, закон допускает переход данного квазидоговорного обязательства в обязательство поручения, для чего достаточно простого одобрения действий со стороны лица, в интересах которого они предпринимались. Правда, далеко не всегда в этих случаях дальнейшие отношения сторон развиваются по модели договора поручения. В зависимости от характера предпринятых в интересах другого лица действий к отношениям сторон могут быть применены также правила о договорах подряда, возмездного

оказания услуг, хранения и т. п.

Действия в чужом интересе без поручения порождают соответствующее обязательство не во всех случаях, а лишь тогда, когда имеется ряд установленных законом условий. Прежде всего, необходимой предпосылкой возникновения рассматриваемого обязательства является то, что действия в интересах другого лица (*dominus 'a*) предпринимаются по собственной инициативе лица, совершающего такие действия (*gestor*), т.е. при отсутствии не только поручения или иного договора, но и всякого иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица.

На гесторе также не должна лежать обязанность действовать в чужом интересе в силу закона. Поэтому рассматриваемые правила не применяются, например, к опекуну, действующему в интересах подопечного, или к наследнику, принимающему меры к охране наследственного имущества в интересах всех наследников. По прямому указанию закона обязательство такого рода не возникает и тогда, когда действия в интересах других лиц совершаются государственными и муниципальными органами, для которых такие действия являются одной из целей их деятельности (п. 2 ст. 980 ГК РФ).

Данное исключение по смыслу закона действует и в отношении тех общественных организаций, которые имеют своей уставной задачей оказание содействия другим лицам в осуществлении и защите их прав и законных интересов. Вместе с тем наличие моральной обязанности действовать в чужом интересе, например, оказать помощь в тушении пожара или спасении утопающего, само по себе не препятствует возникновению данного обязательства.

Далее, действия в чужом интересе порождают соответствующее обязательство лишь тогда, когда они совершаются исходя из очевидной выгоды или пользы, а также действительных или вероятных намерений заинтересованного лица (п. 1 ст. 980 ГК РФ). Это означает, что, во-первых, действия гестора должны быть объективно выгодными для заинтересованного лица. Выгода может состоять в предохранении имущества доминуса от гибели, повреждения или утраты, в ограждении его неимущественных интересов от неправомерных посягательств, в исполнении его обязанностей перед третьими лицами в целях избежания больших имущественных потерь и т. п. При этом выгода должна быть очевидной, т. е. ясной для всякого разумного участника гражданского оборота. Обычно это следует из соотношения размера необходимых затрат и объема того ущерба, который грозит заинтересованному лицу в случае непринятия соответствующих мер.

Во-вторых, действуя в чужом интересе, гестор должен учитывать действительные или вероятные намерения заинтересованного лица и не вступать с ними в явное противоречие. Поэтому если обстоятельства конкретного случая позволяют прийти к выводу, что заинтересованное лицо

не желает принимать меры по охране своих интересов, например, спасти свое имущество от гибели или исполнять обязанность перед третьим лицом, гестор не должен поступать против его воли. Закон делает исключение из этого правила лишь для двух случаев. Согласно п. 2 ст. 983 ГК РФ действия с целью предотвратить опасность для жизни лица, оказавшегося в опасности, допускаются и против воли этого лица, а исполнение обязанности по содержанию кого-либо - против воли того, на ком лежит эта обязанность.

Следующим условием возникновения рассматриваемого обязательства является то, что гестор должен быть лишен возможности испросить согласие заинтересованного лица на совершение действий в его интересе. Обычно это обусловлено временным отсутствием заинтересованного лица либо иной невозможностью получения его согласия, например, нахождением заинтересованного лица в беспомощном состоянии. Между тем обстановка требует немедленных действий, промедление с которыми чревато для заинтересованного лица дополнительными имущественными потерями. Если никакой срочности в подобных действиях не было и у гестора имелась возможность до их совершения запросить мнение заинтересованного лица, рассматриваемое обязательство не возникает.

Наконец, действия в чужом интересе порождают соответствующее обязательство лишь тогда, когда лицо, совершающее такие действия, осознает их направленность и не преследует цели возникновения какого-либо иного гражданско-правового обязательства. По этому признаку проводится различие между рассматриваемым обязательством и некоторыми другими гражданскими правоотношениями, в частности обязательствами из неосновательного обогащения и дарения. Так, если лицо, совершившее действие, ошибочно полагало, что действовало в своем интересе (погасило свой долг, спасло от гибели свое имущество и т.п.), и это привело к неосновательному обогащению другого лица, то к отношениям сторон применяются правила о неосновательном обогащении, а не об обязательстве из действия в чужом интересе (ст. 987 ГК РФ).

У лица, действующего в чужом интересе, не должно быть и намерения одарить заинтересованное лицо. Если из поведения лица, например, освобождающего должника от имущественной обязанности перед третьим лицом, следует, что он делает это не только на безвозмездной, но и на безвозвратной основе, то налицо его желание совершить дарение. Причем для признания договора дарения заключенным в ряде случаев достаточно, чтобы одаряемый не выразил своего несогласия с этим. Напротив, гестор, хотя и действует в чужом интересе, но не за свой собственный счет, а за счет того, в чьих интересах совершаются действия.

Подводя итог сказанному, **обязательство из действия в чужом интересе** можно определить как такое внедоговорное обязательство, которое возникает в силу добровольного, осознанного совершения одним лицом

(гестором) фактических или юридических действий к очевидной пользе другого лица (доминуса) и порождает обязанность последнего возместить гестору необходимые расходы или понесенный им ущерб, а иногда и выплатить соразмерное вознаграждение

Элементы обязательства. Сторонами рассматриваемого обязательства является лицо, совершающее действие в чужом интересе (гестор), и лицо, в интересах которого совершается такое действие (доминус). Как в роли гестора, так и в роли доминуса могут выступать любые юридические и физические лица. Законом сделано исключение лишь для государственных и муниципальных органов, для которых действия в интересе других лиц являются одной из целей их деятельности. Поскольку действия фактического характера в чужом интересе имеют значение юридических поступков, а не сделок, совершать такие действия могут наряду с дееспособными также и недееспособные граждане. Заключение сделок в чужих интересах подчиняется общим правилам о сделкоспособности.

Предметом обязательства является действие в чужом интересе или, что то же самое, ведение чужих дел. Этим понятием охватываются как фактические (спасение чужого имущества, выполнение экстренных ремонтных работ и т. п.), так и юридические действия. К числу последних относятся в основном действия по совершению и исполнению сделок, но иногда - и иных юридических актов. Следует особо подчеркнуть, что действия в чужом интересе не ограничиваются сферой чисто имущественных отношений. Они могут порождать соответствующее обязательство и тогда, когда направлены на охрану личных неимущественных интересов, например, на спасение человеческой жизни, охрану здоровья, личной неприкосновенности и т. п.

Содержание обязательства из действия в чужом интересе образуют права и обязанности гестора и доминуса. Выше отмечалось, что одним из условий возникновения рассматриваемого обязательства является то, что гестор совершает действие в чужом интересе добровольно, при отсутствии вытекающей из договора или из закона обязанности действовать таким образом. Сказанное, однако, не означает, что гестор при этом свободен от каких-либо обязанностей. Если гестор по собственной инициативе взялся действовать в чужом интересе, он должен придерживаться, по крайней мере, трех правил.

Во-первых, он должен действовать с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью (п. 1 ст. 980 ГК РФ) Иными словами, закон требует, чтобы гестор поступил как рачительный хозяин, не совершал грубых ошибок и не проявлял явной небрежности и самонадеянности. Это, в частности, означает, что при наличии в поведении гестора вины в форме умысла или грубой неосторожности рассматриваемое обязательство не возникает. Более того, в этом случае гестор может быть привлечен к ответственности за те убытки, которые могут возникнуть в ре-

зультате его действий.

Во-вторых, лицо, действующее в чужом интересе, обязано при первой возможности сообщить об этом заинтересованному лицу и выждать в течение разумного срока его решения об одобрении или о неодобрении предпринятых действий (п. 1 ст. 981 ГК РФ). Возлагая на гестора указанную обязанность, законодатель исходит из того, что он должен действовать в соответствии с намерениями доминуса, делая исключение лишь для случаев, указанных в п. 2 ст. 983 ГК РФ. Поэтому, предприняв самые неотложные и экстренные меры в чужом интересе, гестор должен связаться с заинтересованным лицом и установить его волю. Гестор свободен от данной обязанности только тогда, когда, во-первых, действие в чужом интересе предпринимается в присутствии заинтересованного лица, и, во-вторых, ожидание выражения доминусом воли может повлечь для последнего серьезный ущерб.

Узнав об одобрении или неодобрении предпринятых действий, свои дальнейшие шаги гестор должен строго согласовывать с действительной волей доминуса. Если лицо, в интересе которого предпринимаются действия без его поручения, одобрит эти действия, к отношениям сторон в дальнейшем применяются правила о договоре поручения или ином договоре, соответствующем характеру предпринятых действий, даже если одобрение было устным (ст. 982 ГК РФ). Напротив, при неодобрении предпринятых действий гестор должен отказаться от их дальнейшего совершения, так как все, что будет сделано в чужом интересе после этого не создаст для заинтересованного лица каких-либо обязанностей ни перед совершившим их лицом, ни перед какими-либо третьими лицами.

В-третьих, лицо, действовавшее в чужом интересе, обязано представить лицу, в интересах которого осуществлялись такие действия, отчет с указанием полученных доходов и понесенных расходов и иных убытков (ст. 989 ГК РФ). Наличие данной обязанности характерно для всех обязательств, имеющих своим предметом совершение действий в интересах другого лица, но за его счет (поручение, комиссия, агентирование, доверительное управление имуществом и др.). Такой отчет служит базой для производства расчетов, связанных с возмещением лицу, совершившему соответствующие действия, произведенных им расходов, тем лицом, в интересах которого они были совершены.

Основные обязанности доминуса сводятся к следующему.

Заинтересованное лицо должно возместить гестору необходимые расходы и иной реальный ущерб, понесенный последним (п. 1 ст. 984 ГК РФ). Данную обязанность доминус несет и тогда, когда им не одобрены действия гестора, но имеются все необходимые условия для возникновения рассматриваемого обязательства, а гестором выполнены лежащие на нем обязанности. Неодобрение предпринятых действий снимает с заинтересованного лица соответствующую обязанность лишь в отношении дей-

ствий, которые будут совершены вопреки его воле в дальнейшем.

Обязанность по возмещению необходимых расходов и иного реального ущерба сохраняется и в том случае, если действия в чужом интересе не привели к предполагаемому результату. Например, лицо, добровольно принявшее участие в тушении пожара чужого дома и понесшее при этом определенные потери, вправе рассчитывать на их возмещение и тогда, когда дом спасти не удалось. При этом если действия в чужом интересе были направлены на предотвращение ущерба имуществу другого лица, размер возмещения не должен превышать стоимости имущества (абз. 1 п. 2 ст. 984 ГК РФ).

Помимо возмещения необходимых расходов и иного реального ущерба заинтересованное лицо должно выплатить гестору вознаграждение за его действия. Однако указанная обязанность возникает у доминуса не во всех случаях, а лишь при одновременном наличии двух условий. Во-первых, необходимо, чтобы действия в чужом интересе привели к положительному для заинтересованного лица результату. Если, несмотря на очевидную разумность предпринятых мер, они оказались безрезультатными, обязанности доминуса ограничиваются возмещением необходимых расходов или иного реального ущерба. Во-вторых, требуется, чтобы выплата вознаграждения была предусмотрена законом, соглашением с заинтересованным лицом или обычаями делового оборота. Например, в случае одобрения заинтересованным лицом выполненных в его пользу работ, к отношениям сторон применяются правила о договоре подряда, в том числе и норма о возмездности данного договора.

Если в чужом интересе совершена сделка, права и обязанности по ней переходят к заинтересованному лицу лишь при условии одобрения им этой сделки (ст. 986 ГК РФ). В противном случае такая сделка будет считаться заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица. Указанное правило совпадает с тем, что сказано в законе относительно последствий совершения сделки неуполномоченным представителем (ст. 183 ГК РФ). Новым моментом является, однако, то, что дополнительным условием перехода к заинтересованному лицу прав и обязанностей по заключенной в его интересе сделке служит согласие на это другой стороны сделки. Впрочем, указанное условие вытекает из закрепленных законом правил о переводе долга (ст. 391 ГК РФ) и не требуется, например, тогда, когда заключенная сделка порождает для заинтересованного лица одни лишь права либо когда она уже исполнена сторонами. Третье лицо не может отказать в даче согласия на переход прав и обязанностей по сделке к лицу, в интересах которого она совершена, также и тогда, когда оно знало или должно было знать о том, что сделка заключена в чужом интересе.

В случае причинения гестором вреда заинтересованному лицу либо третьим лицам отношения сторон по возмещению вреда регулируются правилами о деликтных обязательствах (глава 59 ГК РФ). Это, в частности,

означает, что если в результате ошибочных действий гестора имуществу доминуса причинен ущерб, то при наличии вины гестора в форме умысла или грубой неосторожности последний должен будет возместить доминусу причиненные убытки. Вопрос о возмещении вреда, причиненного третьим лицам, разрешается либо на основе правил о последствиях причинения вреда в состоянии крайней необходимости (ст. 1067 ГК РФ), либо иных норм, соответствующих взаимоотношениям сторон.

§3. Публичное обещание награды.

В некоторых случаях для скорейшего достижения желаемого результата целесообразно привлечь к нему внимание широкого круга лиц с обещанием выплатить соответствующее вознаграждение тому, кто достигнет этого результата. Так, в населенном пункте Н. во время снежного бурана затерялась отара овец. Ее поиски можно было поручить специально выделенной группе работников совхоза, которому отара принадлежала. Но тогда и исход поисков зависел бы всецело от усилий одной лишь выделенной группы. Поэтому совхоз избрал другой путь и обратился по местному радио с призывом к жителям близлежащих селений принять участие в поисках отары, установив сумму денежного вознаграждения тому, чьи поиски увенчаются успехом.

Чтобы обещание награды было юридически обязательным, оно должно отвечать определенным признакам, а именно:

а) обещание награды должно быть публичным, т.е. обращенным к неопределенному кругу лиц. Если обещание награды обращено к конкретному лицу или группе лиц, отношения сторон приобретают договорный характер. Так, если бы в приведенном примере совхоз поручил поиски пропавшей отары за определенное вознаграждение специально выделенной для этой цели поисковой группе, то их отношения носили бы подрядный характер;

б) обещанное вознаграждение должно быть имущественным, т.е. денежным или иным, имеющим стоимостное выражение, например, предоставление вещи, туристической путевки и т.д. Обещание награды, лишенной имущественного содержания, например, награждение дипломом, присвоение почетного звания и т.д., порождает не гражданско-правовые, а иные отношения;

в) необходимым элементом содержания публичного обещания награды является указание на результат, который должен быть достигнут в качестве условия получения вознаграждения. Награда должна быть обещана за правомерное действие, которое, в принципе, может быть совершено не одним, а неограниченным числом лиц. Обещание награды, рассчитанное на достижение соответствующего результата одним конкретным лицом, не порождает обязательства, предусмотренного ст. 1055 ГК РФ, ввиду отсутствия публичности обещания награды;

д) обещание награды должно давать возможность установить, кем она обещана. Лицо, отозвавшееся на обещание, вправе потребовать письменного подтверждения обещания. В противном случае оно несет риск последствий непредъявления такого требования, если окажется, что в действительности объявление о награде не было сделано указанным в нем лицом (п. 2 ст. 1055 ГК РФ). Обещание награды, лишенное этих признаков, не порождает обязательства, предусмотренного ст. 1055 ГК РФ.

Следовательно, **публичное обещание награды - это обращенное к неопределенному кругу лиц обещание имущественного вознаграждения за достижение обусловленного результата тому, кто достигнет этого результата.**

Обещание награды может быть выражено в любой форме (письменно, устно, в печати, по радио и т.д.). Важно, чтобы оно было доступно для восприятия неопределенным кругом лиц, которые в случае необходимости могут потребовать письменного его подтверждения.

По своей юридической природе публичное обещание награды является односторонней сделкой и ставит обещавшего награду в положение должника, а любого откликнувшегося на это обещание - в положение кредитора. Но, являясь односторонней сделкой, публичное обещание награды само по себе никаких прав, а тем более обязанностей, у тех, к кому оно обращено, не порождает. Соответствующие права у них возникают только при достижении указанного в обещании результата. Да и само лицо, давшее такое обещание, связано им лишь при условии, если кем-либо будет достигнут результат, за который обещано вознаграждение, о чем публично обещавший награду должен быть так или иначе поставлен в известность. Только в этом случае у него возникает обязанность выплатить соответствующее вознаграждение тому, кто достиг обусловленного результата. Именно в этот момент и возникает соответствующее обязательство, выявляется конкретный состав его участников, реализуются права и обязанности. Следовательно, публичное обещание награды может быть отнесено к числу односторонних условных сделок.

Основанием возникновения обязательства, предусмотренного ст. 1055 ГК РФ, является сложный юридический состав, включающий в качестве его элементов две односторонние сделки - публичное обещание награды и отклик на него в виде достижения обусловленного результата. Они носят встречный характер и должны соответствовать друг другу, но их совершение не означает заключения договора. Обещание награды не может считаться офертой, так как является условным и адресовано не конкретному лицу, а обращено ко всем и каждому. Достижение обусловленного публичным обещанием награды результата не является акцептом, так как, во-первых, данный результат может быть достигнут неопределенным числом лиц, и, во-вторых, при одновременном его достижении несколькими лицами каждый из них может рассчитывать на соответствующую часть вознаграждения.

граждения.

Содержание обязательства. Публично обещавший награду обязан выдать ее совершившему действие, определенное в объявлении. Вознаграждение, которое подлежит выплате при публичном обещании награды, может быть выражено в конкретной денежной сумме. Так, после совершения ряда террористических актов в Москве мэр столицы Ю. Лужков объявил о выплате вознаграждения в размере 100 млн. руб. тому, кто укажет приметы преступников. Награда может быть выражена указанием конкретной вещи. Например, за обнаружение пропавшей отары в приведенном выше примере была объявлена награда - две овцы. Наконец, награда может быть выражена в обезличенной форме, как это часто и бывает на практике, путем указания «вознаграждение гарантируется». Если в публичном обещании награды не указан ее размер, он определяется по соглашению с лицом, обещавшим награду, а в случае спора - судом (п. 3 ст. 1055 ГК РФ).

При публичном обещании награды предполагается достижение единственного в своем роде и в силу этого неповторимого результата.

Учитывая, что среди этих фактов важнейшим и определяющим характер возникающего на их основе обязательства является публичное обещание награды, оно и определяет не только содержание, но и название данного обязательства.

Не исключены, однако, случаи, когда действие, указанное в объявлении о награде, независимо друг от друга совершили несколько лиц (например, сообщение разными лицами примет или места нахождения преступника). В таком случае право на получение награды возникает у того, кто первым совершил соответствующее действие (п. 5 ст. 1055 ГК РФ). При невозможности установить, кто первым совершил обусловленные в объявлении действия, или если эти действия совершены одновременно несколькими лицами, награда делится между ними поровну или в ином предусмотренном соглашением между ними размере (абз. 2 п. 5 ст. 1055 ГК РФ).

Лицо, достигшее результата, который является условием выплаты вознаграждения, может и не знать об объявлении награды за его достижение. Но право на получение вознаграждения и соответственно обязанность выплатить награду возникают независимо от того, совершено ли соответствующее действие в связи со сделанным объявлением или независимо от него (п. 4 ст. 1055 ГК РФ). Важно, чтобы достигнутый результат соответствовал условиям публичного обещания награды. Соответствие выполненного действия содержащимся в объявлении требованиям, если иное не предусмотрено в объявлении о награде и не вытекает из характера указанного в нем действия, определяется лицом, публично объявившим награду, а в случае спора - судом (п. 6 ст. 1055 ГК РФ).

Наличие или отсутствие соответствующего объявления о награде влияет на взаимоотношения сторон. Если, например, в указанном выше

случае пропажи собаки нашедший животное вернет его хозяину, то при наличии объявления о выплате награды за обнаружение собаки отношения сторон будут определяться ст. 1055 ГК РФ, а при отсутствии такого объявления - нормами о безнадзорных животных (ст. 230 ГК РФ).

Срок, в течение которого должен быть достигнут результат, не является ни обязательным, ни характерным условием публичного обещания награды. Но если он установлен, то действие, за которое обещана награда, должно быть совершено в пределах этого срока, а лицо, публично обещавшее награду, связано своим обещанием до его истечения.

Лицо, публично объявившее награду за достижение обусловленного результата, вправе отменить свое обещание (право отступления). Такая отмена, однако, не должна нарушать интересы потенциальных соискателей награды. Поэтому закон устанавливает условия, которые должны быть соблюдены при отмене обещания. Такой отказ не может иметь места:

а) когда в самом объявлении предусмотрена или из него вытекает недопустимость отказа; б) до истечения срока, установленного для совершения действия, за которое обещана награда; в) если к моменту объявления об отказе одно или несколько отозвавшихся лиц уже выполнили указанное в объявлении действие.

Сообщение об отмене обещания награды должно быть сделано в той же форме, что и обещание о награде. Отмена публичного обещания награды не освобождает того, кто ее объявил, от возмещения отозвавшимся на обещание лицам расходов, понесенных ими в связи с совершением действия, направленного на достижение результата в пределах указанной в объявлении награды (ст. 1056 ГК РФ). Он освобождается от этой обязанности, если докажет, что, понесенные указанными лицами издержки обеспечивали такую деятельность, которая заведомо и не могла увенчаться успехом.

§ 4. Публичный конкурс.

Результат, за достижение которого публично обещана награда, может быть двояким. Написание на заданную тему художественного произведения, разработка проекта памятника и т. п. осуществимы независимо друг от друга разными лицами и потому сопоставимы по качеству. Напротив, отыскание утерянной вещи или иная аналогичная цель поддается только однократному достижению, когда выводимая путем сравнения качественная оценка исключена. Соответственно этому публичное обещание награды как родовое понятие служит основанием для выделения конкурса как видового понятия публичного обещания награды, стимулирующего не просто к желательному, а к такому результату, который окажется лучшим среди достигнутых.

По своему смысловому значению понятие «конкурс» означает соревнование, конкуренцию. Поэтому к нему прибегают всякий раз, когда необходимо получить оптимальный (лучший) из числа возможных резуль-

тат. Но по своему конкретному содержанию и особенностям правового регулирования конкурс имеет видовые различия и проводится для юридического выражения различных отношений. Одни из них возникают в сфере трудовых отношений и регулируются нормами трудового законодательства. Таковы, в частности, отношения по конкурсному подбору кадров. Другие имеют целью выявление конкретного субъекта, с которым должен быть заключен соответствующий гражданско-правовой договор. Таков порядок заключения договора на торгах, в частности при приватизации государственной и муниципальной собственности. Но как вид публичного обещания награды и в силу специфического основания возникновения особого обязательственного правоотношения конкурс регулируется ст. 1057-1061 ГК РФ. Такой конкурс как гражданско-правовой институт охватывает отношения, связанные с постановкой задачи, которая разрешается на основе соревнования неопределенного круга лиц с выплатой специального вознаграждения победителю. Конкурс как разновидность публичного обещания награды характеризуется следующими чертами:

а) обещание вознаграждения за лучшее выполнение определенной работы или достижение иных результатов должно быть публичным, т.е. обращенным к неопределенному кругу лиц. По этому признаку конкурсы делятся на открытые и закрытые. При открытом конкурсе предложение принять в нем участие обращено ко всем желающим, и каждый откликнувшийся на него может стать участником конкурса. В этом случае круг участников конкурса может быть более широким (все пожелавшие принять в нем участие) или более узким (конкурс среди лиц определенной профессии), но он всегда характеризуется количественной неопределенностью и неизвестностью для организатора конкурса конкретного состава его участников. Даже тогда, когда конкурс проводится среди лиц определенной квалификации, когда организатор конкурса предварительно отбирает лиц, пожелавших принять в нем участие, конкурс ввиду публичного характера его объявления не перестает быть открытым. Закрытый конкурс, напротив, характеризуется тем, что предложение принять в нем участие направляется определенному кругу лиц по выбору организатора конкурса. В этом случае круг участников конкурса всегда ограничен и известен его организатору;

б) публичный конкурс должен быть направлен на достижение каких-либо общественно полезных целей. Можно, например, объявить конкурс на лучшее озеленение дворов или благоустройство придомовой территории, но нельзя объявить конкурс на лучшее содержание занимаемых жилых помещений или домашних животных;

в) обещанное вознаграждение должно быть не обычной предусмотренной действующим законодательством (трудовым, авторским) платой за выполнение той или иной работы, а специально установленной премией, которая выплачивается победителю конкурса за достигнутый результат не-

зависимо от его права на получение других видов вознаграждения за свой труд. При этом премия должна быть денежной либо вещевой (например, путевка, автомашина). Всякое иное поощрение победителя соревнования (например, выдача кубков, грамот, дипломов, медалей или иных отличительных знаков), если оно не сочетается с выплатой премии, не признается конкурсным вознаграждением;

г) награда должна быть обещана за лучшее выполнение определенной работы или достижение иных результатов, что предполагает возможность сопоставления и выбора одного из многих сравнимых по своим качественным признакам результатов, достигнутых к тому же разными лицами. Следовательно, работа должна отвечать условиям конкурса, а по характеру быть такой, результат которой при ее выполнении разными лицами может быть сопоставим. Поэтому конкурс должен быть признан не состоявшимся, если представлена только одна работа (один результат) или хотя и несколько, но одним лицом.

Характер и содержание работы, за лучшее выполнение которой публично обещано специальное вознаграждение (премия), определяются условиями конкурса. Работа, хотя и отличающаяся высокими достижениями, но не отвечающая условиям конкурса, вообще не допускается к конкурсу.

Форма и условия конкурсного объявления. Объявление о проведении конкурса, т.е. акт, в котором выражается публичное обещание премии за лучшее выполнение определенной работы, может быть сделано в различной форме: путем публикации в газете, выпуска рекламного проспекта или специального информационного листка (бюллетеня), вывешивания соответствующего объявления в общественных местах, извещения по радио, телевидению и т.д.

Сведения (условия), которые должно содержать конкурсное объявление, определены законом (ст. 1057 ГК РФ). Они делятся на обязательные, т.е. такие, которые должны быть указаны при объявлении любого конкурса, и факультативные, т.е. такие, которые указываются по свободному усмотрению организатора конкурса, а их количество и характер зависят от особенностей конкурса. При отсутствии обязательных условий или хотя бы одного из них конкурс считается необъявленным. К числу этих условий относятся:

а) сведения о существовании задания (предмете конкурса или «определенности работы»). Степень детализации этих сведений зависит от цели и характера конкурса. При проведении конкурса на исполнительское мастерство достаточно бывает указать вид жанра или деятельности, а при создании архитектурных сооружений, как правило, указываются художественные, технические и другие признаки, которым они должны отвечать. Поэтому конкурсное задание может выражаться в простой постановке задачи (определении идеи, темы и т.д.) с указанием формы ее разрешения (например,

создание монумента Победы, отражающего подвиг Ленинграда в Великой Отечественной войне) и может быть детализировано до конкретных показателей и признаков, которым должно отвечать решение конкурсной задачи;

б) срок выполнения задания, который определяет и срок представления работы на конкурс. Он должен обладать такой продолжительностью, которая реально обеспечивает выполнение конкурсного задания. В зависимости от характера конкурса срок может определяться либо отрезком времени, в течение которого должно быть выполнено задание (например, в течение шести месяцев со дня объявления конкурса или до 1 июля 2004 г.), либо точно фиксированной календарной датой, к которой приурочивается исполнение задания, когда, например, предметом конкурса является деятельность, подлежащая оценке при самом ее исполнении. Могут устанавливаться окончательные и промежуточные сроки (например, промежуточный срок предварительного просмотра или прослушивания исполнителей либо срок представления проспектов выполнения конкурсного задания и т.д.).

Невыполнение задания или непредставление работы в установленный срок независимо от их причин влечет отказ в приеме работы на конкурс, который не может быть обжалован ни в административном, ни в судебном порядке;

в) порядок представления работ или иных достижений касается, прежде всего, формы представления, а также ряда других условий, которые должны быть соблюдены. Форма представления работы на конкурс определяется самим характером работы и выражается либо в передаче участником конкурса его устройтелю определенного результата своего труда в виде материализованного объекта (рукописи, картины, модели, проекта, образца и т.д. – при проведении конкурса на создание произведений науки, литературы, искусства или изобретательской деятельности), либо путем исполнения работы при непосредственном восприятии этого исполнения устройтелем конкурса (при проведении конкурсов на исполнительское мастерство). Условиями конкурса может быть предусмотрено представление работы под девизом (зашифрованными обозначениями с целью сохранения в тайне имени автора до оценки его работы) или за подписью автора, в определенном числе экземпляров. Иногда может быть предусмотрено предварительное представление в обусловленные сроки проспекта работы и т. д.

Отказ в приеме работы на конкурс может последовать только по мотиву несоответствия ее условиям конкурса либо нарушения порядка и сроков ее представления;

г) место представления работы должно быть указано в объявлении о конкурсе в числе других условий и имеет существенное значение не только для участников конкурса (например, для соблюдения ими срока выпол-

нения задания), но и для привлечения к конкурсу внимания общественности, особенно при проведении конкурсов на исполнительское мастерство. В последнем случае местом представления работ признается место осуществления подлежащей просмотру и оценке деятельности;

д) критерии, порядок и срок сравнительной оценки работ устанавливаются в зависимости от особенностей самой работы. В ряде случаев, например, проводятся предварительный отбор и оценка проспектов работ и заявок. Конкурс может проводиться в несколько этапов (туров), к исходу каждого из которых производятся оценка и отбор наиболее достойных для участия в следующем туре работ (в таком порядке обычно проводятся конкурсы исполнителей и многие конкурсы на создание памятников). Окончательной оценке работы может предшествовать ее предварительное открытое обсуждение в том или ином коллективе, помещение представленных на конкурс работ на выставках для публичного обозрения (показ в кино, по телевизору) с целью определения общественного мнения об этих работах. Срок окончательной оценки работы признается и сроком вынесения решения о выплате вознаграждения ее автору;

е) размер вознаграждения (премии) устанавливается обычно в виде определенной денежной суммы, но может выражаться и в какой-то другой имущественной ценности. Как правило, устанавливается несколько премий определенного размера в соответствии с призовым местом, занятым той или иной работой (например, первая премия 1 млн. руб., вторая - 800 тыс. руб., третья - 400 тыс. руб.). При этом для каждого места может быть установлена не одна, а несколько премий (например, одна первая, две вторые и три третьи премии). Не исключено установление премий без указания их количества по каждому месту.

Кроме премий, для победителей конкурса могут устанавливаться поощрительные премии, выплачиваемые участникам конкурса, работы которых хотя и не заняли призовых мест, но признаны достойными. Количество премий, их виды и размеры утверждаются организатором конкурса;

ж) порядок и срок объявления результатов конкурса. Определение результатов конкурса воплощается в решении об оценке конкурсных работ. По своей юридической природе это решение является административным актом, порождающим различные по характеру и правовой значимости последствия. В части премированных и принятых к использованию организатором конкурса произведений науки, литературы или искусства конкурсное правоотношение с этого момента вступает в особую договорную стадию, на которой между организатором конкурса и авторами этих произведений возникает двустороннее обязательство, регулируемое нормами авторского права. Для остальных участников конкурса это решение имеет правопрекращающее значение. О результатах конкурса должно быть объявлено в порядке и в сроки, предусмотренные его условиями. Это может быть сделано в той же форме, в какой был объявлен конкурс, либо

путем письменного уведомления всех соискателей либо только победителей конкурса и т.д.

Факультативные условия конкурса устанавливаются его организатором и детализируют отдельные его положения для внесения определенности во взаимоотношения сторон. Чаще всего они касаются оформления представляемых на конкурс работ; состава жюри; порядка и сроков выплаты вознаграждения; порядка использования премированных произведений науки, литературы или искусства и выплаты авторам этих произведений гонорара; порядка возврата участникам конкурса работ, не удостоенных премии, и т.д.

Изменение условий и отмена публичного конкурса. В процессе проведения конкурса может возникнуть необходимость внести изменения в ранее объявленные его условия либо даже необходимость его отмены. Но изменение условий конкурса, а тем более его отмена, особенно в конце срока его проведения, могут затронуть и существенно ущемить интересы лиц, пожелавших принять в нем участие, которые к тому времени могли уже приступить к выполнению определенной условиями конкурса работы и понести в связи с этим соответствующие издержки. Поэтому закон допускает возможность изменения условий конкурса и его отмену только в пределах первой половины срока, установленного для представления работ. Правомочность внесенных во второй половине указанного срока изменений условий конкурса не устраняется лишь тогда, когда они улучшают положение будущих его соискателей (например, увеличивается размер и количество премий).

Возможность изменения условий конкурса или его отмены не ставятся в зависимость от волеизъявления соискателей. Поэтому организатор конкурса вправе внести изменения в его условия и тогда, когда кто-либо из соискателей в пределах первой половины установленного срока уже представил работу. При таких обстоятельствах исполнитель работы не может требовать допуска его к участию в конкурсе на первоначально установленных условиях или признания недействительными внесенных в них изменений.

Изменение условий конкурса либо его отмена должны быть доведены до сведения возможных соискателей, т.е. тех лиц, на которых было рассчитано объявление о конкурсе. Эта цель достигается, если сообщение об изменении условий конкурса или его отмене сделано в том же порядке (т.е. в той же форме), в каком был объявлен сам конкурс (соответственно в печати, по радио и т.д.). Выполнение этого требования освобождает организатора конкурса от обязанности принять на конкурс работу, выполненную на первоначально указанных условиях (хотя бы автор этой работы по уважительной причине и не знал о внесенных в условия конкурса изменениях), но не освобождает его от обязанности возместить расходы, понесенные любым лицом, которое выполнило предусмотренную в объяв-

лении работу до того, как ему стало или должно было стать известно об изменении условий конкурса и о его отмене. Устроитель конкурса освобождается от обязанности возмещения таких расходов, если докажет, что указанная работа была выполнена не в связи с конкурсом, в частности до объявления о конкурсе, либо заведомо не соответствовала условиям конкурса (п. 3 ст. 1058 ГК РФ). При нарушении требований относительно сроков изменения условий (отмены) конкурса или способа извещения о них соискателей устроитель конкурса должен выплатить награду тем, кто выполнил работу, удовлетворяющую указанным в объявлении условиям (п. 4 ст. 1058 ГК РФ).

Решение о выплате награды. Право на получение награды (премии) возникает у соискателя лишь в случае признания его работы лучшей и (или) достойной вознаграждения в соответствии с условиями конкурса. Если указанные в объявлении результаты достигнуты в работе, выполненной совместно двумя или более лицами, награда распределяется в соответствии с достигнутым между ними соглашением. Если такое соглашение не достигнуто, порядок распределения награды определяется судом (п. 2 ст. 1059 ГК РФ).

Для рассмотрения (оценки) работ, представляемых на конкурс, и определения его результатов устроитель обычно создает специальный орган - конкурсную комиссию или жюри, куда входят высококвалифицированные специалисты в данной области знаний. Но образование такой комиссии не обязательно. Оценка конкурсных работ может быть произведена самим устроителем или поручена другим организациям. В случае создания конкурсной комиссии (жюри) ее члены должны быть незаинтересованными в исходе конкурса лицами. Хотя закон и не содержит на сей счет прямого запрета, но по этическим соображениям нельзя признать допустимым участие в конкурсе членов его жюри, даже если конкурс проводится под девизом.

Об образовании конкурсной комиссии (жюри) соискатели должны быть поставлены в известность, но не обязательно уведомлять их о составе жюри.

Определяя результаты конкурса, его устроитель (жюри) может принять одно из следующих решений:

а) о выплате премий в соответствии с их количеством по каждому призовому месту;

б) об отказе в присуждении премий за отдельные призовые места (если их установлено несколько) или присуждении по каждому месту меньшего числа премий, чем установлено;

в) о присуждении поощрительных премий и отказе в присуждении премий за призовые места;

г) о неприсуждении премий вообще, если ни одна из представленных работ не заслуживает быть отмеченной премией или ни одна из них не

удовлетворяет требованиям, указанным в условиях конкурса. При этом конкурсная комиссия не обязана мотивировать свое решение.

Решение о результатах конкурса и выплате премий должно быть вынесено в срок, установленный объявлением о конкурсе. Нарушение этой обязанности организатором конкурса дает соискателям, работы которых будут признаны удовлетворяющими условиям конкурса, право требовать в судебном порядке вознаграждения за свой труд и возмещения расходов, понесенных в связи с выполнением конкурсного задания.

Решение о выплате премий должно быть сообщено соискателям в порядке и в срок, указанные в объявлении о конкурсе. Обычно это делается путем рассылки победителям конкурса письменного извещения и публикации результатов конкурса в печати.

При совпадении количества премий и числа работ, занявших данное призовое место, или если количество премий, установленных за то или иное место, превышает число работ, их занявших, каждый из победителей конкурса получает премию в установленном размере. Если же количество премий, установленных для данного места, меньше числа работ, занявших это место, премии должны быть разделены пропорционально числу работ, которые признаны достойными этой премии. В случае установления премий без указания их количества по каждому призовому месту право на получение премии в полном размере имеют все участники конкурса, работы которых заняли соответствующее место.

При отказе организатора конкурса выплатить премию (полностью или частично), а также при нарушении сроков выплаты причитающегося победителям конкурса вознаграждения оно может быть взыскано в судебном порядке. Если предметом публичного конкурса было создание произведения науки, литературы или искусства, организатор конкурса, по общему правилу, приобретает преимущественное право на заключение с автором произведения, удостоенного обусловленной наградой, договора об использовании произведения (ст. 1060 ГК РФ). При этом автору произведения должно быть выплачено за это соответствующее вознаграждение без зачета тех сумм, которые причитаются автору как победителю конкурса, если только иное специально не оговорено в конкурсном объявлении. Однако при любом варианте автору гарантируется выплата вознаграждения не ниже минимальных ставок, установленных Правительством РФ (п. 3 ст. 31 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах»). Конкурсные работы, не удостоенные награды, организатор конкурса обязан вернуть участникам конкурса немедленно по объявлении результатов. Неисполнение данной обязанности дает участникам конкурса право требовать возврата своих работ, а в случае их утраты или повреждения - возмещения убытков. В условиях конкурса может быть, однако, предусмотрено, что представленные на конкурс работы не подлежат возврату либо возвращаются только по требованию участников конкурса. Невозможность возврата работы мо-

жет вытекать и из характера выполненной работы.

§5. Проведение игр и пари.

Проведение игр и пари, хотя оно никогда не выходило из обихода, до введения в действие части второй ГК РФ на законодательном уровне ни в Советском Союзе, ни в Российской Федерации урегулировано не было. Лишь в последние годы перед принятием части 2 ГК РФ были предприняты попытки направить проведение игр в правовое русло. В этих целях принимается ряд указов Президента РФ и постановлений Правительства РФ.

Правовое регулирование этих отношений сводилось прежде только к организации лотерей или тотализатора и закрепляло монополию государства на проведение соответствующих игр.

В части второй ГК РФ правовые нормы, относящиеся к проведению игр и пари, выделены в самостоятельную главу, что позволяет говорить о появлении в системе отдельных видов обязательств нового правового института. Разумеется, подзаконные акты, о которых шла речь, независимо от времени их принятия могут применяться лишь в той части, в какой они не противоречат правовым установлениям, закрепленным ГК РФ.

В законодательствах многих стран мира прослеживается отрицательное отношение к играм и пари. Негативное отношение к играм и пари, вслед за общественной моралью, выражает и наше законодательство.

Однако оно не стремится объявить недействительными обязательства, не соответствующие требованиям публичного порядка, боясь создать слишком много препятствий в экономической жизни общества.

Игра - это обязательство, в силу которого организаторы обещают одному из участников получение определенного выигрыша, зависящего, с одной стороны, от случая, а с другой - от сноровки, ловкости, умения, способностей участников игр. В игре участники имеют возможность влиять на ее результаты.

Пари - это обязательство, в котором одна сторона утверждает, а другая отрицает наличие определенного обстоятельства. Само же обстоятельство наступает независимо от них. Стороны лишь констатируют его наступление.

Сделки из игр и пари относятся к так называемым рисковым сделкам. В рискованных сделках, как известно, последствие в отношении, как выгод, так и потерь зависит для всех участников от недостоверных обстоятельств. Обязательства из игр (пари) возникают из односторонних действий.

Организаторы игр (пари) связаны условиями, объявленными при проведении игр (пари). Участники же игр (пари) могут приобретать определенные права, но не обязанности. В этом и состоит сущность обязательств, возникающих из односторонних действий. Кроме того, для реали-

зации составляющих содержание игр и пари обязанностей их организаторов необходимы дополнительные юридические факты. Иными словами, обязательственные отношения из игр и пари в полном объеме возникают из нескольких последовательно совершаемых односторонних сделок. Однако центральное место здесь занимает «первоначальная» сделка, определяющая содержание обязательств.

Правовые последствия участия в играх и пари. Требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или с участием в них, не подлежат судебной защите (ст. 1062 ГК РФ). Причем это правило относится как к участникам, так и к организаторам в равной мере. Восстанавливая старинную правовую традицию, российское гражданское законодательство рассматривает обязательства, возникающие из игр и пари, в качестве «натуральных». «Натуральное обязательство - это обязательство совести», к исполнению которых право не принуждает должника.

Не снабженные санкциями «натуральные» обязательства возникли в римском праве для обоснования действия договоров, которые заключали рабы. В гражданском праве они были лишены какой бы то ни было силы, но в практической жизни ими пользовались.

«Натуральное» обязательство лишено санкции, но влечет за собой определенные правовые последствия:

1. если лицо добровольно исполнило обязательство, то оно не вправе истребовать обратно переданное им во исполнение этого обязательства;
2. это обязательство не может предъявляться должником к зачету;
3. оно не может обеспечиваться поручительством.

Проигравший в игре или пари не может требовать возврата ему того, что он добровольно уплатил, если только со стороны выигравшего не были допущены обман или мошенничество. Закон как бы охраняет исполнение «натурального» обязательства, ибо было бы в такой же мере безнравственно обязать уплатить такой долг, как и позволить игроку получить то, что он уплатил как долг чести.

Однако традиционный принцип защиты слабой стороны определяет случаи, когда требования из игр и пари подлежат судебной защите. Во-первых, защищаются требования, связанные с участием в играх и пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения представителя с организатором игр и пари. Потерпевший при этом может требовать в суде признания сделки недействительной (ст. 179 ГК РФ), возвращения ему другой стороной всего полученного по сделке, а также возмещения реального ущерба. Во-вторых, пользуются защитой требования, связанные с невыплатой или несвоевременной выплатой выигрыша организатором игр, а также с возмещением причиненных убытков (п. 5 ст. 1063 ГК РФ).

Правило о защите «слабой стороны» относится только к требованиям участников игры (пари), но не их организаторов.

Организация игр и пари в установленном порядке. Гражданский кодекс в качестве общего правила не признает игры и пари обстоятельствами, с которыми может быть связано возникновение прав и обязанностей у сторон. Игры и пари считаются действительными сделками только в случаях, прямо предусмотренных законом.

Проводимые государством, муниципальными образованиями либо по их поручению лотереи, тотализаторы и другие, основанные на риске игры, имеют специальную регламентацию.

Лотерея - массовая игра, в ходе которой организатор лотереи проводит между участниками лотереи - собственниками лотерейных билетов розыгрыш призового фонда лотерей. При этом выигрыш любого из лотерейных билетов не зависит от воли и действий всех субъектов лотерейной деятельности, является делом случая и никем не может быть специально устроен.

Тотализатор - игра, в которой участник делает прогноз (заключает пари) на возможный вариант игровой ситуации, где выигрыш зависит от частичного или полного совпадения прогноза с наступившими последствиями, документально подтвержденными фактами.

Системная (электронная) игра - игра, в которой фиксация ставок и прогнозов участников проводится с помощью электронных устройств.

Закон определяет круг организаторов игр: публичные образования Российской Федерации, субъекты РФ, муниципальные образования; юридические лица и граждане, получившие разрешение в установленном законом порядке.

Лицо, организующее и проводящее игру, должно получить лицензию, которая в зависимости от вида игры выдается различными органами в соответствии с законом «О лицензировании».

Разрешения на проведение региональных и местных лотерей выдаются органами исполнительной власти РФ и администрациями краев, областей, автономных образований, городов федерального значения которые, в свою очередь, могут передать эти функции специально созданному органу.

Все игры, проводимые на территории РФ, должны быть зарегистрированы и внесены в единый реестр.

Положение о лотереях предусматривает также регистрацию авторских прав на игры. Их защита осуществляется в соответствии с законодательством об авторском праве.

Лотереи бывают:

1) коммерческими (призовой фонд формируется участниками) и меценатскими (призовой фонд формируется меценатами);

2) муниципальными, региональными, всероссийскими, междуна-

родными.

Лотерея, авторство на которую невозможно установить, регистрируется как безымянная. В ней подлежат регистрации право проведения лотереи и организатор лотереи. При регистрации и выдаче свидетельств на право проведения лотереи делается запись в реестре лотерей.

Учредитель лотереи отвечает всеми своими активами по обязательствам данной лотереи, а также отвечает активами лотереи, кроме ее призового фонда. Призовой фонд не является активом учредителей и не может быть использован ни на какие другие цели, кроме выплаты выигрышей участникам. Призовой фонд не является собственностью учредителя или организатора и на него не может быть обращено взыскание по их обязательствам. Призовой фонд нельзя помешать в финансовый, коммерческий, производственный или иной оборот. Существуют обязательные нормативы лотерей:

- 1) объем призового фонда по отношению к общей выручке (не менее 50%);
- 2) объем отчислений на благотворительные цели;
- 3) отчисления в федеральный бюджет.

Закон устанавливает также некоторые обязанности организаторов игр:

- 1) выигрыш выплачивается в размере, указанном в условиях проведения игры;
- 2) форма выигрыша не может произвольно изменяться и должна соответствовать объявленной;
- 3) выигрыш выплачивается в указанный срок, а если он не указан, то в течение 10 дней с момента проведения игры;
- 4) игра должна проводиться в установленные соответствующими правилами сроки.

При неисполнении организатором его обязанностей участники игр вправе требовать исполнения обязательства, а также возмещения убытков, причиненных нарушением их прав. Исключением из этого правила является изменение организаторами срока проведения игр либо их отмена. В этом случае участник игр вправе требовать возмещения только реального ущерба.

§ 6. Обязательства вследствие неосновательного обогащения.

Приобретение имущества одним лицом у другого происходит, как правило, на основании правомерных юридических фактов. Например, право собственности на какую-либо вещь может возникнуть на основе договора - купли-продажи, дарения, мены или перейти по наследству. Право собственности может быть приобретено и по другим основаниям, предусмотренным главой 14 ГК РФ.

Однако встречаются случаи, когда имущество приобретается без

предусмотренных законом оснований. Имущество может быть также неосновательно сбережено. Это значит, что лицо должно было израсходовать свои средства, но не израсходовало их благодаря затратам другого лица. Например, по платежному поручению одного юридического лица банк ошибочно списал деньги со счета другого юридического лица.

Таким образом, при неосновательном приобретении увеличивается имущество приобретателя, а при неосновательном сбережении количество принадлежащего ему имущества остается прежним, хотя должно было уменьшиться. Лицо должно было израсходовать часть своих средств, но не сделало этого, в результате сохранив их, в то время как другое лицо понесло расходы, которые не должно было нести.

Интересы лиц, которым соответствующее имущество должно было принадлежать, не могут быть защищены на основании ст. 301 ГК РФ, так как здесь отсутствует фактическое владение чужими индивидуально-определенными вещами, которые могут быть истребованы собственником из чужого незаконного владения. Защита интересов потерпевшего осуществляется при помощи обязательств вследствие неосновательного обогащения, возникающих из факта приобретения или сбережения имущества без правовых оснований и предусматривающих обязанность приобретателя (или лица, которое неосновательно сберегло имущество) передать такое же имущество потерпевшему.

Рассматриваемые обязательства относятся к числу внедоговорных и регулируются ст. 1102-1109 ГК РФ.

Лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение) за исключением указанных в законе случаев.

Первой особенностью этого обязательства является то, что оно возникает между двумя лицами, одно из которых обогащается (его имущество увеличивается или сберегается) за счет соответствующего уменьшения имущества другого лица.

Вторая характерная черта рассматриваемых обязательств - это то, что отсутствуют законные основания для такого обогащения. Приобретение или сбережение имущества за счет другого лица имеет место без оснований, установленных законом, иными правовыми актами или сделкой, - основание либо отсутствует с самого начала, либо отпало впоследствии. Непременным признаком и условием возникновения обязательств вследствие неосновательного обогащения является их незаконность. Именно отсутствие законных оснований приобретения имущества делает его неосновательным независимо от того, имел ли место у неосновательного приобретателя умысел на получение чужого имущества. Решающее значение закон придает самому факту неосновательного приобретения или сбереже-

ния имущества.

Поскольку в п. 1 ст. 1102 ГК РФ говорится о двух видах неосновательного обогащения: неосновательном приобретении имущества и неосновательном сбережении имущества, то различают и два вида обязательств из неосновательного обогащения: 1) обязательства из неосновательного приобретения имущества и 2) обязательства из неосновательного сбережения имущества. В чем бы ни заключалось неосновательное обогащение (в виде приобретения или сбережения), оно подлежит возврату целиком. В этом суть данного вида обязательств.

Неосновательное обогащение может явиться результатом действия, как самого потерпевшего, так и приобретателя и третьих лиц. Например, зачисление поступающих в банк денег на счет не того клиента, которому они предназначены. При этом приобретатель может не только не содействовать такому неосновательному приобретению или сбережению имущества, но и не знать о своем обогащении. У него может сложиться ошибочное представление о том, что это имущество принадлежит ему. Повлечь незаконное приобретение или сбережение чужого имущества может и событие. Например, в результате паводка на реке заготовленные сплавной организацией бревна попали на территорию другой организации, которая также занималась сплавом леса, и смешались там с заготовленными ею бревнами.

Обязательства из неосновательного обогащения могут возникнуть как между лицами, состоящими между собой в договорных отношениях (например, при уплате долга должником после его оплаты поручителем), так и между лицами, которые договорными отношениями не связаны.

Субъекты обязательств из неосновательного обогащения - лицо, которое неосновательно приобрело или сберегло имущество (должник), и потерпевший, за счет которого должник приобрел или сберег имущество (кредитор). Как должником, так и кредитором могут быть граждане и юридические лица.

Предметом обязательства являются действия неосновательно обогатившегося лица по возврату потерпевшему неосновательно приобретенного или сбереженного имущества.

Обязательства из неосновательного обогащения схожи с виндикацией, поскольку в обоих случаях цель заключается в возврате имущества в натуре и возвращении доходов, которые приобретатель извлек или должен был извлечь за время неосновательного пользования имуществом потерпевшего с того момента, когда должник узнал или должен был узнать о неосновательности своего обогащения. Отличие же заключается в том, что при виндикации собственнику возвращается именно та вещь, которой он лишился (индивидуально-определенная вещь) и которая сохранилась в натуре. А в обязательствах из неосновательного обогащения потерпевшему возвращается вещь из числа однородных. Причем возвращается независи-

мо оттого, как она выбыла из владения потерпевшего, в то время как при виндикации собственник (законный владелец) вправе истребовать свое имущество от добросовестного приобретателя, к которому она перешла по возмездной сделке при условии, что она выбыла из его владения помимо его воли.

Обязательства из неосновательного обогащения имеют сходство и с обязательствами из причинения вреда, так как в обоих случаях потерпевший имеет право требовать возмещения убытков в полном объеме. Сходство проявляется, даже если неосновательное приобретение вызвано действиями самого приобретателя. Но между этими видами обязательств существуют значительные различия.

Обязательства из неосновательного обогащения могут возникнуть не только вследствие действий приобретателя, третьих лиц, но и в результате действий самого потерпевшего, а также события. Обязательства же из причинения вреда возникают только вследствие неправомерных действий причинителя вреда, как правило, в случае совершения правонарушения виновно.

Обязательства из неосновательного обогащения могут возникнуть и на основе правомерных действий и на основе событий, т.е. в данном виде обязательств вина приобретателя значения не имеет. Имеются отличия и в размере возмещения причиненного ущерба. Обязательства из причинения вреда обеспечивают восстановление имущественной сферы потерпевшего по принципу полного возмещения, а в обязательствах из неосновательного обогащения ущерб возмещается в том размере, в котором должник обогатился.

Содержание обязательства из неосновательного обогащения.

Основной обязанностью должника является возвращение в натуре имущества, составляющего неосновательное обогащение приобретателя (п. 1 ст. 1104 ГК РФ). Потерпевшему возвращается не та же индивидуально-определенная вещь, которая ему принадлежала, а такая же, равноценная, т.е. однородная. Приобретатель должен возратить неосновательно приобретенное имущество сразу же после того, как он узнал или должен был узнать о неосновательности своего обогащения. Неисполнение этой обязанности влечет ответственность приобретателя перед потерпевшим и за всякие, в том числе случайные, недостачу или ухудшение неосновательно приобретенного или сбереженного имущества. До момента, когда приобретатель узнал о незаконности своего обогащения, он отвечает только за умышленные и совершенные по грубой неосторожности его недостачу или ухудшение (п. 2 ст. 1104 ГК РФ).

Если же возратить в натуре неосновательно приобретенное или сбереженное имущество невозможно, например, вследствие его отчуждения, то приобретатель должен возместить потерпевшему действительную стоимость этого имущества на момент его приобретения (п. 1 ст. 1105 ГК

РФ). Иными словами, это та стоимость имущества, которую приобретатель вынужден был бы заплатить за него при его покупке. Изложенное правило применимо и тогда, когда неосновательно приобретенное или сбереженное имущество было продано приобретателем по более низкой цене или передано по безвозмездной сделке. Если приобретатель не возместил стоимость имущества немедленно после того, как узнал о неосновательности своего обогащения, то он должен возместить и убытки, вызванные последующим изменением стоимости неосновательно приобретенного или сбереженного имущества.

На должника возлагается также обязанность возратить или возместить потерпевшему все доходы, которые он получил после того, как узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения (п. 1 ст. 1107 ГК РФ). Доходы, полученные до этого момента, возвращению не подлежат.

Однако в п. 1 ст. 1107 ГК РФ также сказано, что приобретатель обязан возратить или возместить потерпевшему и те доходы, которые он должен был извлечь из этого имущества. Здесь имеется в виду упущенная выгода потерпевшего, т.е. те доходы, которые он получил бы при использовании этого имущества. Если неосновательно были приобретены или сбережены денежные средства, на сумму неосновательного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами (ст. 395 ГК РФ) с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности полученных или сбереженных денежных средств (п. 2 ст. 1107 ГК РФ).

Потерпевший (кредитор) обязан возместить приобретателю понесенные им затраты на сохранение и содержание имущества (ст. 1108 ГК РФ). Такая обязанность возникает с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения. Кредитор освобождается от этой обязанности, если приобретатель умышленно удерживал имущество, подлежащее возврату.

В ст. 1109 ГК РФ приводится перечень случаев, когда имущество, переданное другому лицу без правовых оснований, не может быть истребовано обратно как неосновательно приобретенное, т.е. когда не возникает обязательства из неосновательного обогащения. Так, не подлежит возврату в качестве неосновательного обогащения:

- 1) имущество, переданное во исполнение обязательства до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное;
- 2) имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;
- 3) заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью, алиментные и иные денежные средства, предоставленные гражданину в качестве средства к существованию, при отсутствии недобросовестности с его стороны и счетной ошибки;

4) денежные суммы и иное имущество, предоставленное во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель докажет, что лицо, требующее возврата имущества, знало об отсутствии обязательства либо предоставило имущество в целях благотворительности (ст. 1109 ГК РФ).

Перечисленные случаи различны по своей юридической характеристике. Так, например, основывается на сделке и не может влечь последствий, предусмотренных ст. 1102 ГК РФ, передача имущества во исполнение обязательства до наступления срока исполнения. Не противоречит также закону передача имущества во исполнение обязательства по истечению срока исковой давности. В этих случаях действительно имеет место передача имущества, которое не должно передаваться в данный момент. Но в одном - обязанность все же должна быть исполнена позднее, а в другом - она без законных оснований не была исполнена ранее. Здесь нет потерпевших и нет неосновательного приобретения. Напротив, неосновательно выплаченная заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия и др. приводят к неосновательному приобретению имущества получившими его лицами. Однако обязательства по его возврату в силу содержащегося в ст. 1109 ГК РФ правила в этих случаях не возникает. Излишне выплаченные суммы подлежат возврату только при недобросовестности получателя, которая может выразиться в предоставлении заведомо фиктивной справки об иждивенцах и т.п.

Глава № 31. Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда.

§ 1. Общие положения о возмещении вреда.

Наука российского гражданского права относит обязательства, возникающие вследствие причинения вреда, к категории внедоговорных обязательств. Они регламентируются главе 59 ГК РФ (ст. 1064-1101).

Субъекты указанного обязательства - потерпевший и лицо, ответственное за причинение вреда, как правило, не состоят в договорных отношениях. Потерпевший, т.е. лицо, которому причинен вред, выступает в этом обязательстве в качестве кредитора, а лицо, ответственное за причинение вреда (чаще всего сам причинитель), - в качестве должника.

Содержание обязательства составляют право кредитора требовать восстановления прежнего состояния либо возмещения вреда и обязанность должника совершить одно из названных действий. Объектом этого обязательства не может быть воздержание от действия. Обязанность кредитора исполняется только совершением положительного действия, направленного на возмещение вреда.

Основанием возникновения обязательства служит гражданское правонарушение, выразившееся в причинении вреда другому лицу. Институт обязательств, возникающих вследствие причинения вреда, выполняет как компенсационную, так и предупредительную функции. Восстановительная функция позволяет устранить отрицательные последствия противоправного воздействия на материальные или нематериальные блага потерпевшего. Предупредительная стимулирует соблюдение законности, бережное отношение к охраняемым законом материальным и нематериальным благам.

В отличие от видов ответственности, предусмотренных нормами других отраслей права (административного, уголовного и т.д.), где основной задачей является наказание правонарушителя, имущественная ответственность, возлагаемая на причинителя вреда, носит компенсационный характер.

Для возложения ответственности за причинение вреда необходимо, как правило, наличие четырех условий:

- 1) причинение вреда;
- 2) противоправное поведение (действие, бездействие) причинителя вреда;
- 3) причинная связь между противоправным поведением и наступившим вредом;
- 4) вина причинителя вреда.

Указанные основания ответственности являются общими, однако законом могут быть предусмотрены исключения из этого правила (например, ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, наступает независимо от вины причинителя вреда). Согласно

ст. 1064 ГК РФ вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда. Кроме того, законом или договором может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда.

Действует презумпция вины причинителя вреда - лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения, если докажет, что вред причинен не по его вине.

Вред, причиненный правомерными действиями, подлежит возмещению в случаях, указанных в законе. Существенное значение имеет положение п. 3 ст. 1064 ГК РФ о том, что в возмещении вреда может быть отказано, если вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

На предупреждение причинения вреда направлены положения ст. 1065 ГК РФ, предусматривающей возможность предъявления иска о запрещении деятельности, создающей опасность причинения вреда в будущем. Если причиненный вред является последствием эксплуатации предприятия, сооружения либо иной производственной деятельности, которая продолжает причинять вред или угрожает новым вредом, суд вправе обязать ответчика, помимо возмещения вреда, приостановить или прекратить соответствующую деятельность. Суд может отказать в иске о приостановлении либо прекращении соответствующей деятельности лишь в случае, если ее приостановление либо прекращение противоречит общественным интересам. Отказ в приостановлении либо прекращении такой деятельности не лишает потерпевших права на возмещение причиненного этой деятельностью вреда.

Причинение вреда возможно и правомерными действиями, к которым относятся действия, совершенные в состоянии необходимой обороны или крайней необходимости. Однако, вопрос о возложении ответственности за вред, причиненный такими действиями, решается в ГК РФ по-разному для каждой из указанных ситуаций: вред, причиненный в состоянии необходимой обороны (т.е. действий причинителя вреда в целях защиты определенных законом прав и интересов от посягательств на них) не подлежит возмещению, если при этом не были превышены ее пределы; в то же время вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, т.е. для устранения опасности, угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами, должен быть возмещен лицом, причинившим вред. Однако, учитывая обстоятельства, при которых был причинен такой вред, суд может возложить обязанность его возмещения на

третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и причинившего вред (ст. 1066, 1067 ГК РФ).

Закон предусматривает два способа возмещения вреда: 1) возмещение в натуре (предоставление вещи того же рода и качества, исправление поврежденной вещи и т.п.) или 2) возмещение причиненных убытков. Под убытками понимаются расходы, которые потерпевший произвел или должен 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) (ст. 15 ГК РФ).

Наличие вины в поведении потерпевшего влечет полное или частичное освобождение от ответственности причинителя вреда. Так, вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит. Грубая неосторожность потерпевшего, содействовавшая возникновению или увеличению вреда, влечет уменьшение размера возмещения в зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда. При грубой неосторожности потерпевшего и отсутствии вины причинителя вреда в случаях, когда его ответственность наступает независимо от вины, размер возмещения должен быть уменьшен или в возмещении вреда может быть сказано, если законом не предусмотрено иное. При причинении вреда жизни или здоровью гражданина отказ в возмещении вреда не допускается. Вина потерпевшего не учитывается при возмещении дополнительно понесенных, вызванных повреждением здоровья расходов, при возмещении вреда в связи со смертью кормильца, а также при возмещении расходов на погребение. Суд может уменьшить размер возмещения вреда, причиненного гражданином, с учетом его имущественного положения, за исключением случаев, когда вред причинен действиями, совершенными умышленно (ст. 1083 ГК РФ).

§ 2. Причинение вреда работниками юридического лица, органами управления и должностными лицами.

Как указывалось выше, непосредственный причинитель вреда не всегда совпадает с лицом, ответственным за вред. Так, если вред причинен работником юридического лица или гражданина при исполнении трудовых обязанностей, имущественная ответственность за причиненный вред возлагается на работодателя (ст. 1068 ГК РФ). При этом работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора, а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соответствующего юридического лица или гражданина и под его контролем за безопасным ведением работ. Хозяйственные товарищества

и производственные кооперативы возмещают вред, причиненный их участниками (членами) при осуществлении ими предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива.

Аналогичная ситуация имеет место в случае причинения вреда гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления. В этих случаях вред возмещается за счет соответственно казны Российской Федерации, казны субъекта Федерации или казны муниципального образования (ст. 1069 ГК РФ). От имени казны выступают соответствующие финансовые органы, если иное не предусмотрено законодательством.

Для отдельной категории государственных органов и должностных лиц ст. 1070 ГК РФ устанавливает специальные основания ответственности. Согласно этой норме вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ, возмещается за счет казны Российской Федерации, а в случаях, предусмотренных законом, - за счет казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном законом. Таким образом, специальный характер оснований ответственности заключается в отсутствии в их составе вины причинителя вреда. Условия и порядок возмещения вреда в этих случаях определяются Указом Президиума Верховного Совета СССР от 18 мая 1981 г. «О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей» и утвержденным этим Указом Положением «О порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда». Эти нормативные акты применяются в части, не противоречащей действующему российскому законодательству. В иных случаях вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконной деятельности органов дознания, предварительного следствия и прокуратуры, возмещается по основаниям и в порядке, которые предусмотрены ст. 1069 ГК РФ.

§ 3. Причинение вреда несовершеннолетними и недееспособными.

Полное или частичное несовпадение в одном лице причинителя вреда и ответственного за вред имеет место в случае причинения вреда несовершеннолетними. Так, за вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (малолетним), отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине. Если малолетний, нуждающийся в опеке, находился в соответствующем воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу закона является его опекуном, это учреждение обязано возместить вред, причиненный малолетним, если не докажет, что вред возник не по вине учреждения. Если малолетний причинил вред в то время, когда он находился под надзором образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанного осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществлявшего надзор на основании договора, это учреждение или лицо отвечает за вред, если не докажет, что вред возник не по его вине в осуществлении надзора. Обязанность родителей (усыновителей), опекунов, образовательных, воспитательных, лечебных и иных учреждений по возмещению вреда, причиненного малолетним, не прекращается с достижением малолетним совершеннолетия или получением им имущества, достаточного для возмещения вреда. Если родители (усыновители) или опекуны умерли или не имеют достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда, ставший полностью дееспособным, обладает такими средствами, суд с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда (ст. 1073 ГК РФ).

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях, но у несовершеннолетнего в указанном возрасте, как правило, нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда. Поэтому вред полностью или в недостающей части должен быть возмещен его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что он возник не по их вине. Аналогичное правило применяется в отношении ответственности соответствующего воспитательного или лечебного учреждения, учреждения социальной защиты населения или другого аналогичного учреждения, являющегося попечителем такого несовершеннолетнего. Обязанность родителей (усыновителей), попечителя и соответствующего учреждения по возмещению вреда, причиненного несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, прекращается по достижении причинившим вред совершеннолетия либо в случаях, когда у него до достижения совершеннолетия появились доходы или иное

имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел дееспособность (ст. 1074 ГК РФ).

Сходная структура ответственности возникает и в случае причинения вреда гражданином, признанным недееспособным, - причиненный им вред возмещается его опекуном или организацией, обязанной осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине (п. 1 ст. 1076 ГК РФ). Следует заметить, что обязанность указанных лиц по возмещению вреда не прекращается в случае последующего признания гражданина дееспособным. Однако если опекун умер либо не имеет достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда обладает такими средствами, суд с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда.

По-иному решен в ГК РФ вопрос об ответственности за вред, причиненный гражданином, ограниченным в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, - такой гражданин сам обязан возместить причиненный им вред (ст. 1077 ГК РФ).

Если вред причинен дееспособным гражданином, находившимся в момент причинения вреда в таком состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими, он не отвечает за причиненный вред. Однако из этого общего правила возможно исключение: если вред причинен жизни или здоровью потерпевшего, суд может (но не обязан) с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств возложить обязанность по возмещению вреда полностью или частично на причинителя вреда. Освобождение от ответственности не допускается, если причинитель вреда сам привел себя в состояние, в котором не мог понимать значения своих действий или руководить ими, употреблением спиртных напитков, наркотических средств или иным способом.

Возможна ситуация, когда вред причинен лицом, которое не могло понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства, но решения суда о признании его недееспособным не было. В таком случае обязанность возместить вред может быть возложена судом на проживающих совместно с этим лицом его трудоспособных супруга, родителей, совершеннолетних детей при условии, если они знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос о признании его недееспособным (ст. 1078 ГК РФ).

§ 4. Правила ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности.

Особые правила применяются в отношении ответственности за вред,

причиненный источником повышенной опасности. Под **источником повышенной опасности** понимается деятельность, осуществление которой создает повышенную опасность вследствие невозможности всеобъемлющего контроля над ней со стороны человека использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п.; строительная и иная, связанная с нею деятельность, и др. Вред, причиненный источником повышенной опасности, обязан возместить его владелец, если не докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего (п. 1 ст. 1079 ГК РФ). Таким образом, вина не входит в состав оснований ответственности при причинении вреда источником повышенной опасности.

Под **владельцем источника повышенной опасности** понимается юридическое лицо или гражданин, которые владеют источником повышенной опасности на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления либо на ином законном основании (на праве аренды, по доверенности на право управления транспортным средством, в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности и т. п.).

Владелец источника повышенной опасности не отвечает за вред, причиненный этим источником, если докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц (п. 2 ст. 1079 ГК РФ). В таких случаях ответственность несут лица, противоправно завладевшие источником. При наличии вины владельца источника повышенной опасности в противоправном изъятии этого источника из его обладания ответственность может быть возложена как на владельца, так и на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности. Владельцы источников повышенной опасности солидарно несут ответственность за вред, причиненный в результате взаимодействия этих источников (например, столкновения транспортных средств) третьим лицам. Вред, причиненный в результате взаимодействия источников повышенной опасности их владельцам, возмещается на общих основаниях (п. 3 ст. 1079 ГК РФ), т.е. в зависимости от степени вины каждого из них.

Вред может быть причинен совместно не только в результате взаимодействия источников повышенной опасности, но и в других случаях, например при совершении преступления. Под совместным причинением вреда понимаются действия двух или более лиц, находящиеся в причинной связи с наступившим вредом. Такие лица отвечают перед потерпевшим солидарно. Лишь по заявлению потерпевшего и в его интересах суд вправе возложить на лиц, совместно причинивших вред, ответственность в долях.

Лицо, возместившее вред, причиненный другим лицом (работником при исполнении им служебных, должностных или иных трудовых обязанностей, лицом, управляющим транспортным средством, и т.п.), имеет пра-

во обратного требования (регресса) к этому лицу в размере выплаченного возмещения, если иной размер не установлен законом. Причинитель вреда, возместивший совместно причиненный вред, вправе требовать с каждого из других причинителей вреда долю выплаченного потерпевшему возмещения в размере, соответствующем степени вины этого причинителя вреда. При невозможности определить степень вины доли признаются равными. Российская Федерация, субъект РФ или муниципальное образование в случае возмещения ими вреда, причиненного должностным лицом органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры или суда, имеют право регресса к этому лицу, если его вина установлена приговором суда, вступившим в законную силу. Право регресса не возникает у лиц, возместивших вред, причиненный недееспособными или несовершеннолетними лицами (ст. 1073-1076 ГК РФ). Эти лица не имеют права регресса к причинителю вреда.

§ 5. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина.

Жизнь и здоровье человека являются личными неимущественными благами, принадлежащими ему от рождения. Умаление здоровья (причинение вреда организму) способно вызвать у человека в первую очередь физические и нравственные страдания, и надлежащим способом защиты в этом случае является компенсация морального вреда - способ защиты гражданских прав, который будет рассмотрен нами ниже. Однако причинение вреда жизни и здоровью может вызвать также негативные имущественные последствия для самого потерпевшего (в случае причинения вреда здоровью) либо для того круга лиц, в отношении которых он являлся кормильцем (в случае причинения вреда жизни).

Отношения, возникающие при причинении вреда жизни и здоровью, регулируются рядом нормативных актов, основным из которых является ГК РФ. Следует упомянуть также Правила возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей, утвержденные постановлением Верховного Совета РФ от 24 декабря 1992 года, которые применяются в части, не противоречащей ГК РФ.

В результате травмы, увечья, профессионального заболевания или иного повреждения здоровья убытки гражданина могут выражаться в утраченном заработке (доходе) и дополнительных расходах, связанных с таким повреждением. Заметим, что вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, а также при исполнении обязанностей военной службы, службы в милиции и других соответствующих обязанностей возмещается по правилам ГК РФ об обязательствах из причинения вреда, если законом или договором не предусмотрен

более высокий размер ответственности (ст. 1084 ГК РФ).

При причинении гражданину увечья или ином повреждении его здоровья возмещению подлежит утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение. При определении утраченного заработка (дохода) пенсия по инвалидности, назначенная потерпевшему в связи с увечьем или иным повреждением здоровья, а равно другие пенсии, пособия и иные подобные выплаты, назначенные как до, так и после причинения вреда здоровью, не принимаются во внимание и не влекут уменьшения размера возмещения вреда (не засчитываются в счет возмещения вреда). В счет возмещения вреда не засчитывается также заработок (доход), получаемый потерпевшим после повреждения здоровья (ст. 1085 ГК РФ).

Размер подлежащего возмещению утраченного потерпевшим заработка (дохода) определяется в процентах к его среднему месячному заработку (доходу) до увечья или иного повреждения здоровья либо до утраты им трудоспособности, соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии профессиональной трудоспособности - степени утраты общей трудоспособности. В состав утраченного заработка (дохода) потерпевшего включаются все виды оплаты его труда по трудовым и гражданско-правовым договорам (подряда, поручения, комиссии и т.п.) как по месту основной работы, так и по совместительству, облагаемые подоходным налогом. Не учитываются выплаты единовременного характера, в частности компенсация за неиспользованный отпуск и выходное пособие при увольнении. За период временной нетрудоспособности или отпуска по беременности и родам учитывается выплаченное пособие. Доходы от предпринимательской деятельности, а также авторский гонорар включаются в состав утраченного заработка, при этом доходы от предпринимательской деятельности включаются на основании данных налоговой инспекции. Все виды заработка (дохода) учитываются в суммах, начисленных до удержания налогов (ст. 1086 ГК РФ).

Среднемесячный заработок (доход) потерпевшего подсчитывается путем деления общей суммы его заработка (дохода) за двенадцать месяцев работы, предшествовавших повреждению здоровья, на двенадцать. В случае, когда потерпевший ко времени причинения вреда работал менее двенадцати месяцев, среднемесячный заработок (доход) подсчитывается путем деления общей суммы заработка (дохода) за фактически проработанное число месяцев, предшествовавших повреждению здоровья, на число

этих месяцев. Не полностью проработанные потерпевшим месяцы по его желанию заменяются предшествующими полностью проработанными месяцами либо исключаются из подсчета при невозможности их замены.

В случае, когда потерпевший на момент причинения вреда не работал, учитывается по его желанию заработок до увольнения либо обычный размер вознаграждения работника его квалификации в данной местности, но не менее пятикратного установленного законом минимального размера оплаты труда. Если в заработке (доходе) потерпевшего произошли до причинения ему повреждения здоровья устойчивые изменения, улучшающие его имущественное положение (повышена заработная плата по занимаемой должности, он переведен на более высокооплачиваемую работу, поступил на работу после окончания учебного учреждения по очной форме обучения и в других случаях, когда доказана устойчивость изменения или возможность изменения оплаты труда потерпевшего), при определении его среднемесячного заработка (дохода) учитывается только заработок (доход), который он получил или должен был получить после соответствующего изменения.

Если потерпевшим в результате повреждения здоровья является несовершеннолетний, не достигший четырнадцати лет (малолетний) и не имеющий заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить расходы, вызванные повреждением здоровья. По достижении малолетним потерпевшим четырнадцати лет, а также в случае причинения вреда несовершеннолетнему в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, не имеющему заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить потерпевшему помимо расходов, вызванных повреждением здоровья, также вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности, исходя из пятикратного установленного законом минимального размера оплаты труда. Если ко времени повреждения его здоровья несовершеннолетний имел заработок, то вред возмещается исходя из размера этого заработка, но не ниже пятикратного установленного законом минимального размера оплаты труда. После начала трудовой деятельности несовершеннолетний, здоровью которого был ранее причинен вред, вправе требовать увеличения размера возмещения вреда исходя из получаемого им заработка, но не ниже размера вознаграждения, установленного по занимаемой им должности или заработка работника той же квалификации по месту его работы (ст. 1087 ГК РФ).

В случае смерти потерпевшего право на возмещение вреда имеет определенный в п. 1 ст. 1088 ГК РФ круг лиц, для которых потерпевший являлся кормильцем, т.е. это - лица, для которых заработок (доход) кормильца являлся основным источником средств к существованию. К ним относятся:

- 1) нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;

- 2) ребенок умершего, родившийся после его смерти;
- 3) один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимся на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими четырнадцати лет либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе;
- 4) лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти.

Один из родителей, супруг либо другой член семьи, не работающий и занятый уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставший нетрудоспособным в период осуществления ухода, сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами.

Закон по-разному определяет срок существования права на возмещение вреда в связи с потерей кормильца для отдельных категории таких лиц. Вред в соответствии с п. 2 ст. 1088 ГК РФ возмещается:

- 1) несовершеннолетним - до достижения восемнадцати лет;
- 2) учащимся старше восемнадцати лет - до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет;
- 3) женщинам старше пятидесяти пяти лет и мужчинам старше шестидесяти лет - пожизненно;
- 4) инвалидам - на срок инвалидности;
- 5) одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, - до достижения ими четырнадцати лет либо изменения состояния здоровья.

Лицам, имеющим право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, вред возмещается в размере той доли заработка (дохода) умершего, определенного по правилам ст. 1086 ГК РФ, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. При определении возмещения вреда этим лицам в состав доходов умершего наряду с заработком (доходом) включаются получаемые им при жизни пенсии, пожизненное содержание и другие подобные выплаты. При этом пенсии, назначенные лицам в связи со смертью кормильца, а равно другие виды пенсий, назначенные как до, так и после смерти кормильца, а также заработок (доход) и стипендия, получаемые этими лицами, в счет возмещения им вреда не засчитываются. Установленный каждому из имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца размер возмещения не подлежит дальнейшему перерасчету, кроме случаев: рождения ребенка после смерти кормильца; назначения или прекращения выплаты возмещения лицам, занятым уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца (п. 3 ст. 1089 ГК РФ).

Лица, ответственные за вред, вызванный смертью потерпевшего, обязаны возместить необходимые расходы на погребение лицу, понесшему эти расходы. Пособие на погребение, полученное гражданами, понесшими эти расходы, в счет возмещения вреда не засчитывается.

Законом предусмотрен ряд случаев, когда возможно изменение размера возмещения вреда (ст. 1090 ГК РФ). Так, с течением времени последствия увечья могут усиливать свое влияние на здоровье потерпевшего. Поэтому потерпевший, частично утративший трудоспособность, вправе в любое время потребовать от лица, на которое возложена обязанность возмещения вреда, соответствующего увеличения размера возмещения, если трудоспособность потерпевшего в дальнейшем уменьшилась в связи с причиненным повреждением здоровья по сравнению с той, которая оставалась у него к моменту присуждения ему возмещения вреда. Но возможна и обратная ситуация, и тогда лицо, на которое возложена обязанность возмещения вреда, причиненного здоровью потерпевшего, вправе потребовать пропорционального уменьшения размера возмещения, если трудоспособность потерпевшего возросла по сравнению с той, которая была у него к моменту присуждения возмещения вреда.

Изменения в имущественном положении потерпевшего и причинителя вреда также могут явиться основанием для изменения размера компенсации. Потерпевший вправе требовать увеличения размера возмещения вреда, если имущественное положение гражданина, на которого возложена обязанность возмещения вреда, улучшилось, а размер возмещения был уменьшен в связи с имущественным положением гражданина - причинителя вреда. Суд может по требованию гражданина, причинившего вред, уменьшить размер возмещения вреда, если его имущественное положение в связи с инвалидностью либо достижением пенсионного возраста ухудшилось по сравнению с положением на момент присуждения возмещения вреда, за исключением случаев, когда вред был причинен действиями, совершенными умышленно.

Суммы выплачиваемого гражданам возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, при повышении стоимости жизни подлежат индексации в установленном законом порядке. При повышении в установленном законом порядке минимального размера оплаты труда суммы возмещения утраченного заработка (дохода), иных платежей, присужденных в связи с повреждением здоровья или смертью потерпевшего, увеличиваются пропорционально повышению установленного законом минимального размера оплаты труда.

Возмещение вреда, вызванного уменьшением трудоспособности или смертью потерпевшего, производится ежемесячными платежами. При наличии уважительных причин суд с учетом возможностей причинителя вреда может по требованию гражданина, имеющего право на возмещение вреда, присудить ему причитающиеся платежи единовременно, но не более

чем за три года. Суммы в возмещение дополнительных расходов могут быть присуждены на будущее время в пределах сроков, определяемых на основе заключения медицинской экспертизы, а также при необходимости предварительной оплаты стоимости соответствующих услуг и имущества, в том числе приобретения путевки, оплаты проезда, оплаты специальных транспортных средств.

В случае смерти гражданина, ответственного за причинение вреда, обязанность по возмещению вреда переходит к его наследникам в пределах стоимости наследственного имущества. При реорганизации юридического лица, признанного в установленном порядке ответственным за вред, причиненный жизни или здоровью, обязанность по выплате соответствующих платежей несет его правопреемник. К нему же предъявляются требования о возмещении вреда. В случае ликвидации юридического лица, признанного в установленном порядке ответственным за вред, причиненный жизни или здоровью, соответствующие платежи должны быть капитализированы для выплаты их потерпевшему по правилам, установленным законом или иными правовыми актами (ст. 1093 ГК РФ).

§ 6. Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ или услуг.

Вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица вследствие конструктивных, рецептурных или иных недостатков товара, работы или услуги, а также вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре (работе, услуге), подлежит возмещению продавцом или изготовителем товара, лицом, выполнившим работу или оказавшим услугу (исполнителем), независимо от их вины и от того, состоял потерпевший с ними в договорных отношениях или нет.

Эти правила применяются лишь в случаях приобретения товара (выполнения работы, оказания услуги) в потребительских целях, а не для использования в предпринимательской деятельности (ст. 1095 ГК РФ).

Лицами, ответственными за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги, являются продавец или изготовитель товара (по выбору потерпевшего), или исполнитель работы или услуги.

Продавец или изготовитель товара, исполнитель работы или услуги освобождается от ответственности в случае, если докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или нарушения потребителем установленных правил пользования товаром, результатами работы, услуги или их хранения.

Таким образом, отсутствие вины указанных лиц в причинении вреда не освобождает их от ответственности перед потерпевшим.

Вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги, подлежит возмещению, если он возник в течение установленных

сроков годности товара (работы, услуги), а если срок годности не установлен, в течение десяти лет со дня производства товара (работы, услуги).

За пределами этих сроков вред подлежит возмещению, если:

- 1) в нарушение требований закона срок годности не установлен;
- 2) лицо, которому был продан товар, для которого была выполнена работа или которому была оказана услуга, не было предупреждено о необходимых действиях по истечении срока годности и возможных последствиях при невыполнении указанных действий.

Порядок установления сроков годности регламентирован в Законе РФ «О защите прав потребителей».

§ 7. Компенсация морального вреда.

Под **моральным вредом** гражданское законодательство понимает **физические или нравственные страдания, т.е. негативные психические реакции человека.**

Физические страдания могут выражаться в форме любых болезненных или неприятных ощущений - боль, зуд, жжение, тошнота, головокружение, удушье и т.п. Нравственные страдания могут выражаться в форме различных переживаний - страх, обида, возмущение, стыд, горе, чувство утраты, беспомощности, одиночества, неполноценности и т.п.

Право гражданина на возмещение морального вреда было установлено еще в 1990 г. Законом СССР о печати и других средствах массовой информации, затем - Основами гражданского законодательства Союза ССР и республик, и затем оно уже признавалось в целом ряде российских законов и подзаконных актов (Закон РФ от 27 декабря 1991 г. «О средствах массовой информации». Закон РФ от 7 февраля 1992 г. «О защите прав потребителей» и т.д.).

В настоящее время основным нормативным актом, регулирующим отношения, возникающие в связи с причинением морального вреда, является Гражданский кодекс РФ.

Правила компенсации морального вреда установлены в ст. 151, 152, 1099-1101 ГК РФ. Моральный вред подлежит компенсации, если он причинен гражданину действиями, нарушающими личные неимущественные права гражданина или посягающими на принадлежащие ему иные нематериальные блага. В других случаях (т.е. при причинении вреда действиями, нарушающими другие права гражданина) моральный вред подлежит компенсации только в случаях, специально предусмотренных законом, - примерами таких законов являются Закон РФ «О защите прав потребителей», Федеральный закон от 24 ноября 1996 г. «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации».

Итак, для возникновения права на компенсацию морального вреда необходимо одновременное наличие следующих четырех условий:

- 1) претерпевание гражданином морального вреда, т.е. физи-

ческих или нравственных страданий;

2) противоправное действие (бездействие) причинителя вреда, нарушающее принадлежащие гражданину неимущественные права или посягающее на принадлежащие ему другие нематериальные блага;

3) причинная связь между противоправным действием (бездействием) и моральным вредом;

4) вина причинителя вреда.

Компенсация морального вреда возможна только в отношении гражданина. Моральный вред - это физические или нравственные страдания, т.е. категории, применимые только к существу, обладающему психикой. Юридическое же лицо является искусственным образованием, не способным испытывать эмоции или ощущения. Таким образом, поскольку юридическое лицо не может претерпевать моральный вред, у него не может возникнуть и права на компенсацию такого вреда.

Под нематериальными благами (в том числе и правами) понимаются лишенные имущественного содержания блага, неразрывно связанные с их обладателем - человеком. Эти права и блага провозглашены в Конституции РФ и перечислены в ст. 150 ГК РФ - жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства и другие аналогичные права и блага. Общие признаки этих прав и благ - они не имеют имущественного содержания, принадлежат человеку от рождения (например, здоровье) или в силу закона (например, право авторства), неотчуждаемы и непередаваемы иным способом.

Следует иметь в виду, что приведенный перечень нематериальных благ - не исчерпывающий, и причинение морального вреда в связи с нарушением других нематериальных благ также порождает право на компенсацию морального вреда. Кроме того, в ряде случаев одновременно нарушено может быть и имущественное, и неимущественное право. Это происходит, например, в случаях задержки выплаты пенсии или заработной платы, если эти выплаты являются единственным источником существования. Эти правонарушения лишают человека возможности приобрести необходимые продукты питания, лекарства, оплатить жилье и вести достойный человека образ жизни. Несомненно, что такие правонарушения причиняют моральный вред (чувство голода, иные болезненные ощущения в результате ненадлежащего питания или отсутствия лекарств, чувство обиды, незащищенности, беспомощности, неполноценности и т.п.).

В соответствии со ст. 1100 ГК РФ **компенсация морального вреда осуществляется независимо от вины причинителя вреда в случаях, когда:**

1) вред причинен жизни или здоровью гражданина деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих - использо-

ванием транспортных средств и механизмов, электроэнергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п., осуществлением строительной и иной, связанной с нею, деятельности и др.; при этом обязанность компенсации морального и иного вреда возлагается на юридическое лицо или гражданина, которые владеют источником повышенной опасности на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления либо на ином законном основании (на праве аренды, по доверенности на право управления транспортным средством и т.п.);

2) вред причинен гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ;

3) вред причинен распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию.

Законом могут быть предусмотрены другие основания компенсации морального вреда, независимо от вины его причинителя.

Закон (п. 1 ст. 1101 ГК РФ) предусматривает единственную форму компенсации морального вреда - денежную, т.е. это единственная форма, в которой суд может взыскать компенсацию с причинителя вреда. Однако это не означает, что причинитель вреда не может добровольно, не дожидаясь предъявления иска, совершить действия, направленные на сглаживание перенесенных потерпевшим страданий (уход за потерпевшим, оказание иной помощи, передача какого-либо имущества). Такого рода действия будут учтены судом при определении размера компенсации, если потерпевший все-таки предъявит соответствующий иск. Следует заметить, что добровольная компенсация морального вреда отнесена ст. 61 Уголовного кодекса РФ к числу обстоятельств, смягчающих наказание.

Один из наиболее актуальных вопросов, связанных с компенсацией морального вреда, - это определение ее размера. Согласно ст. 151, 1099 ГК РФ, размер компенсации определяется судом. Таким образом, до тех пор, пока суд не определил его, этого размера не существует, поскольку закон не установил какого-либо денежного эквивалента «единицы страданий», оставив решение вопроса на усмотрение суда.

В законе указаны некоторые качественные критерии, которые суд обязан при этом учитывать:

- 1) характер и степень нравственных или физических страданий;
- 2) степень вины причинителя вреда в случаях, когда вина является основанием ответственности за причинение вреда;
- 3) фактические обстоятельства, при которых был причинен моральный вред, и иные, заслуживающие внимания обстоятельства;
- 4) индивидуальные особенности потерпевшего; требования ра-

зумности и справедливости.

Безусловно, эти критерии могли бы помочь суду определять размер компенсации, если бы был задан некий средний уровень, своего рода «отправная точка», придерживаясь которой суд мог бы, применяя вышеуказанные критерии, определять окончательный размер компенсации в конкретном деле.

Хотя при определении размера компенсации учету подлежит ряд критериев, однако понятно, что их учет будет иметь некоторые особенности для тех или иных видов правонарушений. Такие индивидуальные особенности потерпевшего, как возраст, пол, состояние здоровья (например, для женщины - состояние беременности), должны учитываться во всех случаях. Вместе с тем подлежащие учету фактические обстоятельства имеют более сильную зависимость от вида правонарушения. Так, в случае причинения вред здоровью должен приниматься во внимание характер телесного повреждения (например, повреждение крупного кровеносного сосуда может не повлечь существенных болевых ощущений, т.е. физических страданий, и моральный вред выразится в основном в нравственных страданиях - страхе потерпевшего за свою жизнь).

При компенсации морального вреда, причиненного родственникам смертью потерпевшего, имеет значение, произошла ли его смерть на их глазах; при предъявлении требования о возмещении морального вреда, причиненного порочением чести, достоинства или деловой репутации, существенное значение имеет то, насколько позорящий характер носят распространённые сведения, широта их распространения, последствия, которые оно повлекло (распад семьи, увольнение с работы, неизбрание на выборную должность и т.п.); при нарушении трудовых прав в связи с незаконным увольнением или незаконным наложением дисциплинарного взыскания заслуживающими внимания обстоятельствами являются предшествующая трудовая репутация работника, неблагоприятные последствия для его семьи, возможность последующего трудоустройства.

РАЗДЕЛ 10. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

Глава №32. Общие принципы регулирования наследственных отношений.

§1. Состав наследственного правоотношения и принципы наследственного права.

Наследственное право теснейшим образом связано с правом собственности граждан. Ведь, с одной стороны, наследование позволяет реализовать правомочие распоряжения своим имуществом, а с другой - является одним из оснований возникновения права собственности.

Сегодняшняя реальность свидетельствует о том, что возможность передать по наследству имущество и получить наследство во многом позволяет человеку увереннее и стабильнее чувствовать себя в системе современных общественных отношений.

Наследственное право, безусловно, нуждается в совершенствовании. Причем, многое могут дать изменения в косвенном регулировании наследования, в частности совершенствование налоговой политики. Решая эти проблемы, необходимо принимать во внимание, что развитие наследственного права, справедливое наследственное регулирование - один из аргументов в пользу преобразования хозяйственного механизма. Ведь человек работает не только для себя и общества, но и создания прочной материальной базы близких ему людей. Стало быть, само существование и дальнейшее развитие института наследования тесно связаны с созданием одного из мощных побудительных стимулов к производительному труду.

Наследственное право регулирует правоотношения, возникающие по поводу наследства.

Поэтому одной из важнейших категорий наследственного права является наследственное имущество (наследство, наследственная масса), под которой понимается совокупность имущественных прав и обязанностей наследодателя, переходящих к наследникам в установленном законом порядке. Права составляют актив наследства, обязанности - его пассив.

Среди имущественных прав, переходящих по наследству, следует, прежде всего, назвать право собственности на предметы обихода, личного потребления, удобства и домашнего подсобного хозяйства, жилой дом, а также трудовые сбережения (вклады в кредитных организациях). Банковские вклады до принятия Основ гражданского законодательства 1991 года чаще всего наследовались в особом порядке. Суть его заключается в том, что при наличии специального завещательного распоряжения банку о выдаче вклада в случае смерти определенному лицу или государству он не входил в состав наследственного имущества. Этот особый порядок был отмечен п.4 ст. 153 Основ, согласно которому вклады граждан в банках должны были наследовать по общим правилам. Однако в постановлении

Верховного совета от 3 марта 1993 г. (п.9) было установлено, что п.4 ст. 153 Основ гражданского законодательства на территории РФ не применяется по отношению к вкладам граждан в Сбергательном банке РФ.

Переходят по наследству и имущественные права, вытекающие из различных договоров, право требования возмещения вреда, причиненному имуществу наследодателя и др.

Основную группу обязанностей переходящих по наследству, образуют денежные или иные долги. Однако наследник, принявший наследство, несет ограниченную ответственность по долгам наследодателя: он отвечает лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему имущества наследодателя (наследства), но не своим личным имуществом.

Состав наследственного правоотношения образуют те элементы, из которых это правоотношение складывается. К ним относятся его субъекты, содержание и предмет (объект).

К субъектам наследственного правоотношения относятся, прежде всего, наследники, призванные к наследованию. Сам наследодатель субъектом наследственного правоотношения не является, поскольку его нет в живых. Наследовать может любой субъект гражданского права: гражданин, юридическое лицо, государство и муниципальное образование. Гражданин и государство могут быть наследниками, как по закону, так и по завещанию. Причем возможность гражданина наследовать никоим образом не зависит от объема его дееспособности. Юридические лица могут выступать в качестве наследников только в том случае, если в их пользу составлено завещание. В момент смерти прекратилась его правоспособность, а вместе с нею и возможность быть субъектом в каком-либо конкретном правоотношении.

Между тем, от субъектов наследственного правоотношения следует отличать субъектов наследственного правопреемства, которыми являются и наследодатель и наследники.

Наследодатель - лицо, после смерти которого наступает наследственное правопреемство. Наследодателями могут быть российские и иностранные граждане, а также лица без гражданства, проживающие на территории нашей страны. Юридические лица не могут оставлять наследства: при их прекращении (реорганизации) имущество переходит к другим лицам в установленном законом порядке (ст.58 ГК РФ), а при их ликвидации правопреемства не возникает (п. 1 ст.61 ГК РФ).

В гражданских кодексах большинства государств ближнего зарубежья круг лиц, которые могут быть наследниками определяется единообразно:

При наследовании по закону - граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети, зачатые при его жизни и родившиеся после его смерти;

При наследовании по завещанию - любые лица, находившиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также зачатые при его жизни и родившиеся после его смерти.

Чтобы наилучшим образом защитить интересы участников наследственных отношений, законодательство включает нормы о лишении недостойных граждан права наследовать.

В своем развитии наследственное правоотношение проходит два этапа.

Первый этап начинается с момента открытия наследства, то есть с момента смерти наследодателя, когда наследник (наследники) призывается к наследованию.

В этот момент на стороне наследника, призванного к наследованию, возникает право на принятие наследства. Содержание этого права сводится к предоставленной наследнику возможности принять наследство или отказаться от него. Этому праву противостоит, с одной стороны, обязанность всякого и каждого не препятствовать наследнику в свободном осуществлении его права, а с другой - обязанность соответствующих лиц и органов оказать наследнику необходимое содействие в осуществлении этого права.

Первый этап развития наследственного правоотношения для наследника, призванного к наследованию, завершается в тот момент, когда право на принятие наследства так или иначе реализуется, то есть когда наследник либо принимает наследство, либо не принимает его, то есть тем или иным способом отказывается от него.

Если наследник принимает наследство, то для наследника наступает второй этап в развитии наследственного правоотношения, который длится до тех пор, пока не будет определена судьба наследственного имущества (например, путем раздела его между наследниками), не произойдет оформление наследственных прав и т. д.

В результате принятия наследства у наследника возникает право на наследство, которое в зависимости от того, что входит в состав наследства, в свою очередь, распадается на ряд прав (правомочий).

К принципам наследственного права как одного из относительно самостоятельных подразделений отрасли гражданского права и законодательства могут быть отнесены: принцип универсальности наследственного правопреемства; принцип свободы завещания; принцип обеспечения прав и интересов необходимых наследников; принцип учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя; принцип свободы выбора у наследников, призванных к наследованию; принцип охраны основ правопорядка и нравственности, интересов наследодателя, наследников, иных физических и юридических лиц в отношениях по наследованию; принцип охраны самого наследства от чьих бы то ни было противоправных или безнравственных посягательств.

1. Принцип универсальности наследственного правопреемства означает, что между волей наследодателя, направленной на то, чтобы наследство перешло именно к тем, к кому оно перейдет, и волей наследника, который принимает наследство, не должно быть никаких посредствующих звеньев, кроме случаев, прямо предусмотренных законом.

2. Принцип свободы завещания является конкретным выражением таких присущих гражданскому праву принципов, как принцип дозволительной направленности и принцип диспозитивности гражданско-правового регулирования. Он означает, что наследодатель может распорядиться на случай смерти своим наследством по своему усмотрению, а может и вовсе не распорядиться им. Он может оставить наследство любому субъекту гражданского права, по своему усмотрению распределить наследство между наследниками, лишить наследства всех или часть наследников, оформить особые завещательные распоряжения. Принцип свободы завещания означает, что воля наследодателя при составлении завещания, его последующей отмене или изменении должна формироваться совершенно свободно, никто не должен ни прямо, ни косвенно «давить» на него, пользуясь беспомощным состоянием наследодателя, шантажируя его, угрожая причинением вреда ему самому или его близким, и т.д.

3. Принцип обеспечения прав и интересов необходимых наследников. Наследодатель не может ни прямо, ни косвенно лишить в завещании необходимых наследников причитающейся им обязательной доли, которая за ними бронируется. Доля эта составляет определенную часть законной доли, которая причиталась бы необходимому наследнику при наследовании по закону, если бы его права в завещании не были ущемлены. Круг таких наследников сокращается, да и размер той доли, которая за ними бронируется, уменьшается.

4. Принцип учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя.

Действие этого принципа выражается, прежде всего - в том, как определен круг наследников по закону. Если наследодатель не оставил завещания или оно признано недействительным, или часть имущества не завещана, то к наследованию призываются наследники по закону. В наследственном праве круг наследников по закону определен исходя из предположения, что если бы наследодатель сам распорядился своим наследством, то он оставил бы его кому-то из тех, кто отнесен к наследникам по закону.

5. Принципы дозволительной направленности и диспозитивности действуют в наследственном праве по отношению не только к наследодателю, но и к наследникам, которым в случае призвания их к наследованию предоставляется свобода выбора. Они могут принять наследство, но могут и отказаться от него, причем если наследники ни прямо, ни косвенно не выразят желания принять наследство, то считается, что они от него отказались.

6. Принцип охраны основ правопорядка и нравственности, интересов наследодателя, наследников, иных физических и юридических лиц в отношениях по наследованию и принцип охраны самого наследства от чьих бы то ни было противоправных или безнравственных посягательств.

Охрана интересов наследодателя обеспечивается соблюдением тайны завещания, истолкованием содержания завещания в соответствии с действительной волей наследодателя, выполнением всех юридически обязательных распоряжений наследодателя по поводу наследства. Не менее важное значение придается и охране интересов наследников, в том числе в отношениях, где наследники в соответствии с универсальностью наследственного преемства выступают в качестве обязанных лиц. В числе других физических и юридических лиц, интересы которых подлежат охране, следует назвать кредиторов наследодателя, а также отказополучателей, доверительных управляющих и т. д.

§2. Значение и сущность наследования.

Предметом наследования постепенно со временем становится все, что способно приносить прибыль, обеспечивать удовлетворение самых различных потребностей людей, за исключением, пожалуй, самой личности, которая объектом наследственного преемства ныне не может быть.

В истории советского периода у института наследования были «подъемы» и «падения». Нынешний исторический период характеризуется наступлением частной собственности на те страны и континенты, где она в прошлом XX веке была существенно потеснена. Речь идет о ряде стран Азии, Африки, Латинской Америки, отчасти бывшего социалистического лагеря.

Так, например, ВЦИК РСФСР в апреле 1918 года издал декрет «Об отмене наследования». Этот декрет и специальное постановление Народного комиссариата юстиции РСФСР от 21 мая 1919 г. по сути, уничтожили наследование частной собственности и заложили основы для дальнейшего развития наследственного права личной собственности, качественно отличного от прежнего права наследования. Институт наследования был вновь введен в России декретом «Об основных имущественных правах, признаваемых РСФСР, охраняемых ее законами и защищаемых судами РСФСР» от 22 мая 1922 г. Институт наследования получил дальнейшую разработку в Гражданском кодексе 1922 г.

По принятию Гражданского кодекса 1964 года институт наследования получил достаточно разработанную систему права. Но после 1991 года, когда СССР перестал существовать, появились новые формы собственности, появились различные хозяйственные общества и товарищества, образовался целый ряд проблем связанных с наследованием. Сейчас идет рассмотрение части третьей Гражданского кодекса РФ, где целая глава по-

священа наследованию.

Современная нормативная база, касающаяся наследственного права достаточно устарела. На современном этапе, когда принимается много законов и кодексов, действующая глава Гражданского Кодекса 1964 года, касающиеся наследования не всегда охватывает вопросы, возникающие в жизни.

В части третьей ГК РФ, одной из задач является систематизация законодательства так, чтобы исключить регулирование наследственных правоотношений нормами ведомственных инструкций.

Чтобы определить, в чем состоит сущность наследования, представляется целесообразным выяснить, что же является предметом наследования. Предметом наследования, прежде всего, является имущество, то есть совокупность имущественных прав и обязанностей, носителем которых умерший был при жизни. В их числе главенствующее место, вне всякого сомнения, занимает право собственности.

Значение наследования и состоит в том, что каждому члену общества должна быть гарантирована возможность жить и работать с сознанием того, что после его смерти все приобретенное им при жизни, воплощенное в материальных и духовных благах с падающим на них обременением, перейдут согласно его воле, а если он ее не выразит, то согласно воле закона к близким ему людям.

Наследование, как и любой другой сложный социальный феномен, выполняет не только общественно-полезные функции, обеспечивая в обществе необходимую устойчивость и преемственность. С ними связаны или могут быть связаны и негативные моменты. Один главный из них: состоит в том, что наследование открывает двери для паразитического существования тех, к кому переходит по наследству недвижимое имущество, акции, вклады, свобода, конвертируемая валюта и т.д.

Это в свою очередь, углубляет социальное расслоение общества и конечном счете разлагает самих наследников, которые зачастую «промаывают» доставшееся им состояние, деградируя как личности.

Все же последующее развитие наследственного права, как в «советский», так и в «постсоветский» период свидетельствуют о постепенном отказе от тех ограничений в области наследования, которые имели место в первые годы «диктатуры пролетариата». Проект части 3 Гражданского кодекса России, пусть пока еще и не принятый, все же дает основания говорить о ряде тенденций, наметившихся в последнее время в сфере наследственного права. Происходит расширение наследников по закону, круга переходящих по наследству имущественных прав, получает свое дальнейшее развитие принцип свободы завещания и т.п. Можно с достаточным основанием заметить, что история наследственного права лишняя раз подтверждает, что нельзя вводить правовые нормы, противоречащие природе человека, ибо, в конечном счете, они все равно будут сметены.

Определяя сущность наследования, важно отметить два обстоятельства:

во-первых, права и обязанности наследодателя переходят к наследникам в порядке универсального правопреемства, то есть в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент, если из правил ГК РФ не вытекает иное;

во-вторых, к наследникам переходят все права и обязанности наследодателя, кроме тех, переход которых в порядке наследования не допускается ГК РФ и другими законами либо противоречит самой природе этих прав и обязанностей. При наследовании переход прав и обязанностей наследодателя к его наследникам происходит в порядке правопреемства.

В случае смерти лица к наследникам переходят не какие-либо отдельные права и обязанности, а весь их комплекс. Именно по этому наследование представляет собой общее, или универсальное, правопреемство. Его надо отличать от частного или сингулярного, правопреемства. Сингулярный правопреемник приобретает только какое-нибудь одно право или группу прав. К нему может перейти также отдельная обязанность. Универсальное наследственное правопреемство является непосредственным, поскольку права и обязанности переходят от одного лица к другому без участия третьего субъекта. Сингулярный же преемник приобретает свои права или отдельное право непосредственно от наследодателя, а от наследника (наследодатель может, в частности, обязать наследника совершить в отношении сингулярного правопреемника отдельные действия: передать часть завещанной наследнику библиотеки; предоставить кому-либо из наследников право безвозмездного пользования частью дома, завещанного другому наследнику, и т.д.).

Весь комплекс прав и обязанностей умершего переходит к наследникам одновременно. Нельзя принять одни права, а от других отказаться. Именно поэтому наследник, который принял какое-то отдельное право, считается автоматически принявшим и все остальные права, известные и неизвестные ему права умершего.

Следует различать право наследования в объективном и субъективном смысле. В объективном смысле это совокупность норм, регулирующих процесс перехода прав и обязанностей умершего гражданина к другим лицам. Именно в этом качестве наследственное право становится правовым институтом, входящим составной частью в гражданское право. В субъективном смысле под правом наследования принято понимать право лица быть призванным к наследованию, а также правомочие после принятия наследства. Для наследования по закону необходимы, по крайней мере, две предпосылки: во-первых, лицо, призываемое к наследованию, должно входить в круг наследников по закону; во-вторых, должно произойти открытие наследства.

При наследовании же по завещанию лицо, призываемое к наследо-

ванию, определяет в своем завещании наследодатель.

Таким образом, независимо оттого, есть завещание или нет и, если есть, то каково его содержание, наследование во всех случаях возникает лишь при наличии предусмотренных в законе юридических фактов.

Центральным для понимания правовой сущности наследования является само понятие наследства, а также время и место его открытия.

Под **наследством** следует понимать то, что после смерти наследодателя переходит к его наследникам в порядке наследственного правопреемства.

Временем открытия наследства в законе признается день смерти наследодателя. При объявлении наследодателя умершим таким временем является день, признанный решением суда датой смерти гражданина который пропал без вести при обстоятельствах, угрожающих смертью или дающих основание полагать, что он погиб от несчастного случая, либо день вступления в законную силу решения об объявлении наследодателя умершим, если дата его смерти судом не определена. Сам факт пропажи гражданина без вести (например, на фронте, во время ведения боевых действий) либо признания его судом безвестно отсутствующим не влечет за собой открытия наследства.

Законодатель не придает правового значения часам и минутам наступления смерти. Правовые последствия связаны лишь с днем смерти. Лица, которые умерли в один и тот же день (независимо от времени смерти), не наследуют один после другого. Так, если в катастрофе муж погиб в час ночи, а жена скончалась спустя 22 часа, наследство после мужа для жены не открывается, поскольку супруги умерли в один день.

Местом открытия наследства по общему правилу является последнее место жительства наследодателя.

Определение места открытия наследства имеет важное практическое значение, поскольку именно по этому месту устанавливается круг лиц, призываемых к наследованию, происходит принятие наследства или отказ от него, совершаются иные действия по оформлению наследственных прав. Таким образом, с установлением время и места открытия наследства связаны такие существенные обстоятельства как: а) круг наследников; б) срок для принятия и отказа от наследства; в) состав наследственного имущества; г) закон которым следует руководствоваться; д) сроки предъявления претензий кредиторами; ж) срок для выдачи свидетельства о праве на наследство. Одной из центральных фигур в наследственном праве является наследодатель. Наследодателем может выступать только физическое лицо, будь тот гражданин Российской Федерации, иностранец или апатрид (лицо без гражданства).

При наследовании по закону наследодатель может быть как дееспособным, так и недееспособным. Иначе обстоит дело при наследовании по завещанию. Поскольку завещание - это сделка, которая совер-

шается действием лица, желающего распорядиться наследством на случай смерти, завещатель на момент совершения указанной сделки должен быть дееспособен, причем в полном объеме. Лица, которые в установленном законом порядке вступили в брак до достижения брачного возраста или эмансипированы, поскольку они становятся полностью дееспособными, на общих основаниях с другими дееспособными лицами могут составить завещание. Лица частично дееспособные, а также ограниченно дееспособные завещательной дееспособностью не обладают. Не имеет юридической силы завещание, составленное недееспособным лицом, в период так называемого светлого промежутка. Если лицо, составившее завещание, впоследствии признается недееспособным, то это обстоятельство, в принципе, не отражается на юридической силе завещания, которое наследодатель составил, когда был дееспособным.

Глава №33. Наследование по завещанию.

§1. Общие положения наследования по завещанию. Обязательная доля в наследстве.

Каждый дееспособный гражданин в праве лично распорядиться своим имуществом на случай смерти. Завещание должно быть составлено в письменной форме с указанием места и времени его составления, собственноручно подписано завещателем и нотариально удостоверено. В соответствии с ч. 1 ст.1119 ГК РФ каждый гражданин может оставить по завещанию все свое имущество или часть его (не исключая и предметов обычной домашней обстановки и обихода) одному или нескольким гражданам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также юридическим лицам или государству.

Действующее законодательство, подробно регламентируя наследование по завещанию, вместе с тем не содержит определения самого понятия “завещание”. Завещание является сделкой, совершаемой одним лицом, выражающей волю только этого лица и совершаемой им лично. Следовательно, завещание – односторонняя сделка, носящая строго личный характер.

В многообразии форм выражения воли завещателя предметно воплощен принцип свободы завещания. Указанный принцип обеспечивается соблюдением тайны совершаемых нотариальных действий, в том числе и тайны удостоверения завещаний.

При этом важно отметить, что завещание является, по выражению П.С. Никитюка, единоличной сделкой, т.е. может быть составлено только от имени одного лица. Если же завещание содержит волеизъявление двух или более лиц, то оно может быть признано недействительным.

Согласно разъяснению отдела нотариата Министерства юстиции РФ “государственный нотариус не вправе удостоверить одно завещание от имени нескольких лиц”. Надо отметить, что завещать можно только свое имущество. Однако это не означает, что уже при удостоверении завещания нотариус вправе потребовать документы, подтверждающие право собственности завещателя на ту или иную вещь. Действительность завещания в этой части определяется только на момент открытия наследства. Исходя из выше сказанного, можно отметить, что завещать можно только свое имущество, завещание должно быть составлено от имени одного лица и выражать только его волю. Завещание порождает юридические последствия только после смерти завещателя при условии, что оно составлено в установленной законом форме.

Хотелось бы отметить, что гражданину предоставляется право лишить одного, нескольких или даже всех наследников по закону права на наследство. Это можно сделать двумя способами. Во-первых, можно прямо в тексте завещания указать: наследник такой-то лишается права на на-

следство. Во-вторых, можно, составляя текст завещания, просто умолчать о том или ином наследнике.

Между этими двумя способами есть существенная разница. В первом случае гражданин, лишенный права на наследство, не может претендовать не только на имущество, указанное в завещании, но и на любое иное наследственное имущество, оставшееся незавещанным и потому распределяемое по правилам наследования по закону. Во втором же случае ситуация иная: на поименованное в завещании имущество “забытый” наследник претендовать не может, а вот в отношении имущества, в завещании не указанного, он – полноправный наследник. Впрочем, если о каком-либо наследнике по закону наследодатель умолчал в завещании, упоминая: “завещаю все мое имущество, которое ко дню смерти окажется мне принадлежащим”, то это лицо, казалось бы, фактически попадает в положение того наследника, который прямо лишен права на наследство.

Распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем совершения завещания. Завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. Дееспособность четко оговорена в законодательстве, судебной и нотариальной практиках. В силу ст. 29 ГК РФ гражданин, который “вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается опека”. Лица, признанные недееспособными, не могут совершать никаких сделок, в том числе и составлять завещания. Если завещание совершено лицом хотя и дееспособным, но которое при этом не отдавало отчет в своих действиях или не могло ими руководить, то указанное обстоятельство может явиться основанием для признания завещания недействительным.

Наиболее остро в юридической литературе дискутируется вопрос о завещательной правоспособности лиц в возрасте от 14 до 18 лет. М.Ю. Барщевский высказывает справедливое мнение по поводу того, что «можно было бы предоставить несовершеннолетнему право завещать денежные средства и имущество, источником накопления которых являются его личные заработок и стипендия, а также гонорары автора изобретения или рационализаторского предложения либо иные авторские вознаграждения. Вместе с тем в отношении имущества и денежных средств, полученных несовершеннолетними иным путем (наследование, дарение и т.п.), несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет не должны обладать правом составлять завещательные распоряжения»¹. Представляется, что указанная точка зрения является наиболее обоснованной при определении завещательной правоспособности лиц в указанном возрасте.

¹ Барщевский М.Ю. Наследственное право. Москва, 1996 г. С.66.

Что касается ограниченно дееспособных, то многие авторы отстаивают точку зрения, согласно которой лица, в судебном порядке признанные ограниченно дееспособными, не имеют права завещать. На этой же позиции стоит и нотариальная практика. Однако существуют и другие точки зрения.

Так, согласно мнению Т.Д. Чепиги, этой категории лиц должно быть предоставлено право завещать² и исходить при этом надо из следующего:

1) лицо, злоупотребляющее спиртными напитками или наркотическими веществами, не лишается законом полностью гражданской дееспособности, но лишь ограничивается в ней;

2) цель назначения попечительства над указанным лицом заключается в том, чтобы не допустить такого использования гражданином своего имущества (заработной платы, предметов домашнего обихода, денежных сбережений, других объектов личной собственности), которые идет во вред ему самому, его семье и которые, наконец, по своим целям является антиобщественным использованием имущества;

3) завещание осуществляется после смерти наследодателя и при жизни последнего не может быть средством использования имущества в целях злоупотребления спиртными напитками и наркотическими веществами.

П.С. Никитюк придерживается той же точки зрения и при этом указывает на то, что ограниченно дееспособный может совершать сделки, выходящие за пределы бытовых, только с согласия попечителей, а последние не вправе дать согласие на совершение такой сделки без предварительного разрешения органа опеки и попечительства³. Попечитель не может изменить волю завещателя, он может либо дать согласие на удостоверение завещания, либо отказать в этом, причем отказ должен быть мотивирован.

Таким образом, **завещание представляет собой личное распоряжение гражданина относительно принадлежащего ему имущества на случай смерти, составленное в установленной законом форме.** Содержание завещания составляют распоряжения завещателя о назначении наследника (наследников), распределении между ними наследственного имущества в любом соотношении, лишении наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, а также особые распоряжения завещателя в виде подназначения наследника, завещательного отказа, возложения и назначения исполнителя завещания.

Завещание должно быть совершено лично. Совершение завещания через представителя не допускается. В завещании могут содержаться рас-

² Чепига Т.Д. К вопросу о праве завещать. Вестник МГУ, Серия Х, «Право», 1965, № 2. С. 51.

³ Никитюк П.С. Наследственное право и наследственный процесс. С. 121.

поряжения только одного гражданина. Совершение завещания двумя или более гражданами не допускается. Завещание является односторонней сделкой, которая создает права и обязанности после открытия наследства.

Свобода завещания. Завещатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК РФ о наследовании, отменить или изменить совершенное завещание. Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве (статья 1149 ГК РФ). Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания.

Право завещать любое имущество. Завещатель вправе совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе о том, которое он может приобрести в будущем. Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив одно или несколько завещаний.

Назначение и подназначение наследника в завещании. Завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц (статья 1116 ГК РФ), как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону. Завещатель может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника) на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный (ст. 1121 ГК РФ). Это называется “подназначение наследника” (субституция).

Доли наследников в завещанном имуществе. Имущество, завещанное двум или нескольким наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считается завещанным наследникам в равных долях. Указание в завещании на части неделимой вещи (статья 133 ГК РФ), предназначенные каждому из наследников в натуре, не влечет за собой недействительность завещания. Такая вещь считается завещанной в долях, соответствующих стоимости этих частей. Порядок пользования наследниками этой неделимой вещью устанавливается в соответствии с предназначенными им в завещании частями этой вещи. В свидетельстве о праве на наследство в отношении неделимой вещи, завещанной по частям в натуре, доли наследников, и порядок пользования такой вещью при согласии наследников указываются в соответствии с настоящей статьей. В случае спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяются судом.

Тайна завещания. Нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо, переводчик, исполнитель завещания, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены. В случае нарушения тайны завещания завещатель вправе потребовать компенсацию морального вреда, а также воспользоваться другими способами защиты гражданских прав, предусмотренными ГК РФ.

§2. Общие правила, касающиеся формы и порядка совершения завещания.

Закон придает форме завещания особое значение – от ее соблюдения зависит действительность завещания.

Завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом. Принято считать, что при удостоверении завещания нотариус (должностное лицо) проверяет дееспособность, самоличность и подлинность подписи обратившегося гражданина. Удостоверение завещания другими лицами допускается в случаях, предусмотренных пунктом 7 статьи 1125, статьей 1127 и пунктом 2 статьи 1128 ГК РФ. В соответствии с Основами законодательства РФ “О нотариате” 1993 года завещание может быть удостоверено: а) в государственной нотариальной конторе (ст. 36 Основ); б) нотариусами, занимающимися частной практикой (ст. 35 Основ); в) должностными лицами органов исполнительной власти (ст. 37 Основ); г) должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации (ст. 38 Основ).

Несоблюдение установленных ГК РФ правил о письменной форме завещания и его удостоверении влечет за собой недействительность завещания. Составление завещания в простой письменной форме допускается только в виде исключения в случаях, предусмотренных статьей 1129 ГК РФ.

В случае, когда в соответствии с правилами ГК РФ при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче завещания нотариусу присутствуют свидетели, не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя:

1. нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;
2. лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;
3. граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;
4. неграмотные;
5. граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;

б. лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание.

В случае, когда в соответствии с правилами ГК РФ при составлении, подписании, удостоверении завещания или при передаче его нотариусу присутствие свидетеля является обязательным, отсутствие свидетеля при совершении указанных действий влечет за собой недействительность завещания, а несоответствие свидетеля требованиям закона может являться основанием признания завещания недействительным. На завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения, за исключением случая, предусмотренного статьей 1126 ГК РФ.

Нотариально удостоверенное завещание. Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. При написании или записи завещания могут быть использованы технические средства (электронно-вычислительная машина, пишущая машинка и другие). Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание. Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса. В завещании должны быть указаны причины, по которым завещатель не мог подписать завещание собственноручно, а также фамилия, имя, отчество и место жительства гражданина, подписавшего завещание по просьбе завещателя, в соответствии с документом, удостоверяющим личность этого гражданина. При составлении и нотариальном удостоверении завещания по желанию завещателя может присутствовать свидетель. Если завещание составляется и удостоверяется в присутствии свидетеля, оно должно быть им подписано и на завещании должны быть указаны фамилия, имя, отчество и место жительства свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим его личность. Нотариус обязан предупредить свидетеля, а также гражданина, подписывающего завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания (статья 1123 ГК РФ). При удостоверении завещания нотариус обязан разъяснить завещателю содержание статьи 1149 ГК РФ и сделать об этом на завещании соответствующую надпись. В случае, когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом с

соблюдением правил ГК РФ о форме завещания, порядке его нотариального удостоверения и тайне завещания.

Закрытое завещание. Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (закрытое завещание). Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания. Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, от которого нотариусом принято закрытое завещание, месте и дате его принятия, фамилии, об имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность. По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через пятнадцать дней со дня представления свидетельства вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее чем двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать заинтересованных лиц из числа наследников по закону. После вскрытия конверта текст содержащегося в нем завещания сразу же оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса. Наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола.

Завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным завещаниям. Приравняются к нотариально удостоверенным завещаниям:

1) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

2) завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, удостоверенные капитанами этих судов;

3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

4) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях

гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверяемые командирами воинских частей;

5) завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяемые начальниками мест лишения свободы.

Завещание, приравненное к нотариально удостоверенному завещанию, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание. Завещание, удостоверенное в соответствии с настоящей статьей, должно быть, как только для этого представится возможность, направлено лицом, удостоверившим завещание, через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя. Если лицу, удостоверившему завещание, известно место жительства завещателя, завещание направляется непосредственно соответствующему нотариусу.

Если в каком-либо из случаев гражданин, намеревающийся совершить завещание, высказывает желание пригласить для этого нотариуса и имеется разумная возможность выполнить это желание, лица, которым в соответствии с указанным пунктом предоставлено право удостоверить завещание, обязаны принять все меры для приглашения к завещателю нотариуса.

Завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках. Права на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в банке, могут быть по усмотрению гражданина завещаны либо в порядке, предусмотренном статьями 1124 – 1127 ГК РФ, либо посредством совершения завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет. В отношении средств, находящихся на счете, такое завещательное распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания.

Завещательное распоряжение правами на денежные средства в банке должно быть собственноручно подписано завещателем с указанием даты его составления и удостоверено служащим банка, имеющим право принимать к исполнению распоряжения клиента в отношении средств на его счете. Порядок совершения завещательных распоряжений денежными средствами в банках определяется Правительством Российской Федерации.

Права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с правилами ГК РФ. Эти средства выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 3 статьи 1174 ГК РФ.

Вышеуказанные правила применяются и к иным кредитным организациям, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан.

Завещание в чрезвычайных обстоятельствах. Гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в соответствии с правилами статей 1124-1128 ГК РФ, может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме.

Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание.

Завещание здесь, утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной форме, предусмотренной статьями 1124-1128 ГК РФ. Оно подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Указанное требование должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства.

Отмена и изменение завещания. Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения. Для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании. Завещатель вправе посредством нового завещания отменить прежнее завещание в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений. Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию. Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части. В случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием.

Завещание может быть отменено также посредством распоряжения о его отмене. Распоряжение об отмене завещания должно быть совершено в форме, установленной ГК РФ для совершения завещания. Завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, может быть отменено или изменено только такое же завещание. Завещательным распоряжением в банке может быть отменено или изменено только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке.

Недействительность завещания. При нарушении положений ГК РФ, влекущих за собой недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности, завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание). Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием. Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается. Не могут служить основанием недействительности завещания опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя. Недействительным может быть как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения. Недействительность отдельных распоряжений, содержащихся в завещании, не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, являющихся недействительными. Недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного, завещания.

Толкование завещания. При толковании завещания нотариусом, исполнителем завещания или судом принимается во внимание буквальный смысл содержащихся в нем слов и выражений. В случае неясности буквального смысла какого-либо положения завещания он устанавливается путем сопоставления этого положения с другими положениями и смыслом завещания в целом. При этом должно быть обеспечено наиболее полное осуществление предполагаемой воли завещателя.

Исполнение завещания. Исполнитель завещания. В соответствии со ст. 1133 - 1134 ГК РФ, если завещатель не назначил исполнителя завещания, завещательные распоряжения должны исполняться наследниками. Завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании гражданину - душеприказчику (исполнителю завещания) независимо от того, является ли этот гражданин наследником. По исполнению завещания наследники вправе требовать отчет о его исполнении. Исполнитель воли завещания является помощником наследников в осуществлении завещания, его права и обязанности должны определяться содержанием завещания. При удостоверении завещания, когда назначается исполнитель воли завещателя, необходимо, чтобы нотариус или иное должностное лицо, полномочное удостоверить завещания, подробно выясняли желания завещателя, круг прав и обязанностей, возлагаемых им на исполнителя.

Согласие гражданина быть исполнителем завещания выражается этим гражданином в его собственноручной надписи на самом завещании, или в заявлении, приложенном к завещанию, или в заявлении, поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства. Гражданин при-

знается также давшим согласие быть исполнителем завещания, если он в течение месяца со дня открытия наследства фактически приступил к исполнению завещания. После открытия наследства суд может освободить исполнителя завещания от его обязанностей, как по просьбе самого исполнителя завещания, так и по просьбе наследников при наличии обстоятельств, препятствующих исполнению гражданином этих обязанностей.

Полномочия исполнителя завещания. Полномочия исполнителя завещания основываются на завещании, которым он назначен исполнителем, и удостоверяются свидетельством, выдаваемым нотариусом. Если в завещании не предусмотрено иное, исполнитель завещания должен принять необходимые для исполнения завещания меры, в том числе:

1) обеспечить переход к наследникам причитающегося им наследственного имущества в соответствии с выраженной в завещании волей наследодателя и законом;

2) принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;

3) получить причитающиеся наследодателю денежные средства и иное имущество для передачи их наследникам, если это имущество не подлежит передаче другим лицам;

4) исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников исполнения завещательного отказа или завещательного возложения.

Исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и государственных учреждениях.

Возмещение расходов, связанных с исполнением завещания. Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, а также на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если это предусмотрено завещанием.

Завещательный отказ. Распространенным видом завещательного распоряжения является завещательный отказ (легат). Завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности (завещательный отказ). Завещательный отказ должен быть установлен в завещании. Содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом (ч. 1 ст. 1137 ГК РФ).

Предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества, выполнение для него

определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и тому подобное. В частности, на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью. При последующем переходе права собственности на имущество, входившее в состав наследства, к другому лицу право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу.

К отношениям между отказополучателем (кредитором) и наследником, на которого возложен завещательный отказ (должником), применяются положения ГК РФ об обязательствах, если из правил настоящего раздела и существа завещательного отказа не следует иное.

Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Однако отказополучателю в завещании может быть подназначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится права на получение завещательного отказа в соответствии с правилами пункта 5 статьи 1117 ГК РФ.

Исполнение завещательного отказа. Наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя. Если наследник, на которого возложен завещательный отказ, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить отказ ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли. Если завещательный отказ возложен на нескольких наследников, такой отказ объединяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное. Если отказополучатель умер до открытия наследства или одновременно с завещателем, либо отказался от получения завещательного отказа или не воспользовался своим правом на получение завещательного отказа в течение трех лет со дня открытия наследства, либо лишился права на получение завещательного отказа, обязанный исполнить завещательный отказ, освобождается от этой обязанности, за исключением случая, когда отказополучателю подназначен другой отказополучатель.

Завещательное возложение. Завещатель может в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепользуемой

цели (завещательное возложение). Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения. Завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними.

Заинтересованные лица, исполнитель завещания и любой из наследников вправе требовать исполнения завещательного возложения в судебном порядке, если завещанием не предусмотрено иное.

Переход к другим наследникам обязанности исполнить завещательный отказ или завещательное возложение. Если вследствие обстоятельств, предусмотренных ГК РФ, доля наследства, причитавшаяся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ или завещательное возложение, переходит к другим наследникам, последние, постольку, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такой отказ или такое возложение.

Глава №34. Наследование по закону.

§1. Общие положения о наследовании по закону.

Наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием:

- 1) если наследодатель не оставил завещания или если его завещание призвано полностью недействительным;
- 2) если завещана только часть имущества или завещание признано недействительным в определенной части;
- 3) если назначенный в завещании наследник умер ранее открытия наследства или отказался от принятия наследства.

В пределах каждой очереди наследники по закону призываются одновременно и делят наследство между собой поровну.

Необходимо обратить внимание на то, что наследники последующей очереди допускаются к наследованию:

- а) при отсутствии наследников первых очередей;
- б) в случае непринятия ими наследства;
- в) когда все наследники первой очереди лишены завещателем права наследования либо не имеют права наследовать по основаниям, указанным в законе.

Все наследники той очереди, которая призвана к наследованию, наследуют в равных долях. Это значит, что имущество делится между ними поровну (за исключением наследуемых предметов обычной домашней обстановки и обихода). Кроме того, если к наследованию вместе с другими родственниками призывается переживший супруг, то сначала определяется размер его доли в совместно нажитом во время брака имуществе, а затем оставшаяся часть имущества делится среди наследников по закону, в число которых входит и переживший супруг.

Наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности, предусмотренной статьями 1142-1145 и 1148 ГК РФ. Наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей, то есть если наследники предшествующих очередей отсутствуют, либо никто из них не имеет права наследовать, либо все они отстранены от наследования, либо лишены наследства, либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства. Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления.

Наследование выморочного имущества. В случае если отсутствуют наследники, как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника, имущество умершего считается

выморочным. Выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации. Порядок наследования и учета выморочного имущества, а также порядок передачи его в собственность субъектов Российской Федерации или в собственность муниципальных образований определяется законом.

§2. Очередность наследования.

Наследники первой очереди. Наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

Наследники второй очереди. Если нет наследников первой очереди, наследниками второй очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления.

Наследники третьей очереди. Если нет наследников первой и второй очереди, наследниками третьей очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя). Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Наследники последующих очередей. Если нет наследников первой, второй и третьей очереди, право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит. В соответствии с этим призываются к наследованию:

1. в качестве наследников четвертой очереди родственники третьей степени родства - прадедушки и прабабушки наследодателя;
2. в качестве наследников пятой очереди родственники четвертой степени родства - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);
3. в качестве наследников шестой очереди родственники пятой степени родства - дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Наследование по праву представления. Доля наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит по праву представления к его соответствующим потомкам и делится между ними поровну. Не наследуют по праву представления потомки наследника по закону, лишённого наследодателем наследства. Не наследуют по праву представления потомки наследника, который умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем и который не имел бы права наследовать.

Наследование усыновленными и усыновителями. При наследовании по закону усыновленный и его потомство с одной стороны и усыновитель, и его родственники - с другой приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам). Усыновленный и его потомство не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного и других его родственников по происхождению, а родители усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства, за исключением следующих случаев. В случае, когда в соответствии с Семейным кодексом Российской Федерации усыновленный сохраняет по решению суда отношения с одним из родителей или другими родственниками по происхождению, усыновленный и его потомство наследуют по закону после смерти этих родственников, а последние наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства. Наследование в соответствии с настоящим пунктом не исключает.

Наследование нетрудоспособными иждивенцами наследодателя. Граждане, относящиеся к наследникам по закону, указанным в статьях 1143-1145 ГК РФ, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет. К наследникам по закону относятся граждане, которые не входят в круг наследников, указанных в статьях 1142-1145 ГК РФ, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. При отсутствии других наследников по закону нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

§3. Право на обязательную долю в наследстве. Права супруга при наследовании.

Право на обязательную долю в наследстве. Несоввершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию на основании пунктов 1 и 2 статьи 1148 ГК РФ, наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

Право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю - из той части имущества, которая завещана.

В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа.

Если осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и тому подобное) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и тому подобное), суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении.

Права супруга при наследовании. Принадлежащее пережившему супругу наследодателя в силу завещания или закона право наследования не умаляет его права на часть имущества, нажитого во время брака с наследодателем и являющегося их совместной собственностью. Доля умершего супруга в этом имуществе, определяемая в соответствии со статьей 256 ГК РФ, входит в состав наследства и переходит к наследникам в соответствии с правилами, установленными ГК РФ.

Глава № 35. Приобретение наследства.

§1. Общие положения о приобретении наследства.

Гражданское законодательство устанавливает два способа принятия наследства: фактическое вступление во владение наследственным имуществом и подача нотариальному органу по месту открытия наследства заявления о принятии наследства.

Под фактическим вступлением во владение наследственным имуществом понимаются действия по управлению, распоряжению и пользованию наследственным имуществом, поддержанию его в надлежащем состоянии, уплате налогов и внесению иных платежей.

Наследственное имущество охраняется до принятия наследства всеми наследниками, а если оно не принято - до истечения срока, установленного для принятия наследства. Меры охраны заключаются в описи наследственного имущества и передаче его на хранение наследникам или другим лицам.

Получение свидетельства о праве на наследство - право, а не обязанность наследника. Само по себе свидетельство только фиксирует определенные факты и не может создавать или прекращать право наследования.

Для того чтобы получить свидетельство о праве на наследство, нужно подать в нотариальную контору по месту открытия наследства соответствующее заявление. Свидетельство о праве на наследство выдается всем наследникам вместе или каждому из них в отдельности в зависимости от их желания.

Наследник по закону и по завещанию в течение шести месяцев с открытия наследства вправе отказаться от наследства. Отказ от наследства может быть фактическим, когда в течение шести месяцев со дня открытия наследства призванный к наследованию наследник не совершает действий, из которых можно бы судить о его намерении принять наследство. Однако наследник может отказаться от наследства установленной законом форме - путем подачи нотариальной конторе по месту открытия наследства заявления об отказе от наследства. Отказ государства недопустим ни при каких условиях.

Отказ от наследства возможен в пользу любого наследника, кроме недостойного и лишенного права наследования путем указания на это в тексте завещания. Такой отказ может быть обжалован другими наследниками в суде. Отказ от наследства - сделка, которая может быть совершена только дееспособным гражданином. Ограничено дееспособные лица могут отказаться от наследства с согласия попечителей, за недееспособных граждан вправе отказаться от наследства только опекуны. Наследник, отказавшийся от наследства, не вправе впоследствии претендовать на его получение; отказ от наследства бесповоротен.

§2. Принятие наследства и отказ от него.

Принятие наследства. Для приобретения наследства наследник должен его принять. Для приобретения выморочного имущества принятие наследства не требуется. Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. При призвании наследника к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и тому подобное) наследник может принять наследство, причитающееся ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками. Принятие наследства одним или несколькими наследниками не означает принятия наследства остальными наследниками. Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации.

Способы принятия наследства. Принятие наследства осуществляется подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство. Если заявление наследника передается нотариусу другим лицом или пересылается по почте, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия, или лицом, уполномоченным удостоверить доверенности в соответствии с пунктом 3 статьи 185 ГК РФ. Принятие наследства через представителя возможно, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на принятие наследства. Для принятия наследства законным представителем доверенность не требуется. Признается, пока не доказано иное, что наследник принял наследство, если он совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, в частности если наследник:

1. вступил во владение или в управление наследственным имуществом;
2. принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
3. произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества;
4. оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства.

Срок принятия наследства. Наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства. В случае открытия наследства в день предполагаемой гибели гражданина наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. Если право наследования возникает для других лиц вследствие отказа наследника от наследства или отстранения наследника по основаниям, установленным статьей 1117 ГК РФ, такие лица могут принять наследство в течение шести месяцев со дня возникновения у них права наследования.

Лица, для которых право наследования возникает только вследствие непринятия наследства другим наследником, могут принять наследство в течение трех месяцев со дня окончания шестимесячного срока.

Принятие наследства по истечении установленного срока. По заявлению наследника, пропустившего срок, установленный для принятия наследства, суд может восстановить этот срок и признать наследника принявшим наследство, если наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства или пропустил этот срок по другим уважительным причинам и при условии, что наследник, пропустивший срок, установленный для принятия наследства, обратился в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали. По признанию наследника принявшим наследство суд определяет доли всех наследников в наследственном имуществе и при необходимости определяет меры по защите прав нового наследника на получение причитающейся ему доли наследства. Ранее выданные свидетельства о праве на наследство признаются судом недействительными.

Наследство может быть принято наследником по истечении срока, установленного для его принятия, без обращения в суд при условии согласия в письменной форме на это всех остальных наследников, принявших наследство. Если такое согласие в письменной форме дается наследниками не в присутствии нотариуса, их подписи на документах о согласии должны быть засвидетельствованы в порядке, указанном в абзаце втором пункта 1 статьи 1153 ГК РФ. Согласие наследников является основанием аннулирования нотариусом ранее выданного свидетельства о праве на наследство и основанием выдачи нового свидетельства.

Если на основании ранее выданного свидетельства была осуществлена государственная регистрация прав на недвижимое имущество, постановление нотариуса об аннулировании ранее выданного свидетельства и новое свидетельство являются основанием внесения соответствующих изменений в запись о государственной регистрации. Наследник, принявший наследство после истечения установленного срока с соблюдением правил настоящей статьи, имеет право на получение причитающегося ему наследства в соответствии с правилами статей 1104, 1105, 1107 и 1108 ГК РФ, которые в случае, указанном выше, применяются постольку, поскольку за-

ключенным в письменной форме соглашением между наследниками не предусмотрено иное.

Переход права на принятие наследства (наследственная трансмиссия). Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано - к его наследникам по завещанию (наследственная трансмиссия). Право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не входит в состав наследства, открывшегося после смерти такого наследника. Право на принятие наследства, принадлежавшее умершему наследнику, может быть осуществлено его наследниками на общих основаниях. Если оставшаяся после смерти наследника часть срока, установленного для принятия наследства, составляет менее трех месяцев, она удлинится до трех месяцев. По истечении срока, установленного для принятия наследства, наследники умершего наследника могут быть признаны судом принявшими наследство в соответствии со статьей 1155 ГК РФ, если суд найдет уважительными причины пропуска ими этого срока. Право наследника принять часть наследства в качестве обязательной доли не переходит к его наследникам.

Право отказа от наследства. Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества. При наследовании выморочного имущества отказ от наследства не допускается. Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства, в том числе в случае, когда он уже принял наследство.

Если наследник совершил действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, суд может по заявлению этого наследника признать его отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если найдет причины пропуска срока уважительными. Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно. Отказ от наследства в случае, когда наследником является несовершеннолетний, недееспособный или ограниченно дееспособный гражданин, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

Отказ от наследства в пользу других лиц и отказ от части наследства. Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц из числа наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, не лишенных наследства, в том числе в пользу тех, которые призваны к наследованию по праву представления или в порядке наследственной трансмиссии. Не допускается отказ в пользу какого-либо из указанных лиц:

1. от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам;
2. от обязательной доли в наследстве;

3. если наследнику подназначен наследник.

Отказ от наследства в пользу других лиц не допускается. Не допускается также отказ от наследства с оговорками или под условием. Отказ от части причитающегося наследнику наследства не допускается. Однако если наследник призывается к наследованию одновременно по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и тому подобное), он вправе отказаться от наследства, причитающегося ему по одному из этих оснований, по нескольким из них или по всем основаниям.

Способы отказа от наследства. Отказ от наследства совершается подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявления наследника об отказе от наследства. В случае, когда заявление об отказе от наследства подается нотариусу не самим наследником, а другим лицом или пересылается по почте, подпись наследника на таком заявлении должна быть засвидетельствована в порядке, установленном абзацем вторым пункта 1 статьи 1153 ГК РФ. Отказ от наследства через представителя возможен, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ. Для отказа законного представителя от наследства доверенность не требуется.

Право отказа от получения завещательного отказа. Отказополучатель вправе отказаться от получения завещательного отказа. При этом отказ в пользу другого лица, отказ с оговорками или под условием не допускается. В случае, когда отказополучатель является одновременно наследником, его право, не зависит от его права принять наследство или отказаться от него.

Приращение наследственных долей. Если наследник не примет наследство, откажется от наследства, не указав при этом, что отказывается в пользу другого наследника, не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования по основаниям, установленным статьей 1117 ГК РФ, либо вследствие недействительности завещания, часть наследства, которая причиталась бы такому отпавшему наследнику, переходит к наследникам по закону, призванным к наследованию, пропорционально их наследственным долям. Однако в случае, когда наследодатель завещал все имущество назначенным им наследникам, часть наследства, причитавшаяся наследнику, отказавшемуся от наследства или отпавшему по иным указанным основаниям, переходит к остальным наследникам по завещанию пропорционально их наследственным долям, если только завещанием не предусмотрено иное распределение этой части наследства. Данные правила, не применяются, если наследнику, отказавшемуся от наследства или отпавшему по иным основаниям, подназначен наследник.

Свидетельство о праве на наследство. Свидетельство о праве на наследство выдается по месту открытия наследства нотариусом или упол-

номоченным в соответствии с законом совершать такое нотариальное действие должностным лицом. Свидетельство выдается по заявлению наследника. По желанию наследников свидетельство может быть выдано всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности, на все наследственное имущество в целом или на его отдельные части. В таком же порядке выдается свидетельство и при переходе выморочного имущества в порядке наследования к Российской Федерации. В случае выявления после выдачи свидетельства о праве на наследство наследственного имущества, на которое такое свидетельство не было выдано, выдается дополнительное свидетельство о праве на наследство.

Сроки выдачи свидетельства о праве на наследство. Свидетельство о праве на наследство выдается наследникам в любое время по истечении шести месяцев со дня открытия наследства, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. При наследовании, как по закону, так и по завещанию свидетельство о праве на наследство может быть выдано до истечения шести месяцев со дня открытия наследства, если имеются достоверные данные о том, что кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, иных наследников, имеющих право на наследство или его соответствующую часть, не имеется. Выдача свидетельства о праве на наследство приостанавливается по решению суда, а также при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника.

Общая собственность наследников. При наследовании по закону, если наследственное имущество переходит к двум или нескольким наследникам, и при наследовании по завещанию, если оно завещано двум или нескольким наследникам без указания, наследуемого каждым из них конкретного имущества, наследственное имущество поступает со дня открытия наследства в общую долевую собственность наследников. К общей собственности наследников на наследственное имущество применяются положения главы 16 ГК РФ об общей долевой собственности с учетом правил статей 1165-1170 ГК РФ. Однако при разделе наследственного имущества правила статей 1168-1170 ГК РФ применяются в течение трех лет со дня открытия наследства.

Раздел наследства по соглашению между наследниками. Наследственное имущество, которое находится в общей долевой собственности двух или нескольких наследников, может быть разделено по соглашению между ними. К соглашению о разделе наследства применяются правила ГК РФ о форме сделок и форме договоров. Соглашение о разделе наследства, в состав которого входит недвижимое имущество, в том числе соглашение о выделении из наследства доли одного или нескольких наследников, может быть заключено наследниками после выдачи им свидетельства о праве на наследство. Государственная регистрация прав наследников на недвижимое имущество, в отношении которого заключено соглашение о разделе наследства, осуществляется на основании соглашения о разделе наследства

и ранее выданного свидетельства о праве на наследство, а в случае, когда государственная регистрация прав наследников на недвижимое имущество была осуществлена до заключения ими соглашения о разделе наследства, на основании соглашения о разделе наследства. Несоответствие раздела наследства, осуществленного наследниками в заключенном ими соглашении, причитающимся наследникам долям, указанным в свидетельстве о праве на наследство, не может повлечь за собой отказ в государственной регистрации их прав на недвижимое имущество, полученное в результате раздела наследства.

Охрана интересов ребенка при разделе наследства. При наличии зачатого, но еще не родившегося наследника раздел наследства может быть осуществлен только после рождения такого наследника.

Охрана законных интересов несовершеннолетних, недееспособных и ограниченно дееспособных граждан при разделе наследства. При наличии среди наследников несовершеннолетних, недееспособных или ограниченно дееспособных граждан раздел наследства осуществляется с соблюдением правил статьи 37 ГК РФ. В целях охраны законных интересов указанных наследников о составлении соглашения о разделе наследства и о рассмотрении в суде дела о разделе наследства должен быть уведомлен орган опеки и попечительства.

Преимущественное право на неделимую вещь при разделе наследства. Наследник, обладавший совместно с наследодателем правом общей собственности на неделимую вещь, доля в праве на которую входит в состав наследства, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли вещи, находившейся в общей собственности, перед наследниками, которые ранее не являлись участниками общей собственности, независимо от того, пользовались они этой вещью или нет. Наследник, постоянно пользовавшийся неделимой вещью, входящей в состав наследства, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли этой вещи перед наследниками, не пользовавшимися этой вещью и не являвшимися ранее участниками общей собственности на нее.

Если в состав наследства входит жилое помещение (жилой дом, квартира и тому подобное), раздел которого в натуре невозможен, при разделе наследства наследники, проживавшие в этом жилом помещении ко дню открытия наследства и не имеющие иного жилого помещения, имеют перед другими наследниками, не являющимися собственниками жилого помещения, входящего в состав наследства, преимущественное право на получение в счет их наследственных долей этого жилого помещения.

Преимущественное право на предметы обычной домашней обстановки и обихода при разделе наследства. Наследник, проживавший на день открытия наследства совместно с наследодателем, имеет при разделе на-

следства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли предметов обычной домашней обстановки и обихода.

Компенсация несоразмерности получаемого наследственного имущества с наследственной долей. Несоразмерность наследственного имущества, о преимущественном праве, на получение которого заявляет наследник на основании статьи 1168 или 1169 ГК РФ, с наследственной долей этого наследника устраняется передачей этим наследником остальным наследникам другого имущества из состава наследства или предоставлением иной компенсации, в том числе выплатой соответствующей денежной суммы. Если соглашением между всеми наследниками не установлено иное, осуществление кем-либо из них преимущественного права, возможно, после предоставления соответствующей компенсации другим наследникам.

§3. Охрана наследства и управление им. Ответственность наследников по долгам наследодателя.

Для защиты прав наследников, отказополучателей и других заинтересованных лиц исполнителем завещания или нотариусом по месту открытия наследства принимаются меры, указанные в статьях 1172 и 1173 ГК РФ, и другие необходимые меры по охране наследства и управлению им. Нотариус принимает меры по охране наследства и управлению им по заявлению одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа местного самоуправления, органа опеки и попечительства или других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества. В случае, когда назначен исполнитель завещания, нотариус принимает меры по охране наследства и управлению им по согласованию с исполнителем завещания. Исполнитель завещания принимает меры по охране наследства и управлению им самостоятельно либо по требованию одного или нескольких наследников.

В целях выявления состава наследства и его охраны банки, другие кредитные организации и иные юридические лица обязаны по запросу нотариуса сообщать ему об имеющихся у этих лиц сведениях об имуществе, принадлежавшем наследодателю. Полученные сведения нотариус может сообщать только исполнителю завещания и наследникам. Нотариус осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение срока, определяемого нотариусом с учетом характера и ценности наследства, а также времени, необходимого наследникам для вступления во владение наследством, но не более чем в течение шести месяцев, а в случаях, предусмотренных пунктами 2 и 3 статьи 1154 и пунктом 2 статьи 1156 ГК РФ, не более чем в течение девяти месяцев со дня открытия наследства. Исполнитель завещания осуществляет меры по охране наследства и управлению им в течение срока, необходимого для исполнения завещания.

В случае, когда наследственное имущество находится в разных местах, нотариус по месту открытия наследства направляет через органы юстиции нотариусу по месту нахождения соответствующей части наследственного имущества обязательное для исполнения поручение об охране этого имущества и управлении им. Если нотариусу по месту открытия наследства известно, кем должны быть приняты меры по охране имущества, такое поручение направляется соответствующему нотариусу или должностному лицу.

Порядок охраны наследственного имущества и управления им, в том числе порядок описи наследства, определяется законодательством о нотариате. Предельные размеры вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом устанавливаются Правительством Российской Федерации.

В случае, когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом должностным лицам органов местного самоуправления и должностным лицам консульских учреждений Российской Федерации, необходимые меры по охране наследства и управлению им могут быть приняты соответствующим должностным лицом.

Меры по охране наследства. Для охраны наследства нотариус производит опись наследственного имущества в присутствии двух свидетелей, отвечающих требованиям, установленным пунктом 2 статьи 1124 ГК РФ. При производстве описи имущества могут присутствовать исполнитель завещания, наследники и в соответствующих случаях представители органа опеки и попечительства. По заявлению лиц, указанных в абзаце втором настоящего пункта, должна быть по соглашению между наследниками произведена оценка наследственного имущества. При отсутствии соглашения оценка наследственного имущества или той его части, в отношении которой соглашение не достигнуто, производится независимым оценщиком за счет лица, потребовавшего оценки наследственного имущества, с последующим распределением этих расходов между наследниками пропорционально стоимости полученного каждым из них наследства.

Входящие в состав наследства наличные деньги вносятся в депозит нотариуса, а валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них и не требующие управления ценные бумаги передаются банку на хранение по договору в соответствии со статьей 921 ГК РФ. Если нотариусу стало известно, что в состав наследства входит оружие, он уведомляет об этом органы внутренних дел. Другое входящее в состав наследства имущество, если оно не требует управления, передается нотариусом по договору на хранение кому-либо из наследников, а при невозможности передать его наследникам - другому лицу по усмотрению нотариуса. В случае, когда наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, хранение указанного имущества обеспечивается ис-

полнителем завещания самостоятельно либо посредством заключения договора хранения с кем-либо из наследников или другим лицом по усмотрению исполнителя завещания.

Доверительное управление наследственным имуществом. Если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и тому подобное), нотариус в соответствии со статьей 1026 ГК РФ в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления этим имуществом. В случае, когда наследование осуществляется по завещанию, в котором назначен исполнитель завещания, права учредителя доверительного управления принадлежат исполнителю завещания.

Возмещение расходов, вызванных смертью наследодателя, и расходов на охрану наследства и управление им. Необходимые расходы, вызванные предсмертной болезнью наследодателя, расходы на его достойные похороны, включая необходимые расходы на оплату места погребения наследодателя, расходы на охрану наследства и управление им, а также расходы, связанные с исполнением завещания, возмещаются за счет наследства в пределах его стоимости. Эти требования о возмещении расходов могут быть предъявлены к наследникам, принявшим наследство, а до принятия наследства - к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. Такие расходы возмещаются до уплаты долгов кредиторам наследодателя и в пределах стоимости перешедшего к каждому из наследников наследственного имущества. При этом в первую очередь возмещаются расходы, вызванные болезнью и похоронами наследодателя, во вторую - расходы на охрану наследства и управление им и в третью - расходы, связанные с исполнением завещания. Для осуществления расходов на достойные похороны наследодателя могут быть использованы любые принадлежавшие ему денежные средства, в том числе во вкладах или на счетах в банках. Банки, во вкладах или на счетах которых находятся денежные средства наследодателя, обязаны по постановлению нотариуса предоставить их лицу, указанному в постановлении нотариуса, для оплаты указанных расходов.

Наследник, которому завещаны денежные средства, внесенные во вклад или находящиеся на любых других счетах наследодателя в банках, в том числе в случае, когда они завещаны путем завещательного распоряжения в банке, вправе в любое время до истечения шести месяцев со дня открытия наследства получить из вклада или со счета наследодателя денежные средства, необходимые для его похорон. Размер средств, выдаваемых на основании настоящего пункта банком на похороны наследнику или указанному в постановлении нотариуса лицу, не может превышать сто минимальных размеров оплаты труда, установленных законом на день обраще-

ния за получением этих средств. Указанные правила соответственно применяются и к иным кредитным организациям, которым предоставлено право привлекать во вклады или на другие счета денежные средства граждан.

Ответственность наследников по долгам наследодателя. Наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя солидарно. Каждый из наследников отвечает по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества. Наследник, принявший наследство в порядке наследственной трансмиссии, отвечает в пределах стоимости этого наследственного имущества по долгам наследодателя, которому это имущество принадлежало, и не отвечает этим имуществом по долгам наследника, от которого к нему перешло право на принятие наследства.

Кредиторы наследодателя вправе предъявить свои требования к принявшим наследство наследникам в пределах сроков исковой давности, установленных для соответствующих требований. До принятия наследства требования кредиторов могут быть предъявлены к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. В последнем случае суд приостанавливает рассмотрение дела до принятия наследства наследниками или перехода выморочного имущества в порядке наследования к Российской Федерации. При предъявлении требований кредиторами наследодателя срок исковой давности, установленный для соответствующих требований, не подлежит перерыву, приостановлению и восстановлению.

Глава № 36. Наследование отдельных видов имущества.

§1. Наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, производственных кооперативах. Наследование предприятия.

Наследование прав, связанных с участием в хозяйственных товариществах и обществах, производственных кооперативах. В состав наследства участника полного товарищества или полного товарища в товариществе на вере, участника общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью, члена производственного кооператива входит доля (пай) этого участника (члена) в складочном (уставном) капитале (имуществе) соответствующего товарищества, общества или кооператива. Если в соответствии с ГК РФ, другими законами или учредительными документами хозяйственного товарищества или общества либо производственного кооператива для вступления наследника в хозяйственное товарищество или производственный кооператив либо для перехода к наследнику доли в уставном капитале хозяйственного общества требуется согласие остальных участников товарищества или общества либо членов кооператива и в таком согласии наследнику отказано, он вправе получить от хозяйственного товарищества или общества либо производственного кооператива действительную стоимость унаследованной доли (пая) либо соответствующую ей часть имущества в порядке, предусмотренном применительно к указанному случаю правилами ГК РФ, других законов или учредительными документами соответствующего юридического лица.

В состав наследства вкладчика товарищества на вере входит его доля в складочном капитале этого товарищества. Наследник, к которому перешла эта доля, становится вкладчиком товарищества на вере. В состав наследства участника акционерного общества входят принадлежавшие ему акции. Наследники, к которым перешли эти акции, становятся участниками акционерного общества.

Наследование прав, связанных с участием в потребительском кооперативе. В состав наследства члена потребительского кооператива входит его пай. Наследник члена жилищного, дачного или иного потребительского кооператива имеет право быть принятым в члены соответствующего кооператива. Такому наследнику не может быть отказано в приеме в члены кооператива. Решение вопроса о том, кто из наследников может быть принят в члены потребительского кооператива в случае, когда пай наследодателя перешел к нескольким наследникам, а также порядок, способы и сроки выплаты наследникам, не ставшим членами кооператива, причитающихся им сумм или выдачи вместо них имущества в натуре определяются законодательством о потребительских кооперативах и учредительными документами соответствующего кооператива.

Наследование предприятия. Наследник, который на день открытия наследства зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, или коммерческая организация, которая является наследником по завещанию, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли входящего в состав наследства предприятия с соблюдением правил статьи 1170 ГК РФ. В случае, когда никто из наследников не имеет указанного преимущественного права или не воспользовался им, предприятие, входящее в состав наследства, разделу не подлежит и поступает в общую долевую собственность наследников в соответствии с причитающимися им наследственными долями, если иное не предусмотрено соглашением наследников, принявших наследство, в состав которого входит предприятие.

§2. Наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства. Наследование вещей, ограничено оборотоспособных. Наследование земельных участков.

Наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства. После смерти любого члена крестьянского (фермерского) хозяйства наследство открывается, и наследование осуществляется на общих основаниях с соблюдением при этом правил статей 253-255 и 257-259 ГК РФ. Если наследник умершего члена крестьянского (фермерского) хозяйства сам членом этого хозяйства не является, он имеет право на получение компенсации, соразмерной наследуемой им доле в имуществе, находящемся в общей совместной собственности членов хозяйства. Срок выплаты компенсации определяется соглашением наследника с членами хозяйства, а при отсутствии соглашения судом, но не может превышать один год со дня открытия наследства. При отсутствии соглашения между членами хозяйства и указанным наследником об ином доле наследодателя в этом имуществе считается равной долям других членов хозяйства. В случае принятия наследника в члены хозяйства указанная компенсация ему не выплачивается.

В случае, когда после смерти члена крестьянского (фермерского) хозяйства это хозяйство прекращается, в том числе в связи с тем, что наследодатель был единственным членом хозяйства, а среди его наследников лиц, желающих продолжать ведение крестьянского (фермерского) хозяйства, не имеется, имущество крестьянского (фермерского) хозяйства подлежит разделу между наследниками по правилам статей 258 и 1182 ГК РФ.

Наследование вещей, ограничено оборотоспособных. Принадлежавшие наследодателю оружие, сильнодействующие и ядовитые вещества, наркотические и психотропные средства и другие ограничено оборотоспособные вещи входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях, установленных ГК РФ. На принятие наследства, в состав которого входят такие вещи, не требуется специального разрешения. Меры по охра-

не входящих в состав наследства ограниченно оборотоспособных вещей до получения наследником специального разрешения на эти вещи осуществляются с соблюдением порядка, установленного законом для соответствующего имущества. При отказе наследнику в выдаче указанного разрешения его право собственности на такое имущество подлежит прекращению в соответствии со статьей 238 ГК РФ, а суммы, вырученные от реализации имущества, передаются наследнику за вычетом расходов на его реализацию.

Наследование земельных участков. Принадлежавшие наследодателю на праве собственности земельный участок или право пожизненного наследуемого владения земельным участком входит в состав наследства и наследуется на общих основаниях, установленных ГК РФ. На принятие наследства, в состав которого входит указанное имущество, специальное разрешение не требуется. При наследовании земельного участка или права пожизненного наследуемого владения земельным участком по наследству переходят также находящиеся в границах этого земельного участка поверхностный (почвенный) слой, замкнутые водоемы, находящиеся на нем лес и растения.

Особенности раздела земельного участка. Раздел земельного участка, принадлежащего наследникам на праве общей собственности, осуществляется с учетом минимального размера земельного участка, установленного для участков соответствующего целевого назначения. При невозможности раздела земельного участка в порядке, указанном выше, земельный участок переходит к наследнику, имеющему преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли этого земельного участка. Компенсация остальным наследникам предоставляется в порядке, установленном статьей 1170 ГК РФ. В случае, когда никто из наследников не имеет преимущественного права на получение земельного участка или не воспользовался этим правом, владение, пользование и распоряжение земельным участком осуществляются наследниками на условиях общей долевой собственности.

§3. Наследование невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию. Наследование имущества, предоставленного наследодателю государством или муниципальным образованием на льготных условиях. Наследование государственных наград, почетных и памятных знаков.

Наследование невыплаченных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию. Право на получение подлежащих выплате наследодателю, но не полученных им при жизни по какой-либо причине сумм заработной платы и приравненных к ней платежей, пенсий, стипендий, пособий по социальному страхованию, возмещения

вреда, причиненного жизни или здоровью, алиментов и иных денежных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию, принадлежит проживавшим совместно с умершим членам его семьи, а также его нетрудоспособным иждивенцам независимо от того, проживали они совместно с умершим или не проживали. Требования о выплате сумм должны быть предъявлены обязанным лицам в течение четырех месяцев со дня открытия наследства. При отсутствии лиц, имеющих право на получение сумм, не выплаченных наследодателю, или при непредъявлении этими лицами требований о выплате указанных сумм в установленный срок соответствующие суммы включаются в состав наследства и наследуются на общих основаниях, установленных ГК РФ.

Наследование имущества, предоставленного наследодателю государством или муниципальным образованием на льготных условиях. Средства транспорта и другое имущество, предоставленные государством или муниципальным образованием на льготных условиях наследодателю в связи с его инвалидностью или другими подобными обстоятельствами, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях, установленных ГК РФ.

Наследование государственных наград, почетных и памятных знаков. Государственные награды, которых был удостоен наследодатель и на которые распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, не входят в состав наследства. Передача указанных наград после смерти награжденного другим лицам осуществляется в порядке, установленном законодательством о государственных наградах Российской Федерации.

Принадлежавшие наследодателю государственные награды, на которые не распространяется законодательство о государственных наградах Российской Федерации, почетные, памятные и иные знаки, в том числе награды и знаки в составе коллекций, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях, установленных ГК РФ.

Выводы:

Под наследованием следует понимать переход прав и обязанностей умершего лица - наследодателя к его наследникам в соответствии с нормами наследственного права. При этом круг наследников по закону определяет закон, круг наследников по завещанию.

Наследование представляет собой переход прав и обязанностей умершего гражданина (наследодателя) к другим лицам (наследникам) в установленном законом порядке. Особенность наследования состоит в универсальном характере правопреемства, который проявляется в том, что права и обязанности умершего переходят к наследникам как единое целое, непосредственно от наследодателя.

Наследование происходит по закону и по завещанию. По закону - ко-

гда нет завещания или завещание охватывает не наследство. Наследование по закону осуществляется в порядке очередности. Особое значение для дальнейшего изучения наследственного права имеет закрепление основ знаний об объектах и субъектах наследования.

Говоря об объектах наследования, необходимо усвоить, что объектами наследственного преемства являются имущественные и некоторые неимущественные права и обязанности наследодателя, которые составляют наследство (наследственное имущество). При этом права наследодателя составляют актив наследства, а его обязанности – пассив.

Не переходят по наследству имущественные права умершего, носящие строго личный характер (например, право на возмещение вреда, причиненного здоровью, право на получение пенсии, алиментов и др.).

Субъектами наследственного правопреемства являются наследодатель и наследники. Наследодатель – это физическое лицо, имущество которого после его смерти переходит к другим лицам. Наследниками являются лица, к которым переходит имущество наследодателя. Ими могут быть физические лица (граждане России, иностранные граждане, лица без гражданства), юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

РАЗДЕЛ 11. ОТНОШЕНИЯ В ОБЛАСТИ МЕЖДУНАРОДНОГО ЧАСТНОГО ПРАВА.

Глава №37. Общие принципы регулирования отношений в области международного частного права.

§1. Принципы европейского договорного права.

Принципы европейского договорного права применяются как основные правила договорного права в Европейском Сообществе в случае, если стороны согласились о том, что их договор подчиняется указанным принципам.

Принципы европейского договорного права применяются:

1. когда стороны согласились о том, что их договор подчиняется “Общим принципам законодательства”, “*lex mercatoria*” или подобному.

2. если стороны не избрали иной системы или правил законодательства, которые регулируют их договор.

Принципы европейского договорного права обеспечивают разрешение вопроса, которые не может быть разрешен системой или правилами законодательства. Стороны могут исключить применение любых из настоящих принципов или частично отменить или изменить их влияние, в случае, если иное не предусмотрено в принципах договорного права.

Стороны связаны любым обычаем, о котором они договорились и практикой, которую они установили в своих взаимоотношениях.

Стороны связаны обычаем, который является наиболее применимым лицам в аналогичной ситуации, исключая случаи, когда применение такого обычая было бы неразумным.

Принципы европейского договорного права должны быть истолкованы и развиты в соответствии с их целями. В частности, необходимо учитывать соблюдение добросовестности и справедливого ведения дел, уверенность в договорных отношениях и постоянность применения принципов.

Вопросы, в границах принципов, но напрямую ими не регулированные, могут быть урегулированы в соответствии с идеями, лежащими в основе настоящих принципов. В ином случае применяются принципы европейского договорного права частного международного права.

В принципах, за исключением случаев, когда контекст подразумевает иное:

1. “действие” включает бездействие;
2. “суд” включает арбитраж;
3. “намеренное действие” включает неосторожность;
4. “неисполнение” означает любое неисполнение обязательства по договору и включает задержку исполнения, неполное исполнение и отказ от сотрудничества для наиболее полного исполнения договора.

Осуществляя свои права и неся обязанности, каждая сторона должна действовать добросовестно и в соответствии с честной деловой практикой.

Стороны не могут исключить или ограничить настоящую обязанность.

Каждая сторона обязана сотрудничать с другой стороной для наибольшей эффективности договора.

В соответствии с настоящими принципами, разумная необходимость должна оцениваться тем, что добросовестно действующее лицо в аналогичной ситуации сочло бы разумно необходимым. В частности, оценивая, что является разумно необходимым, необходимо учитывать природу и цель договора, обстоятельства дела, а также обычаи и практику вовлеченного рода деятельности или профессии.

Сторона предполагается осведомленной или предвидящей факт или в состоянии узнать или предвидеть факт, если любое лицо, за которое она была ответственна, знало или предвидело факт или должно было знать или предвидеть его, исключая случаи, когда это лицо не было вовлечено в подготовку или исполнение договора.

Сторона предполагается действующей намеренно или с грубой небрежностью или не добросовестно и не в соответствии с честной деловой практикой, если так действовало лицо, которому она доверила исполнение или которое действовало по ее согласию.

Уведомление, данное в соответствии с настоящими принципами, имеет силу, если оно дано любыми средствами, в письменном виде или иначе, в зависимости от обстоятельств.

Если в соответствии с настоящими принципами одна сторона дает уведомление другой стороне в виду неисполнения другой стороны или ввиду того, что такое неисполнение обоснованно предвидится первой стороной, и уведомление должным образом доставлено или послано, задержка в передаче уведомления или его неполучение не препятствует его вступлению в силу. Такое уведомление вступает в силу с момента, когда оно должно было быть доставлено при нормальных обстоятельствах.

В любом другом случае уведомление не имеет силы до тех пор, пока оно не будет получено лицом, которому оно предназначено.

“Уведомление” включает заявление, требование, запрос или любую другую форму взаимодействия.

Условия и исполнение договора. Там, где договор не устанавливает цену или метод ее установления, предполагается, что стороны договорились об обоснованной цене. Те же правила применяются к любому другому условию договора.

Там, где цена или любое другое условие договора должно быть установлено одной стороной, чье установление полностью безосновательно, то, несмотря на любые условия контрагенту, обоснованная цена или иное условие должно быть применено.

Там, где цена или другое условие договора должно быть определено третьей стороной, что не может быть или не будет сделано, стороны презюмируются уполномочившими суд назначить другое лицо определить это.

Если цена или другое условие, установленное третьим лицом, грубо необоснованно, обоснованная цена или условие должно быть определено.

Там, где цена или любое условие договора устанавливается путем отсылки к несуществующим, переставшим существовать или быть достижимыми факторам, ближайший эквивалентный фактор должен быть применен.

Если договор не оговаривает качество, сторона должна придерживаться, по крайней мере, среднего качества.

Если место исполнения договорного обязательства не обозначено или не может быть определено из договора, оно должно быть:

1. в случае обязанности платить деньги - место ведения бизнеса кредитора во время заключения договора;
2. в случае обязательства, иного, чем платить деньги, - место ведения бизнеса лица, принявшего на себя обязательства во время заключения договора;

Если у стороны есть более одного места ведения бизнеса, местом ведения бизнеса для целей предшествующего параграфа является то, которое имеет большее отношение к договору, учитывая обстоятельства известные или ожидаемые сторонами во время заключения договора.

Если у стороны нет места ведения бизнеса, ее обычное местоположение рассматривается как место ведения бизнеса.

Сторона должна осуществить исполнение обязательства:

1. если время обусловлено или установлено договором - в это время;
2. если период времени обусловлен или установлен договором - в любое время в течение этого периода, если только обстоятельства не указывают, что другая сторона должна выбрать время;
3. в любом другом случае - в течение разумного времени после заключения договора.

Сторона может отклонить предложение о досрочном исполнении обязательства, исключая случаи, когда принятие предложения не нарушает ее интересы безосновательно.

Принятие стороной досрочного исполнения не влияет на время, определенное для исполнения ее собственных обязательств.

Договор на неопределенный период может быть завершен стороной путем подачи заблаговременного уведомления.

Выплата денег может быть сделана в любой форме, используемой в обычной практике бизнеса.

Кредитор, который в соответствии с договором или добровольно принимает чек или другой платежный ордер или обязательство оплатить, презюмируется действующим таким образом только на условии, что это будет покрыто. Кредитор не может принуждать оплатить исходное обязательство, если только ордер или обязательство оплатить не являются покрытыми.

Стороны могут договориться о том, что оплата может быть произведена только в оговоренной валюте.

В отсутствии такого соглашения, сумма денег, выраженная в валюте отличной от валюты места совершения оплаты, может быть переведена в валюту этого места по курсу обмена валюты, превалирующего на момент совершения оплаты.

Если, вопреки предписанию предыдущего параграфа, должник не произвел оплату в должное время, кредитор может требовать оплаты в валюте места совершения оплаты в соответствии с курсом обмена валюты, превалирующего на момент, когда оплата должна была быть произведена, либо на момент совершения оплаты.

В случае, когда сторона должна выполнить несколько однородных обязательств, и исполнения не достаточно для удовлетворения всех обязательств, то в соответствии с параграфом 4, сторона может во время исполнения обязательства заявить к какому из обязательств относится исполнение.

Если исполняющая сторона не делает такого заявления, противоположная сторона может в разумное время отнести исполнение к обязательству на свой выбор, информируя об этом исполняющую сторону. Однако, любое подобное назначение исполнения обязательства, которое:

1. еще не наступило или
2. незаконно или
3. спорно – является недействительным.

В отсутствие назначения, указанного стороной исполнение обязательства относится к тому обязательству, которое удовлетворяет одному из следующих критериев при указанных обстоятельствах:

1. наступившее обязательство или обязательство, которое должно наступить первым;
2. обязательство, для которого сторона, по отношению к которой имеется обязательство (кредитор), имеет минимальное обеспечение;
3. наиболее обременительное обязательство для должника;
4. обязательство, возникшее первым.

Если не один из перечисленных критериев не применим, исполнение относится пропорционально ко всем обязательствам.

В случае денежного обязательства оплата должника относится в первую очередь, к расходам, во вторую - к процентам и в третью - к основной сумме, если кредитор не укажет иного назначения.

Сторона, владеющая реальной неденежной собственностью в силу невозможности другой стороной принять или забрать эту собственность, должна предпринять разумные шаги для обеспечения сохранности этой собственности.

Сторона, владеющая имуществом, может погасить свою обязанность доставки или возврата:

1. путем передачи собственности на хранение на разумных условиях третьей стороне до распоряжения другой стороны с извещением другой стороны об этом; или

2. путем продажи собственности на разумных условиях, известив об этом другую сторону, и оплаты чистого дохода этой стороне.

В случае если собственность является скоропортящейся или ее сохранение неразумно дорого, сторона должна предпринять разумные шаги для ее реализации. Она может погасить свою обязанность доставки или возврата путем оплаты чистого дохода другой стороне.

Сторона, владеющая имуществом, имеет право на возмещение понесенных расходов или удержание их суммы из дохода от продажи.

В случае отказа стороны от акцепта должным образом оплаченных другой стороной денег, сторона может, предварительно известив об этом другую сторону, погасить свое обязательство оплаты путем депонирования денег для распоряжения другой стороны в соответствии с законодательством места платежа.

Третья сторона может требовать исполнения договорного обязательства, в случае, если его право на это было определено согласованно должником и кредитором, или, когда такое соглашение должно быть согласовано исходя из целей договора или из обстоятельств дела. Третья сторона не должна быть обязательно определена во время подписания соглашения.

Если третья сторона отказывается от права требования исполнения, это право признается не существовавшим.

Кредитор может, посредством извещения должника, лишит третью сторону права требования исполнения, за исключением случаев, когда:

1. третья сторона получила уведомление от кредитора о том, что право стало неотменяемым; или

2. должник или кредитор получили уведомление от третьей стороны о том, что последняя принимает право.

Кредитор не может отказать в исполнении третьей стороне, за исключением случаев, когда договор требует личного исполнения, если:

1. третья сторона действует с согласия должника, либо

2. третья сторона имеет законный интерес в исполнении и должник не исполнил обязательство, либо ясно, что он не исполнит обязательство в необходимые сроки.

Исполнение третьей стороной, в соответствии с параграфом (1) освобождает должника от исполнения.

Сторона обязана исполнить обязательство, даже если исполнение стало более обременительным ввиду возрастания цены исполнения или ввиду уменьшения размера возмещения от исполнения.

Если, однако, исполнение договора становится слишком обременительным ввиду изменения обстоятельств, стороны обязаны либо вступить в переговоры с целью изменения или прекращения договора, при условии, что:

1. изменение обстоятельств произошло после подписания договора, либо до его подписания, но это изменение не было и не могло быть известно сторонам во время подписания договора, и
2. возможность изменения обстоятельств не могла быть учтена во время подписания договора, и
3. риск изменения обстоятельств не является тем, который, в соответствии с договором, пострадавшая сторона обязана понести.

Если стороны не достигли соглашения в разумный срок, суд может:

1. прекратить действие договора в дату и время, определяемое судом, либо
2. изменить договор таким образом, чтобы распределить между сторонами в справедливой мере потери и выгоды, являющиеся результатом изменения обстоятельств; и
3. в любом случае присудить компенсацию за убытки стороне, пострадавшей от действий другой стороны, отвергавшей переговоры либо действовавшей в переговорах недобросовестно.

Неисполнение обязательства и общие средства правовой защиты.

В случае если сторона не выполняет обязательство по договору и невыполнение не оправдано статьей 3.108 Принципов европейского договорного права, пострадавшая сторона может обратиться к одному из средств правовой защиты, установленными в главе 4 Принципов европейского договорного права.

В случае если неисполнение стороной оправдано статьей 3.108 Принципов европейского договорного права, пострадавшая сторона может обратиться к одному из средств правовой защиты, установленными в главе 4 Принципов европейского договорного права, исключая требование исполнения и возмещения убытков.

Сторона не может обращаться к каким-либо средствам правовой защиты, установленными главой 4 Принципов европейского договорного права, в том случае, когда ее действия являются причиной неисполнения другой стороны.

Несовместимые средства правовой защиты могут быть аккумулярованы. В частности, сторона не лишена права на возмещение убытков путем осуществления своего права на любое другое средство защиты.

Неисполнение обязательства является полным неисполнением договора, если:

1. строгое следование обязательству является сутью договора, либо
2. неисполнение существенно лишает пострадавшую сторону того, что она ожидала получить в результате сделки, за исключением случая, когда другая сторона не предвидела или не могла предвидеть такой результат, или
3. неисполнение является намеренным и дает основания пострадавшей стороне полагать, что она не может полагаться на дальнейшее исполнение другой стороной.

Сторона, чье предложение об исполнении не принято другой стороной, потому что это не соответствует договору, может сделать новое соответствующее предложение, в котором время исполнения еще не наступило или задержка не повлекла бы за собой установление полного неисполнения.

Сторона, имеющая основания предполагать полное неисполнение другой стороной, может потребовать соответствующей гарантии должного исполнения и в то же время может временно отказаться от исполнения своих собственных обязательств на срок, пока основания предполагать неисполнение наличествуют.

В случае если эта гарантия не предоставлена в разумное время, сторона, запрашивающая ее, может расторгнуть договор, если она продолжает основательно предполагать возможность полного неисполнения другой стороной, и немедленно известить о расторжении.

В случае неисполнения пострадавшая сторона может посредством извещения другой стороны предоставить ей дополнительный срок для исполнения.

Во время дополнительного срока пострадавшая сторона может приостановить исполнение своих аналогичных обязательств и обжаловать убытки, но не может прибегать к другим средствам правовой защиты. Если она получает извещение от другой стороны о неисполнении последней в указанный срок, или по истечении срока исполнения не происходит, пострадавшая сторона может обратиться к любому средству правовой защиты, определенному в главе 4 принципов.

В случае задержки исполнения, которое не является полным, пострадавшая сторона, известившая об установлении достаточного срока, может расторгнуть договор по окончании установленного срока. Пострадавшая сторона может в своем извещении указать, что если другая сторона не исполняет обязательство в течение указанного срока, договор расторгается автоматически. Если установленный срок слишком мал, пострадавшая сторона может расторгнуть договор или договор может быть расторгнут

автоматически только по истечении разумного срока с момента уведомления.

Сторона, вверяющая исполнение другому лицу, остается ответственной за исполнение.

Неисполнение стороной оправдано, если она докажет, что это произошло ввиду препятствий вне ее контроля и что она не могла ожидать появления этих препятствий в момент заключения договора, либо избежать или преодолеть препятствия или их последствия.

В случае если препятствия носят временный характер, оправдание, указанное в настоящей статье, имеет силу на время действия препятствий. Однако если задержка достигает полного неисполнения, кредитор может классифицировать ее таким образом.

Неисполняющая обязательство сторона должна удостовериться в том, что извещение о препятствии и о его влиянии на исполнение получено другой стороной в течение разумного срока после того, как неисполняющая сторона узнала или должна была узнать об этих препятствиях. Другая сторона имеет право на возмещение ущерба, причиненного в результате неполучения такого извещения.

Стороны могут заранее оговорить ограничение или исключение ответственности за неисполнение, за исключением случаев, когда неисполнение является намеренным либо ограничение или исключение безосновательно.

Частные средства правовой защиты в случае неисполнения обязательства.

Денежные обязательства. Кредитор в праве взыскать причитающиеся ему деньги. В случае если кредитор еще не исполнил свое обязательство и ясно, что должник не пожелает принять исполнение, кредитор может, тем не менее, продолжать свое исполнение и может взыскать сумму, причитающуюся в соответствии с договором, за исключением:

1. он смог сделать разумное покрытие сделки без значительных усилий или расходов; либо
2. исполнение было бы неразумным в настоящих обстоятельствах.

Неденежные обязательства.

Пострадавшая сторона в праве требовать конкретного исполнения обязательства, а не выплаты денег, включая правовую защиту неисполненного обязательства.

Конкретное исполнение не может, однако, быть получено в случаях:

1. исполнение будет незаконно или невозможно; либо
2. исполнение потребует от должника безосновательных усилий или затрат; либо
3. исполнение заключается в обеспечении услуг или работ личного характера или зависит от личных отношений; или

4. пострадавшая сторона может получить исполнение из иных ресурсов.

Пострадавшая сторона теряет право на конкретное исполнение, если она не добивается его в течение разумного времени, после того, как стало известно о неисполнении.

Тот факт, что право на исполнение исключено настоящим Разделом не исключает требования о возмещении убытков.

Право на отказ в исполнении. Сторона, действующая одновременно или после другой стороны, может отказаться от исполнения до того момента, когда другая сторона предложила исполнение или исполнила обязательство. Первая сторона может отказаться от всего своего исполнения или от его части целесообразно обстоятельствам.

Сторона может аналогичным образом отозвать исполнение своего обязательства, как только становится ясно, что с другой стороны последует неисполнение, когда наступает время исполнения другой стороной.

Расторжение договора. Сторона может расторгнуть договор в случае его полного неисполнения другой стороной. В случае задержки пострадавшая сторона может также расторгнуть договор в соответствии с Разделом 3.106(3) Принципов европейского договорного права.

Если договор должен быть исполнен отдельными частями, и в отношении части, к которой может быть назначено встречное исполнение, наличествует полное неисполнение, пострадавшая сторона может воспользоваться своим правом расторжения договора в соответствующей его части, в соответствии с указанным Разделом. Она может расторгнуть договор полностью только в случае, если неисполнение является полным в отношении всего договора.

Право стороны расторгнуть договор может быть осуществлено путем извещения другой стороны.

Пострадавшая сторона теряет свое право на расторжение договора, если она не известит в течение разумного периода времени после того, как ей стало или должно было стать известно о неисполнении обязательства.

1. В случае, когда обязательство не было предложено к исполнению в должное время, пострадавшая сторона не должна извещать о расторжении до того, как предложение исполнения было сделано. Если предложение исполнения сделано позже, она теряет свое право на расторжение, если не извещает о расторжении в течение разумного времени после того, как она узнала или должна была узнать о предложении исполнения.

2. Если, однако, пострадавшая сторона узнала или имела все основания узнать о том, что другая сторона намерена предложить исполнение в разумные сроки, и пострадавшая сторона без всяких на то оснований не известила другую сторону о том, что она не примет исполнения, она теряет свое право на расторжение договора, если другая сторона действительно предложила исполнение в разумные сроки.

Если сторона оправдана по статье 3.108 Принципов европейского договорного права через обстоятельства, носящие всеобщий и постоянный характер, договор расторгается автоматически без уведомления в момент появления препятствий.

В случае, когда до момента исполнения обязательства стороной становится ясно, что обязательство не будет исполнено, другая сторона может расторгнуть договор.

Расторжение договора освобождает обе стороны от их обязательств совершать и получать будущее исполнение, но, в соответствии со статьями 4.306, 4.307 и 4.308 принципов, не влияет на права и обязанности, возникшие до момента расторжения договора.

Расторжение не влияет на условия договора в отношении урегулирования споров или любые другие условия, которые должны действовать даже после расторжения договора.

Сторона, расторгающая договор, может отказаться от собственности, ранее полученной от другой стороны, если ее цена для первой стороны значительно понизилась в результате неисполнения другой стороной.

Расторгая договор, сторона может возместить деньги, уплаченные за исполнение, которые она не получила или от которых надлежащим образом отказалась.

Расторгая договор, сторона, поставившая собственность, которая может быть возвращена и за которую она не получила оплаты или другого встречного исполнения, может возместить собственность.

Расторгая договор, сторона, осуществившая исполнение, которое не может быть возмещено и за которое она не получила оплаты или иного встречного исполнения, может возместить разумную сумму по цене исполнения с другой стороны.

Понижение цены. Сторона, принявшая предложение об исполнении обязательства, не соответствующее договору, может понизить цену. Это понижение должно быть пропорционально понижению в цене исполнения во время предложения исполнения по сравнению с ценой, которую соответствующее предложение имело бы в это время.

Сторона, уполномоченная понижать цену в соответствии с предыдущим параграфом, и уплатившая сумму, превышающую пониженную цену, может взыскать расходы с другой стороны.

Сторона, понизившая цену, не может также взыскать убытки за уменьшение цены исполнения, но остается в праве на требование возмещения убытков за любые будущие потери, которые она понесет, и которые могут быть возмещены в соответствии с разделом 5 гл. 4 Принципов европейского договорного права.

Ущерб и проценты. Пострадавшая сторона имеет право на возмещение ущерба за убытки, ставшие следствием неисполнения другой сторо-

ной, не оправданных Статьей 3.108 Принципов европейского договорного права.

Убытки, подлежащие возмещению, включают в себя:

- нематериальный ущерб;
- будущие убытки, которые вероятно появятся.

Общая мера возмещения ущерба является суммой, которая максимально приблизит пострадавшую сторону к состоянию, в котором она была бы, если договор был бы должным образом исполнен. Такое возмещение ущерба покрывает убытки, которые понесла пострадавшая сторона, и упущенную выгоду.

Неисполняющая сторона ответственна только за те убытки, которые были ею предвидены или могли бы быть предвидены во время заключения договора и явились причиной неисполнения, за исключением случаев, когда неисполнение было намеренным или следствием грубой неосторожности.

Неисполняющая сторона не ответственна за убытки, понесенные пострадавшей стороной следующим образом:

- пострадавшая сторона способствовала неисполнению или его размерам, и
- убытки могли быть меньше, если бы пострадавшая сторона предприняла соответствующие шаги.

Пострадавшая сторона в праве на возмещение любых расходов, понесенных в результате попытки снизить убытки.

В случае, когда пострадавшая сторона расторгла договор и произвела операцию с покрытием в разумное время и разумным образом, она может покрыть разницу между ценой договора и ценой операции с покрытием, так же как и возмещение за будущие убытки, если они подлежат возмещению в соответствии с Принципами европейского договорного права.

В случае, когда пострадавшая сторона расторгла договор и не произвела операции с покрытием, но есть действующая цена за исполнение, обусловленная договором, она может возместить разницу между ценой договора и ценой, действительной на момент расторжения договора, а также ущерб за будущие убытки, если они подлежат возмещению в соответствии с настоящим Разделом.

Если выплата денег задержана, пострадавшая сторона в праве на начисление процентов на сумму с момента, когда оплата должна была быть осуществлена, до момента ее реального осуществления. Проценты исчисляются по средней банковской ставке для первоклассных заемщиков, обладающей для валюты договора в месте осуществления оплаты.

Пострадавшая сторона может дополнительно возместить убытки за любые будущие потери, если они подлежат возмещению в соответствии с Принципами европейского договорного права.

В случае, когда договор предусматривает, что неисполнившая обязательство сторона должна выплатить установленную сумму пострадавшей стороне за неисполнение, пострадавшая сторона должна получить эту сумму вне зависимости от реальных убытков. Однако, вопреки любым соглашениям контрагентов, установленная сумма может быть снижена до разумных пределов, в случае, если она несоразмерна убыткам, понесенным в результате неисполнения и другим обстоятельствам. Ущерб измеряется в валюте, наиболее отражающей убытки пострадавшей стороны.

§2. Право России, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом.

Определение права, подлежащего применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных лиц или гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом. Право, подлежащее применению к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных граждан или иностранных юридических лиц либо гражданско-правовым отношениям, осложненным иным иностранным элементом, в том числе в случаях, когда объект гражданских прав находится за границей, определяется на основании международных договоров Российской Федерации, ГК РФ, других законов и обычаев, признаваемых в Российской Федерации. Особенности определения права, подлежащего применению международным коммерческим арбитражем, устанавливаются законом о международном коммерческом арбитраже. Если невозможно определить право, подлежащее применению, применяется право страны, с которой гражданско-правовое отношение, осложненное иностранным элементом, наиболее тесно связано. Если международный договор Российской Федерации содержит материально-правовые нормы, подлежащие применению к соответствующему отношению, определение на основе коллизионных норм права, применимого к вопросам, полностью урегулированным такими материально-правовыми нормами, исключается.

Квалификация юридических понятий при определении права, подлежащего применению. При определении права, подлежащего применению, толкование юридических понятий осуществляется в соответствии с российским правом, если иное не предусмотрено законом. Если при определении права, подлежащего применению, юридические понятия, требующие квалификации, не известны российскому праву или известны в ином словесном обозначении либо с другим содержанием и не могут быть определены посредством толкования в соответствии с российским правом, то при их квалификации может применяться иностранное право.

Применение права страны с множественностью правовых систем. В случае, когда подлежит применению право страны, в которой дей-

ствуют несколько правовых систем, применяется правовая система, определяемая в соответствии с правом этой страны. Если невозможно определить в соответствии с правом этой страны, какая из правовых систем подлежит применению, применяется правовая система, с которой отношение наиболее тесно связано.

Взаимность. Иностранное право подлежит применению в Российской Федерации независимо от того, применяется ли в соответствующем иностранном государстве к отношениям такого рода российское право, за исключением случаев, когда применение иностранного права на началах взаимности предусмотрено законом. В случае, когда применение иностранного права зависит от взаимности, предполагается, что она существует, если не доказано иное.

Обратная отсылка. Любая отсылка к иностранному праву в соответствии с правилами настоящего раздела должна рассматриваться как отсылка к материальному, а не к коллизионному праву соответствующей страны, за исключением следующих случаев. Обратная отсылка иностранного права может приниматься в случаях отсылки к российскому праву, определяющему правовое положение физического лица.

Установление содержания норм иностранного права. При применении иностранного права суд устанавливает содержание его норм в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной в соответствующем иностранном государстве. В целях установления содержания норм иностранного права суд может обратиться в установленном порядке за содействием и разъяснением в Министерство юстиции Российской Федерации и иные компетентные органы или организации в Российской Федерации и за границей либо привлечь экспертов. Лица, участвующие в деле, могут представлять документы, подтверждающие содержание норм иностранного права, на которые они ссылаются в обоснование своих требований или возражений, и иным образом содействовать суду в установлении содержания этих норм. По требованиям, связанным с осуществлением сторонами предпринимательской деятельности, бремя доказывания содержания норм иностранного права может быть возложено судом на стороны. Если содержание норм иностранного права, несмотря на предпринятые меры, в разумные сроки не установлено, применяется российское право.

Применение императивных норм. Правила настоящего раздела не затрагивают действие тех императивных норм законодательства Российской Федерации, которые вследствие указания в самих императивных нормах или ввиду их особого значения, в том числе для обеспечения прав и охраняемых законом интересов участников гражданского оборота, регулируют соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права. При применении права какой-либо страны согласно правилам настоящего раздела суд может принять во внимание императивные

нормы права другой страны, имеющей тесную связь с отношением, если согласно праву этой страны такие нормы должны регулировать соответствующие отношения независимо от подлежащего применению права. При этом суд должен учитывать назначение и характер таких норм, а также последствия их применения или неприменения.

Оговорка о публичном порядке. Норма иностранного права, подлежащая применению в соответствии с правилами настоящего раздела, в исключительных случаях не применяется, когда последствия ее применения явно противоречили бы основам правопорядка (публичному порядку) Российской Федерации. В этом случае при необходимости применяется соответствующая норма российского права. Отказ в применении нормы иностранного права не может быть основан только на отличии правовой, политической или экономической системы соответствующего иностранного государства от правовой, политической или экономической системы Российской Федерации.

Реторсии. Правительством Российской Федерации могут быть установлены ответные ограничения (реторсии) в отношении имущественных и личных неимущественных прав граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения имущественных и личных неимущественных прав российских граждан и юридических лиц.

Глава №38. Право, подлежащее применению при определении правового положения лиц.

§1. Субъекты международного частного права.

Субъектами международного частного права выступают субъекты различной юридической природы, а именно как субъекты международного права (государства, международные межправительственные организации), так и субъекты национального права (физические и юридические лица). Следует учитывать, что один и тот же субъект международного частного права может стать участником как международно-правовых, так и национально-правовых отношений.

В частности, государство, являясь членом международной валютно-финансовой организации (например, Международного Банка Реконструкции и Развития⁴, обязано вносить взносы в бюджет этой организации в иностранной валюте. В этом случае отношения между МБРР и государством-членом неизбежно принимают межгосударственную форму. В то же время, если это же государство заключает соглашение о предоставлении займа с синдикатом банков, то такие правоотношения будут носить гражданско-правовой характер и будут регулироваться соответствующим применимым национальным правом. В это случае правовой статус государства не будет отличаться от правового статуса других субъектов регулируемого правоотношения.

Отношение государства к собственным гражданам, пребывающим за границей, и отношение государства к находящимся на его территории иностранным гражданам - два основных аспекта, в которых доктриной международного частного права рассматривается гражданско-правовой статус физических лиц. Речь идет о гражданско-правовом положении в широком смысле: ведь международным частным правом определяются права и обязанности, возникающие в таких областях, как гражданско-правовые, семейные, трудовые отношения (осложненные иностранным элементом).

Иностранцы граждане и лица без гражданства пользуются в РФ согласно ч.3 ст. 62 Конституции РФ правами и несут обязанности наравне с российскими гражданами, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором РФ. Для данной категории лиц российским законодательством установлен национальный режим, который означает приравнивание иностранных граждан и лиц без гражданства в правах и обязанностях к гражданам страны пребывания.

Иностранцы граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и иной деятельностью, если занятие такой деятельностью не исключается законом; создавать в установленном порядке юридические лица са-

⁴ Далее – МБРР.

мостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь иные имущественные и личные неимущественные права. “Если иное не предусмотрено федеральным законом”, - говорится в ст. 2 ГК РФ о применении правил гражданского законодательства к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц.

Иностранец подчиняется как бы двум правопорядкам: отечественному и государства, в котором он находится. В этой двойственности - своеобразие правового положения иностранца. Правовое положение физических лиц в международном частном праве раскрывается через категории правоспособности и дееспособности.

Под гражданской правоспособностью физического лица понимается его способность быть носителем гражданских прав и обязанностей, допускаемых объективным правом данной страны. Как отмечал Л.А. Лунц, «вопрос о содержании правоспособности иностранца, как правило, не коллизийный вопрос. Это - в основном вопрос материального гражданского права, который разрешается на основе принципа национального режима».

Под гражданской дееспособностью физического лица понимается его способность своими действиями приобретать гражданские права и обязанности.

Положение иностранцев в РФ определяется, прежде всего, Конституцией РФ. Статья 37 Конституции устанавливает: «Лица, не являющиеся гражданами Российской Федерации и законно находящиеся на ее территории, пользуются правами и свободами, а также несут обязанности, установленные Конституцией, законами и международными договорами Российской Федерации».

Следовательно, в России исходным является принцип национального режима в вопросах общего правового статуса иностранцев. Иностранные граждане равны перед законом независимо от происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, отношения к религии, рода и характера занятий и других обстоятельств. При этом использование иностранными гражданами своих прав и свобод в России не должно наносить ущерб интересам российского государства, правам и законным интересам россиян и других лиц. В отдельных случаях в отношении граждан государств, где допускаются ограничения прав и свобод российских граждан, правительством могут быть установлены ответные ограничения.

При этом факт постоянного проживания иностранца в стране существенным образом влияет на его правовое положение. Надо сказать, что при постоянном проживании в РФ в таких вопросах как трудовая деятельность, обеспечение жильем, предоставление медицинской помощи, образование, иностранные граждане практически приравнены к гражданам

России. Временно пребывающие на территории РФ иностранные граждане несколько ограничены в своих правах по сравнению с постоянно проживающими на территории России иностранцами.

Иностранные граждане, принятые в учебные заведения РФ, имеют права и несут обязанности студентов в соответствии с российским законом. Документы об окончании высших учебных заведений, полученные за рубежом, признаются РФ при наличии соглашения между Россией и соответствующим государством о признании эквивалентности дипломов.

Под юридическим лицом принято понимать носителя имущественных прав и обязанностей, выступающих от своего имени и существующего независимо от лиц, входящих в его состав. Среди признаков юридического лица в праве особое значение имеют имущественная обособленность, организационное единство и самостоятельная имущественная ответственность. Имущество юридического лица обособлено от имущества членов и не зависит от их судьбы. Наличие собственного имущества, в свою очередь, является необходимой предпосылкой самостоятельной имущественной ответственности юридического лица по договорам, которые оно заключает.

Различают **общую и специальную** правоспособность юридических лиц.

При **общей правоспособности** юридическое лицо вправе приобретать гражданские права и нести гражданские обязанности, как и лицо физическое, за исключением таких прав и обязанностей, необходимой предпосылкой которых являются естественные права человека. При **специальной правоспособности** юридическое лицо вправе вступать в такие правоотношения, которые необходимы для достижения указанной в законе или уставе цели.

Особенности юридических лиц в международном частном праве: принадлежат другому государству, их деятельность регулируется иностранным правом.

Виды международных юридических лиц: международные предприятия, транснациональные компании, транснациональные корпорации, унитарные предприятия, финансово-промышленные группы СНГ и другие транснациональные объединения.

Порядок образования юридических лиц зависит от вида юридического лица. Юридические лица публичного права возникают на основании публично-правового акта. Что касается юридических лиц, по отношению к ним различают три порядка образования: разрешительный, явочно-нормативный, явочный.

При **разрешительном порядке** для образования юридического лица необходимо разрешение компетентного органа государственной власти, решающего вопрос о целесообразности создания нового субъекта права.

Явочно-нормативный порядок предполагает наличие общего нор-

мативного акта, регулирующего порядок возникновения и деятельности определенного вида юридического лица.

При **явочной системе** для создания юридического лица необходимо положительно выраженное намерение действовать в качестве особого субъекта права. Наличие такого намерения обычно выводится из устава.

Когда в гражданско-правовые отношения вступает иностранное юридическое лица, то встает вопрос, какому государству оно принадлежит и нормами права какого государства регулируется его деятельность, а именно, нормы какого государства должны регулировать порядок его создания и ликвидации, объем его правоспособности.

Общепризнанно, что эти вопросы должны регулироваться законодательством государства, которому принадлежит юридическое лицо, т. е. личным законом юридического лица. Личный закон определяет правовое положение организации (является ли она юридическим лицом, каков объем ее правоспособности, порядок совершения сделок ее органами, учреждения, существования, ликвидации).

Кроме того, по личному закону юридического лица определяют привязку юридического лица к той или иной правовой системе для решения некоторых коллизионных вопросов. В то же время, единства нет в определении того, что считать личным законом юридического лица. Законодательство некоторых стран опирается в этом вопросе на понятие национальности (места регистрации, применительно к понятию юридических лиц), третьи- резиденции (места постоянного пребывания, где совершаются его основные операции).

В целом, существует несколько доктрин в этой связи, которых придерживаются группы стран.

Доктрина инкорпорации. Согласно доктрине инкорпорации в основу взят принцип национальности юридического лица и его личным статутом считается право государства, где юридическое лицо создано и зарегистрировано. Эта доктрина получила наибольшее распространение в странах англо-американского права. Ее существенным недостатком является отсутствие связи между законом места образования юридического лица и законом места его деятельности. Ведь не секрет, что, несмотря на создание юридического лица в одном государстве, оно может иметь центр своего управления в другом, а осуществлять основную деятельность и все в третьем.

Доктрина центра эксплуатации. Эта доктрина является попыткой избежать недостатков, присущих доктрине инкорпорации. Согласно этой концепции личным законом юридического лица следует считать закон места осуществления его основной деятельности. Однако при такой постановке вопроса не будет учтено то, что, юридическое лицо может иметь несколько мест, где осуществляется его деятельность. Эта доктрина была отвергнута англо-американскими странами, но одобрена в нескольких евро-

пейских странах.

Доктрина оседлости. Как правило, учредительные документы юридического лица содержат указание относительно места его пребывания и места нахождения его административного центра. Это позволяет признать личным законом юридического лица закон местонахождения его административного центра. Доктрина получила широкое признание во Франции, Германии, Австрии, Швейцарии и других странах континентального права.

Необходимость выявления истинной национальности юридических лиц и отсутствие четких единых критериев привело к тому, что страны стали предпринимать попытки решения данного вопроса на межгосударственном уровне. Ряд стран заключили двусторонние международные договоры, где были предприняты меры для согласования общих подходов к определению национальности юридических лиц. В этих документах помимо основных, закрепленных законодательно критериев, использовались такие факторы, как национальность аукционеров, директоров, служащих, рабочих, национальность держателей ценных бумаг и т. д. Несмотря на определенные недостатки, такие договоры позволили устранить разноречивость в понимании национальности юридического лица, во всяком случае, в отношениях субъектов договаривающихся стран.

Другим вопросом, связанным с иностранными юридическими лицами, является вопрос их признания и допуска к хозяйственной деятельности в стране их местонахождения. Внутреннее законодательство принимающего государства само ставит условия, касающиеся допуска юридического лица к хозяйственной деятельности на территории данного государства. Режим, касающийся правового положения иностранного юридического лица, определяется рядом специальных законов и подзаконных актов, согласно которым, юридическому лицу может быть предоставлен как режим наиболее благоприятствующей нации, так и национальный режим. Изъятия из режимов или предоставление дополнительных привилегий может осуществляться на базе действующего местного законодательства и основывается на экономической политике конкретного государства на определенном этапе.

Помимо иностранного юридического лица, находящегося на территории конкретного государства, в международном частном праве рассматриваются проблемы, связанные с так называемыми международными юридическими лицами. К ним относятся международные предприятия, возникающие в силу международного договора, транснациональные компании и транснациональные корпорации.

По сути, международные предприятия должны регистрироваться по законодательству страны местонахождения и с этого момента они становятся субъектами местного права. Следовательно, национальность и личный статут такого предприятия определяется законодательством государ-

ства- места его официального оформления.

Подобное положение складывается с определением национальности и личного статуса транснациональной компании. Разница заключается в том, что такая компания может быть образована по законам определенной страны и формально иметь национальность, но фактически действовать во многих других странах через свои агентства, отделения, филиалы.

Транснациональные корпорации⁵ - это совокупность объединенных одной экономической целью различных самостоятельных предприятий, находящихся в разных странах и управляемых из единого центра. При этом с юридической точки зрения, отдельные предприятия, входящие в корпорацию, являются субъектами права государства своего местонахождения, а сама же транснациональная корпорация юридически никак не оформлена и поэтому в полном смысле международная. Ни одно законодательство зарубежных стран не содержит определения ТНК, поскольку действующие на их территории филиалы и дочерние предприятия этих компаний признаются местными субъектами, подчиняющимися в своей деятельности внутреннему, национальному регулированию.

Поскольку транснациональная корпорация объединяет самостоятельные предприятия во многих странах, идеальным механизмом для ее контроля было бы создание многостороннего соглашения всех принимающих государств.

Правовое положение иностранных юридических лиц в РФ определяется нормами российского законодательства и положениями международных договоров, участником которых является Россия. По существу, иностранные инвесторы пользуются в РФ национальным режимом за некоторым исключением, предусмотренным законодательством. Они осуществляют любые виды деятельности, предусмотренные в уставе предприятия. При этом государство гарантирует защиту прав иностранных инвесторов, право обращения в суд при возникновении споров, перевода средств за границу после уплаты налогов и сборов и т. д.

В отношении правоспособности иностранных юридических лиц российская коллизионная норма установила, что она определяется по праву страны, где учреждено юридическое лицо.

Признание правосубъектности юридических лиц носит взаимный характер. Правительством РФ могут быть установлены ответные ограничения правоспособности в отношении граждан и юридических лиц тех государств, в которых имеются специальные ограничения правоспособности российских граждан и юридических лиц.

Статья 124 ГК РФ устанавливает, что РФ, субъекты РФ: республики, края, области, города федерального значения, автономные области, автономные округа, а также городские, сельские поселения и другие муници-

⁵ Далее - ТНК.

пальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством на равных началах с иными участниками этих отношений - гражданами и юридическими лицами.

Государство нередко именуют особым субъектом права, отмечая, что оно само может формировать правила гражданского оборота, содержание и пределы своей правоспособности. Однако специальная правосубъектность государства, заключающаяся в том, что оно с одной стороны облечено властными полномочиями, а с другой - может выступать как хозяйствующий субъект, не меняет природу гражданских правоотношений, в которых участвует государство и не дает оснований превращать их в отношения, содержащие элементы власти и подчинения. Во внутреннем гражданском обороте государство не пользуется иммунитетом.

Сложнее обстоит дело, когда государство выступает как субъект международного частного права, то есть как участник гражданско-правовых отношений, обремененных иностранным элементом. Положения этой статьи препятствуют предъявлению иска к иностранному государству, обеспечению иска и обращению взыскания на имущество иностранного государства, находящееся в России. Такие действия могут быть допущены только с согласия компетентных органов соответствующего государства. Эти положения исходят из концепции абсолютного иммунитета иностранного государства ("равный над равным не имеет юрисдикции") и требуют аналогичного подхода к иммунитету нашего государства, его имущества.

В целом, речь идет об иммунитете от привлечения к участию в судопроизводстве по гражданским делам, от предварительного обеспечения иска, от принудительного исполнения решения, обращения взыскания на имущество, являющееся собственностью государства.

При этом иммунитет государства не ограничивается рамками процессуальных институтов. В материально-правовом аспекте речь может идти о применении к отношениям с участием государства иностранного права, в том числе к сделкам, связанным с осуществлением внешнеэкономической деятельности.

В зарубежных странах широкое распространение получила доктрина функционального, или ограниченного иммунитета. Ее суть в том, что при осуществлении коммерческой, частноправовой деятельности, государство как бы отказывается от иммунитета по вытекающим из такой деятельности требованиям. При этом сохраняется иммунитет государства как суверена при осуществлении его деятельности его деятельности, лежащей за пределами гражданско-правовых и частноправовых отношений.

Специфика международных межправительственных организаций как субъектов международного частного права заключается в том, что, будучи по своей природе межгосударственными организациями публичного характера, они, тем не менее, участвуют и в частноправовых отношениях, совершая различного рода гражданско-правовые сделки и участвуя как

сторона в спорах гражданского правового характера, рассматриваемых в международных и национальных судах.

В международных отношениях цивилистического характера международные организации выступают в качестве юридического лица, что закреплено в уставах большинства из них. В научной литературе достаточно широко распространено мнение, что международные межправительственные организации - это юридические лица особого рода, т. е. это международные юридические лица. Именно в силу того факта, что международные организации возникают в рамках международного правопорядка, качество юридического лица может появиться у них только на основании правовых норм международного характера. Это можно объяснить следующими обстоятельствами. Во-первых, международные организации создаются на основе норм международного публичного права в целях удовлетворения общих межгосударственных интересов. Иными словами международная организация является общим представителем государств-членов и должна сохранять это качество во всех сферах своей деятельности. Во-вторых, потребности удовлетворения общего интереса, в целях которого создается международная организация, требуют исключения возможности контроля над ней со стороны какого-либо государства-члена (группы государств). Между тем подчинение международной организации национальному праву какого-либо государства могло бы рассматриваться как разновидность такого контроля. В-третьих, наделение международной организации статусом юридического лица базируется на международно-правовых нормах: оговорка о статусе юридического лица может содержаться в учредительных документах международной организации или фиксироваться в ее внутренних правилах - правовых актах, создаваемых самой международной организацией.

Таким образом, субъектами международного частного права выступают субъекты различной юридической природы, а именно как субъекты международного права (государства, международные межправительственные организации), так и субъекты национального права (физические и юридические лица). Следует учитывать, что один и тот же субъект международного частного права может стать участником как международно-правовых, так и национально-правовых отношений. В частности, государство, являясь членом международной валютно-финансовой организации, обязано вносить взносы в бюджет этой организации в иностранной валюте. В этом случае отношения между указанными субъектами принимают межгосударственную форму. В то же время если это же государство заключает соглашение о предоставлении займа с синдикатом банков, то такие правоотношения будут носить гражданско-правовой характер и будут регулироваться соответствующим применимым национальным правом.

§2. Личный закон физического и юридического лица.

Личный закон физического лица. Личным законом физического лица считается право страны, гражданство которой это лицо имеет. Если лицо наряду с российским гражданством имеет и иностранное гражданство, его личным законом является российское право. Если иностранный гражданин имеет место жительства в Российской Федерации, его личным законом является российское право. При наличии у лица нескольких иностранных гражданств личным законом считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства. Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства. Личным законом беженца считается право страны, предоставившей ему убежище.

Право, подлежащее применению при определении гражданской правоспособности физического лица. Гражданская правоспособность физического лица определяется его личным законом. При этом иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами, кроме случаев, установленных законом.

Право, подлежащее применению при определении гражданской дееспособности физического лица. Гражданская дееспособность физического лица определяется его личным законом. Физическое лицо, не обладающее гражданской дееспособностью по своему личному закону, не вправе ссылаться на отсутствие у него дееспособности, если оно является дееспособным по праву места совершения сделки, за исключением случаев, когда будет доказано, что другая сторона знала или заведомо должна была знать об отсутствии дееспособности. Признание в Российской Федерации физического лица недееспособным или ограниченно дееспособным подчиняется российскому праву.

Право, подлежащее применению при определении прав физического лица на имя. Права физического лица на имя, его использование и защиту определяются его личным законом, если иное не предусмотрено ГК РФ или другими законами.

Право, подлежащее применению к опеке и попечительству. Опека или попечительство над несовершеннолетними, недееспособными или ограниченными в дееспособности совершеннолетними лицами устанавливается и отменяется по личному закону лица, в отношении которого устанавливается либо отменяется опека или попечительство. Обязанность опекуна (попечителя) принять опеку (попечительство) определяется по личному закону лица, назначаемого опекуном (попечителем). Отношения между опекуном (попечителем) и лицом, находящимся под опекой (попечительством), определяются по праву страны, учреждение которой назначило опекуна (попечителя). Однако когда лицо, находящееся под опекой (попе-

чительством), имеет место жительства в Российской Федерации, применяется российское право, если оно более благоприятно для этого лица.

Право, подлежащее применению при признании физического лица безвестно отсутствующим и при объявлении физического лица умершим. Признание в Российской Федерации физического лица безвестно отсутствующим и объявление физического лица умершим подчиняются российскому праву.

Право, подлежащее применению при определении возможности физического лица заниматься предпринимательской деятельностью. Право физического лица заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица в качестве индивидуального предпринимателя определяется по праву страны, где такое физическое лицо зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя. Если это правило не может быть применено ввиду отсутствия обязательной регистрации, применяется право страны основного места осуществления предпринимательской деятельности.

Личный закон юридического лица. Личным законом юридического лица считается право страны, где учреждено юридическое лицо. На основе личного закона юридического лица определяются, в частности:

- 1) статус организации в качестве юридического лица;
- 2) организационно-правовая форма юридического лица;
- 3) требования к наименованию юридического лица;
- 4) вопросы создания, реорганизации и ликвидации юридического лица, в том числе вопросы правопреемства;
- 5) содержание правоспособности юридического лица;
- 6) порядок приобретения юридическим лицом гражданских прав и принятия на себя гражданских обязанностей;
- 7) внутренние отношения, в том числе отношения юридического лица с его участниками;
- 8) способность юридического лица отвечать по своим обязательствам.

Юридическое лицо не может ссылаться на ограничение полномочий его органа или представителя на совершение сделки, неизвестное праву страны, в которой орган или представитель юридического лица совершил сделку, за исключением случаев, когда будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об указанном ограничении.

Личный закон иностранной организации, не являющейся юридическим лицом по иностранному праву. Личным законом иностранной организации, не являющейся юридическим лицом по иностранному праву, считается право страны, где эта организация учреждена. К деятельности такой организации, если применимым является российское право, соответственно применяются правила ГК РФ, которые регулируют деятельность

юридических лиц, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа отношения.

Участие государства в гражданско-правовых отношениях, осложненных иностранным элементом. К гражданско-правовым отношениям, осложненным иностранным элементом, с участием государства правила ГК РФ применяются на общих основаниях, если иное не установлено законом.

Глава № 39. Право, подлежащее применению к имущественным и личным неимущественным отношениям.

§1. Объекты международного частного права.

Международное частное право - это комплексная правовая система, объединяющая нормы внутригосударственного законодательства, международных договоров и обычаев, которые регулируют имущественные и личные неимущественные отношения, “осложненные” иностранным элементом (то есть отношения международного характера), с помощью коллизионно-правового и материально-правового методов.

Из данного определения видно, что международное частное право имеет своим предметом имущественные и личные неимущественные отношения гражданско-правового характера, что сближает его с внутригосударственным гражданским правом. С другой стороны, международное частное право схоже и с международным публичным правом наличием в его составе различных международных элементов. Термин “международный”, употребляемый в контексте международного частного права, отличается от аналогичного термина международного публичного права. Он означает, что отношения гражданско-правового характера выходят за рамки внутригосударственной правовой системы в определенных случаях, приобретая транснациональный, естественный для международной жизни (в широком смысле слова) характер. Это создает тем самым возможность применения иностранного права, а также норм международных договоров и обычаев. Термин «международное» в словосочетании “международное право” свидетельствует о межгосударственном, межвластном праве.

В российской доктрине широким признанием пользуется цивилистическая концепция международного частного права как области права и правоповедения. Суть концепции - рассмотрение в качестве предмета международного частного права частноправовых (гражданско-правовых в широком смысле слова) отношений, возникающих в условиях международной жизни (имеющих в своем составе иностранный элемент), включая собственно гражданско-правовые отношения, а также регламентируемые с использованием категорий гражданского права семейные и трудовые отношения.

Возникновение, изменение и прекращение таких отношений отличаются особенностями, объясняющими своеобразие их правового регулирования и разрешения возникающих из них споров.

Наличие в частноправовом отношении, возникающем в международной жизни, иностранного элемента обуславливает постановку коллизионного вопроса: праву какой страны подчиняется это отношение - страны суда или страны, к которой принадлежит иностранный элемент, либо, наконец, праву третьей страны. Термин “коллизия” (“столкновение”) закон, употребляемый при характеристике регулирования частноправовых

отношений, осложненных иностранным элементом, условен: в действительности “столкновение” предупреждается и преодолевается с помощью правовых средств, известных международному частному праву. В отличие от налоговых, таможенных, валютных и иных публично-правовых отношений, регулирование которых, как правило, исключает обращение к иностранному праву, само существование частноправовых отношений, осложненных иностранным элементом, невозможно без признания и применения к ним - в определенных случаях и определенных границах - иностранного права.

Вместе с тем надо иметь в виду, что практике известны случаи, когда при наличии оснований применялись и иностранные публично-правовые нормы (например, в случаях, предусмотренных рядом международных договоров); к тому же далеко не всегда границы, отделяющие частноправовые правила от публично-правовых, обозначены достаточно четко. В ряде зарубежных актов (ст. 13 Закона о международном частном праве Швейцарии) закреплено правило, согласно которому в применении нормы иностранного права не может быть отказано лишь потому, что она определяется как публично-правовая.

Решение коллизионного вопроса ведет к определению права, подлежащего применению к отношению, или, как часто говорят, применимого права. Правовые нормы, определяющие, право какой страны подлежит применению к данному правоотношению, называют коллизионными. История международного частного права начиналась с рождения коллизионных норм, а в некоторых странах международное частное право и сегодня рассматривается как коллизионное.

Норма коллизионного права не определяет, как должно быть решено данное спорное правоотношение, а указывает, закон, какой страны должен быть применен, или суду какой страны подсуден данный спор. В любом случае нормы международного частного права направлены на устранение возникшей коллизии, и в этом и есть основная особенность этой отрасли права.

Из приведенных примеров можно понять, что международное частное право представляет собой специфическую отрасль права со своим предметом и методом регулирования.

Предмет правового регулирования - это качественно однородный вид общественных отношений, на который воздействуют нормы определенной отрасли права. В литературе выделяются два основных признака, характеризующие общественные отношения, составляющие предмет международного частного права. Отмечается, что эти общественные отношения должны быть, во-первых, международными, во-вторых, носить частный характер.

Общественные отношения, составляющие предмет международного частного права, выходят за пределы одного государства и при этом носят

гражданско-правовой характер, т.е. совпадают с гражданскими отношениями, как по субъективному составу участников, так и по своим характеристикам, а именно, носят имущественный характер или личный, связанный с имущественным.

Международными эти отношения становятся тогда, когда-либо его субъекты (физические и юридические лица) принадлежат разным государствам, либо имущество, по поводу которого возникло правоотношение, находится за рубежом, либо когда юридические факты, породившие эти правоотношения, имели место на территории иностранного государства.

Другими словами, возникшие частные гражданско-правовые отношения оказались осложненными иностранным элементом.

Особо отметим, что лишь одновременное наличие как гражданско-правовых отношений, так и иностранного элемента дает возможность охарактеризовать тот круг общественных отношений, который представляет собой предмет международного частного права.

Гражданско-правовые, как имущественные, так и личные неимущественные отношения становятся предметом международного частного права, если в их составе появляется иностранный элемент, т.е. либо один из субъектов этих отношений оказался иностранцем, либо имущество находится за рубежом, либо, когда юридический факт, породивший, изменивший или прекративший эти отношения, имел место на территории иностранного государства.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что предмет международного частного права составляют гражданские отношения, осложненные иностранным элементом.

Наличие иностранного элемента в гражданско-правовых отношениях, а так же различное регулирование этих отношений в законодательстве разных государств порождают коллизионную проблему. Общим методом международного частного права является устранение возникшей коллизии права, которое производится несколькими своеобразными способами.

§2. Общие положения о праве, подлежащем применению к имущественным и личным неимущественным правоотношениям.

Общие положения о праве, подлежащем применению к вещным правам. Содержание права собственности и иных вещных прав на недвижимое и движимое имущество, их осуществление и защита определяются по праву страны, где это имущество находится. Принадлежность имущества к недвижимым или движимым вещам определяется по праву страны, где это имущество находится.

Право, подлежащее применению к возникновению и прекращению вещных прав. Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав на имущество определяются по праву страны, где это имущество находилось в момент, когда имело место действие или иное об-

стоятельство, послужившие основанием для возникновения либо прекращения права собственности и иных вещных прав, если иное не предусмотрено законом. Возникновение и прекращение права собственности и иных вещных прав по сделке, заключаемой в отношении находящегося в пути движимого имущества, определяются по праву страны, из которой это имущество отправлено, если иное не предусмотрено законом. Возникновение права собственности и иных вещных прав на имущество в силу приобретательской давности определяется по праву страны, где имущество находилось в момент окончания срока приобретательской давности.

Право, подлежащее применению к вещным правам на суда и космические объекты. К праву собственности и иным вещным правам на воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты, подлежащие государственной регистрации, их осуществлению и защите применяется право страны, где эти суда и объекты зарегистрированы.

Право, подлежащее применению к исковой давности. Исковая давность определяется по праву страны, подлежащему применению к соответствующему отношению.

Право, подлежащее применению к форме сделки. Форма сделки подчиняется праву места ее совершения. Однако сделка, совершенная за границей, не может быть признана недействительной вследствие несоблюдения формы, если соблюдены требования российского права. Правила, предусмотренные абзацем первым настоящего пункта, применяются и к форме доверенности. Форма внешнеэкономической сделки, хотя бы одной из сторон которой является российское юридическое лицо, подчиняется независимо от места совершения этой сделки российскому праву. Это правило применяется и в случаях, когда хотя бы одной из сторон такой сделки выступает осуществляющее предпринимательскую деятельность физическое лицо, личным законом которого в соответствии со статьей 1195 ГК РФ является российское право. Форма сделки в отношении недвижимого имущества подчиняется праву страны, где находится это имущество, а в отношении недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации, российскому праву.

Выбор права сторонами договора. Стороны договора могут при заключении договора или в последующем выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору. Выбранное сторонами право применяется к возникновению и прекращению права собственности и иных вещных прав на движимое имущество без ущерба для прав третьих лиц. Соглашение сторон о выборе подлежащего применению права должно быть прямо выражено или должно определенно вытекать из условий договора либо совокупности обстоятельств дела. Выбор сторонами подлежащего применению права, сделанный после заключения договора, имеет обратную силу и считается

действительным, без ущерба для прав третьих лиц, с момента заключения договора. Стороны договора могут выбрать подлежащее применению право как для договора в целом, так и для отдельных его частей. Если из совокупности обстоятельств дела, существовавших на момент выбора подлежащего применению права, следует, что договор реально связан только с одной страной, то выбор сторонами права другой страны не может затрагивать действие императивных норм страны, с которой договор реально связан.

Право, подлежащее применению к договору при отсутствии соглашения сторон о выборе права. При отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве к договору применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан. Правом страны, с которой договор наиболее тесно связан, считается, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора.

Стороной, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора, признается, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, сторона, являющаяся, в частности:

- 1) продавцом - в договоре купли-продажи;
- 2) дарителем - в договоре дарения;
- 3) арендодателем - в договоре аренды;
- 4) ссудодателем - в договоре безвозмездного пользования;
- 5) подрядчиком - в договоре подряда;
- 6) перевозчиком - в договоре перевозки;
- 7) экспедитором - в договоре транспортной экспедиции;
- 8) займодавцем (кредитором) - в договоре займа (кредитном договоре);
- 9) финансовым агентом - в договоре финансирования под уступку денежного требования;
- 10) банком - в договоре банковского вклада (депозита) и договоре банковского счета;
- 11) хранителем - в договоре хранения;
- 12) страховщиком - в договоре страхования;
- 13) поверенным - в договоре поручения;
- 14) комиссионером - в договоре комиссии;
- 15) агентом - в агентском договоре;
- 16) правообладателем - в договоре коммерческой концессии;
- 17) залогодателем - в договоре о залоге;
- 18) поручителем - в договоре поручительства;
- 19) лицензиаром - в лицензионном договоре.

Правом страны, с которой договор наиболее тесно связан, считается, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, в частности:

1) в отношении договора строительного подряда и договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ - право страны, где в основном создаются предусмотренные соответствующим договором результаты;

2) в отношении договора простого товарищества - право страны, где в основном осуществляется деятельность такого товарищества;

3) в отношении договора, заключенного на аукционе, по конкурсу или на бирже, - право страны, где проводится аукцион, конкурс или находится биржа.

К договору, содержащему элементы различных договоров, применяется, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, право страны, с которой этот договор, рассматриваемый в целом, наиболее тесно связан.

Если в договоре использованы принятые в международном обороте торговые термины, при отсутствии в договоре иных указаний считается, что сторонами согласовано применение к их отношениям обычаев делового оборота, обозначаемых соответствующими торговыми терминами.

Право, подлежащее применению к договору с участием потребителя. Выбор права, подлежащего применению к договору, стороной которого является физическое лицо, использующее, приобретающее или заказывающее либо имеющее намерение использовать, приобрести или заказать движимые вещи (работы, услуги) для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, не может повлечь за собой лишение такого физического лица (потребителя) защиты его прав, предоставляемой императивными нормами права страны места жительства потребителя, если имело место хотя бы одно из следующих обстоятельств:

1) заключению договора предшествовала в этой стране оферта, адресованная потребителю, или реклама и потребитель совершил в этой же стране действия, необходимые для заключения договора;

2) контрагент потребителя или представитель контрагента получил заказ потребителя в этой стране;

3) заказ на приобретение движимых вещей, выполнение работ или оказание услуг сделан потребителем в другой стране, посещение которой было инициировано контрагентом потребителя в целях побуждения потребителя к заключению договора.

При отсутствии соглашения сторон о подлежащем применению праве и при наличии обстоятельств, указанных выше, к договору с участием потребителя применяется право страны места жительства потребителя.

Отмеченные правила не применяются:

- 1) к договору перевозки;
- 2) к договору о выполнении работ или об оказании услуг, если работа должна быть выполнена или услуги должны быть оказаны исключительно в иной стране, чем страна места жительства потребителя.

Предусмотренные изъятия не распространяются на договоры об оказании за общую цену услуг по перевозке и размещению (независимо от включения в общую цену стоимости других услуг), в частности на договоры в сфере туристического обслуживания.

Право, подлежащее применению к договору в отношении недвижимого имущества. При отсутствии соглашения сторон о праве, подлежащем применению к договору в отношении недвижимого имущества, применяется право страны, с которой договор наиболее тесно связан. Правом страны, с которой такой договор наиболее тесно связан, считается, если иное не вытекает из закона, условий или существа договора либо совокупности обстоятельств дела, право страны, где находится недвижимое имущество.

К договорам в отношении находящихся на территории Российской Федерации земельных участков, участков недр, обособленных водных объектов и иного недвижимого имущества применяется российское право.

Право, подлежащее применению к договору о создании юридического лица с иностранным участием. К договору о создании юридического лица с иностранным участием применяется право страны, в которой согласно договору подлежит учреждению юридическое лицо.

Сфера действия права, подлежащего применению к договору. Правом, подлежащим применению к договору в соответствии с правилами ГК РФ, определяются, в частности:

- 1) толкование договора;
- 2) права и обязанности сторон договора;
- 3) исполнение договора;
- 4) последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения договора;
- 5) прекращение договора;
- 6) последствия недействительности договора.

Право, подлежащее применению к уступке требования. Право, подлежащее применению к соглашению между первоначальным и новым кредиторами об уступке требования, определяется в соответствии ГК РФ. Допустимость уступки требования, отношения между новым кредитором и должником, условия, при которых это требование может быть предъявлено к должнику новым кредитором, а также вопрос о надлежащем исполнении обязательства должником определяется по праву, подлежащему применению к требованию, являющемуся предметом уступки.

Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим из односторонних сделок. К обязательствам, возникающим из одно-

сторонних сделок, если иное не вытекает из закона, условий или существа сделки либо совокупности обстоятельств дела, применяется право страны, где находится место жительства или основное место деятельности стороны, принимающей на себя обязательства по односторонней сделке. Срок действия доверенности и основания ее прекращения определяются по праву страны, где была выдана доверенность.

Право, подлежащее применению к отношениям по уплате процентов. Основания взимания, порядок исчисления и размер процентов по денежным обязательствам определяются по праву страны, подлежащему применению к соответствующему обязательству.

Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда. К обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, применяется право страны, где имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием для требования о возмещении вреда. В случае, когда в результате такого действия или иного обстоятельства вред наступил в другой стране, может быть применено право этой страны, если причинитель вреда предвидел или должен был предвидеть наступление вреда в этой стране. К обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда за границей, если стороны являются гражданами или юридическими лицами одной и той же страны, применяется право этой страны. В случае если стороны такого обязательства не являются гражданами одной и той же страны, но имеют место жительства в одной и той же стране, применяется право этой страны.

После совершения действия или наступления иного обстоятельства, повлекших причинение вреда, стороны могут договориться о применении к обязательству, возникшему вследствие причинения вреда, права страны суда.

Сфера действия права, подлежащего применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда. На основании права, подлежащего применению к обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, определяются, в частности:

- 1) способность лица нести ответственность за причиненный вред;
- 2) возложение ответственности за вред на лицо, не являющееся причинителем вреда;
- 3) основания ответственности;
- 4) основания ограничения ответственности и освобождения от нее;
- 5) способы возмещения вреда;
- 6) объем и размер возмещения вреда.

Право, подлежащее применению к ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги. К требованию о возмещении вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги, по выбору потерпевшего применяется:

1) право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности продавец или изготовитель товара либо иной причинитель вреда;

2) право страны, где имеет место жительства или основное место деятельности потерпевший;

3) право страны, где была выполнена работа, оказана услуга, или право страны, где был приобретен товар.

Выбор потерпевшим права, предусмотренного пунктом 2 или 3 может быть признан только в случае, если причинитель вреда не докажет, что товар поступил в соответствующую страну без его согласия.

Если потерпевший не воспользовался предоставленным ему правом выбора, право, подлежащее применению, определяется в соответствии с ГК РФ. Правила соответственно применяются к требованиям о возмещении вреда, причиненного вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре, работе или об услуге.

Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие недобросовестной конкуренции. К обязательствам, возникающим вследствие недобросовестной конкуренции, применяется право страны, рынок которой затронут такой конкуренцией, если иное не вытекает из закона или существа обязательства.

Право, подлежащее применению к обязательствам, возникающим вследствие неосновательного обогащения. К обязательствам, возникающим вследствие неосновательного обогащения, применяется право страны, где обогащение имело место. Стороны могут договориться о применении к таким обязательствам права страны суда. Если неосновательное обогащение возникло в связи с существующим или предполагаемым правоотношением, по которому приобретено или сбережено имущество, к обязательствам, возникающим вследствие такого неосновательного обогащения, применяется право страны, которому было или могло быть подчинено это правоотношение.

Право, подлежащее применению к отношениям по наследованию. Отношения по наследованию определяются по праву страны, где наследодатель имел последнее место жительства, если иное не предусмотрено. Наследование недвижимого имущества определяется по праву страны, где находится это имущество, а наследование недвижимого имущества, которое внесено в государственный реестр в Российской Федерации, - по российскому праву.

Способность лица к составлению и отмене завещания, в том числе в отношении недвижимого имущества, а также форма такого завещания или акта его отмены определяются по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания или акта. Однако завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если она удовлетворяет требованиям

права места составления завещания или акта его отмены либо требованиям российского права.

§3. Международные контрактные обязательства.

Торгово-экономическое сотрудничество различных государств опосредуется заключением соответствующих внешнеэкономических сделок (соглашений, договоров, контрактов). Подобные сделки в большинстве случаев являются основанием возникновения обязательств во внешнем обороте. Российская доктрина и практика относят к **внешнеэкономическим** сделки, в которых хотя бы одна из сторон является иностранным гражданином или иностранным юридическим лицом и содержанием которых являются операции по ввозу из-за границы товаров или по вывозу товаров за границу либо какие-нибудь подсобные операции, связанные с вывозом или ввозом товаров.

Основной разновидностью внешнеэкономических сделок является договор внешнеторговой (международной) купли-продажи товара. Кроме купли-продажи к внешнеэкономическим сделкам относят договор подряда, договор мены, договор лизинга, договор комиссии, договор страхования, а также получившие в последнее время широкое распространение договоры на предоставление различных услуг по оказанию технического содействия в сооружении промышленных объектов и выполнении строительных, научно-исследовательских, проектных работ, передаче различной документации и т. д.

Внешнеэкономические сделки могут иметь возмездный или безвозмездный характер. Внешнеэкономические сделки подразделяются на:

односторонние (выдача доверенности иностранному юридическому или физическому лицу на совершение действий от имени доверителя);

двусторонние (договоры международной купли-продажи, бартерные контракты и т. д.);

многосторонние (договор о совместной деятельности, учредительный договор и т. д.).

Внешнеэкономические сделки могут заключаться под определенным условием, при наступлении которого сделка либо вступает в силу, либо прекращает свое действие. В случае если внешнеэкономические сделки заключаются российскими предприятиями на международных аукционах, иностранных биржах, то порядок подписания и форма сделок определяются соответствующими правилами аукционов и бирж. В качестве средства платежа, как правило, используется иностранная валюта.

Внешнеэкономические сделки между предпринимателями различных стран могут осуществляться как на основе свободного выбора контрагента, так и по согласованным в специальных межправительственных соглашениях (протоколах) о поставках товаров и оказании услуг индикативным спискам товаров и услуг, которые надлежит экспортировать или им-

портировать.

В правовом регулировании внешнеэкономических сделок большую роль играют международные договоры регионального и универсального характера. Большое значение при заключении и исполнении внешнеэкономических сделок, а особенно договоров международной купли продажи товара, играют и международные обычаи.

Права и обязанности сторон по внешнеэкономической сделке определяются по праву страны, избранному сторонами при совершении сделки или в силу последующих соглашений. Из этого следует, что стороны могут выбрать право любой страны, которое будет регулировать условия договора. Право сторон на выбор является выражением общепризнанного положения об «автономии воли» сторон, что понимается, как возможность для сторон устанавливать по своему усмотрению содержание договора, его условия в пределах, установленных правом. Эта возможность распространяется и на выбор права, если договор осложнен иностранным элементом. В результате автономия воли выступает в качестве формулы прикрепления (коллизийного принципа), которая занимает главенствующие позиции во внешнеэкономических обязательствах. Автономия воли как коллизийная формула прикрепления получила свое развитие в законодательстве многих стран.

В случае если из договора или специального соглашения неясно, какому праву стороны намеревались подчинить свои правоотношения, или если отсутствует соглашение сторон о подлежащем применению праве, российское законодательство предусматривает несколько дополнительных правил о выборе права, регламентирующего внешнеэкономические сделки. Такие **дополнительные (субсидиарные) коллизийные нормы** сформулированы для каждого вида внешнеэкономической сделки отдельно.

Права и обязанности сторон регулируются правом страны, где учреждена, имеет место жительства или основное место деятельности одна из сторон договора. В качестве коллизийного принципа используется отсылка к праву государства той стороны договора, обязательства которой составляют главное содержание, особенность конкретного вида договора.

Учитывая специфику отдельных видов договоров, для них предусматриваются особые правила выбора надлежащего права:

- для договора о производственном сотрудничестве, специализации и кооперации, выполнении строительных, монтажных и других работ по капитальному строительству применяется право страны, где такая деятельность осуществляется, если стороны не выбрали право;
- для договора о создании совместного предприятия с участием иностранных юридических лиц и граждан применяется право страны, где учреждено совместное предприятие;
- для договора, заключенного на аукционе, применяется право страны, где проводится аукцион.

Путем определения права, подлежащего применению к внешнеэкономической сделке, устанавливается так называемый **обязательственный статус сделки**. На основе обязательственного статуса определяются права и обязанности сторон по сделке, последствия ее неисполнения (просрочки, ненадлежащего исполнения). Обязательственным статусом определяются также обстоятельства освобождения от ответственности. По обязательственному статусу решаются и вопросы исковой давности.

Следует остановиться на характеристике договоров международной купли-продажи товаров, как наиболее распространенном виде внешнеэкономических сделок (контрактов). Порядок оформления международных контрактных обязательств определяется положениями Конвенции ООН 1980 года о договорах международной купли-продажи. Конвенция вступила в силу с 1 января 1988 года. Конвенция регулирует только заключение договора купли-продажи и те права и обязательства продавца и покупателя, которые возникают из такого договора.

Конвенция не применяется:

- к действительности самого договора или каких-либо его положений или любого обычая;
- относительно последствий, которые может иметь договор в отношении права собственности на проданный товар.

Договоры купли-продажи могут заключаться или подтверждаться как в письменной, так и в любой иной форме. Статья 11 указанной Конвенции допускает, что факт договоренности может доказываться любыми средствами, включая свидетельские показания.

Если одна из сторон зарегистрирована в государстве, законодательство которого требует, чтобы договоры купли-продажи заключались или подтверждались в письменной форме, то соглашение сторон, совершенное в иной форме, неприменимо, если хотя бы одна из сторон имеет свое коммерческое предприятие в этом государстве.

Товар по количеству, качеству, описанию, упаковке должен соответствовать требованиям контракта. В общем случае товар может быть признан не соответствующим договору, если он:

- не пригоден для тех целей, для которых товар того же описания обычно используется;
- не пригоден для любой конкретной цели, о которой продавец прямо или косвенно был поставлен в известность во время заключения договора, за исключением тех случаев, когда из обстоятельств следует, что покупатель не полагался (или что для него было неразумным полагаться) на компетентность и суждения продавца;
- не соответствует представленному продавцом покупателю образцу или модели;
- не упакован обычным для таких товаров способом, а при отсутствии такового - способом, который является надлежащим для сохранения и

защиты данного товара.

Продавец обязан:

- поставить товар свободным от любых прав или притязаний третьих лиц, которые основаны на промышленной или другой интеллектуальной собственности;

- передать относящиеся к нему документы и право собственности на товар в соответствии с требованиями договора.

При условии, что продавец не обязан поставить товар в каком-либо определенном месте, его обязательство по поставке заключается:

- в сдаче товара первому перевозчику для передачи покупателю (если договор купли-продажи предусматривает перевозку товара);

- в предоставлении товара в распоряжение покупателя в определенном месте (если в случаях, не подпадающих под действие предыдущего подпункта, договор касается товара, определенного индивидуальными признаками, или неиндивидуализированного товара, который должен быть взят из определенных запасов либо изготовлен или произведен в определенном месте);

- в предоставлении товара в распоряжение покупателя в месте, где в момент заключения договора находилось коммерческое предприятие продавца.

Покупатель обязан:

- уплатить цену за товар;

- принять поставку товара в соответствии с требованиями договора.

Срок оплаты, как правило, оговаривается договором, однако здесь допускаются варианты. Оплата может быть произведена:

- когда продавец в соответствии с договором передает либо сам товар, либо товарораспорядительные документы в распоряжение покупателя;

- когда у покупателя впервые появилась возможность осмотреть товар.

Обязанность покупателя принять поставку заключается:

- в совершении им всех таких действий, которые можно было разумно ожидать от него для того, чтобы позволить продавцу осуществить поставку;

- в принятии товара.

Сторона контракта не несет ответственности за неисполнение любого из своих обязательств, если докажет, что оно было вызвано препятствием вне контроля и что от нее нельзя было разумно ожидать принятия этого препятствия в расчет при заключении договора либо избежания или преодоления этого препятствия или его последствий.

Выводы:

Международное частное право неразрывно связано с расширением международного торгово-экономического, научно-технического и куль-

турного сотрудничества. Важную роль в правовом регулировании этого сотрудничества призваны играть нормы международного частного права, значение которого возрастает по мере углубления международных хозяйственных связей, развития новых организационных форм в различных областях международного делового сотрудничества.

На развитие международного частного права оказывают влияние основные факторы современной действительности.

Во-первых, это интернационализация хозяйственной жизни. Объективный процесс интернационализации современного мирового хозяйства требует и нового уровня многосторонних экономических отношений. Характерный пример в этом плане дает развитие европейского континента. Непосредственным проявлением интернационализации хозяйственной жизни является широкое развитие разностороннего экономического и научно-технического сотрудничества.

Во-вторых, это резкое усиление миграции населения вследствие войн, всякого рода конфликтов, политических и национальных причин, а также с целью трудоустройства, получения образования.

В решении задач развития сотрудничества с различными странами важная роль принадлежит частному праву, его правовым методам и средствам.

Специфика международного частного права состоит в том, что при сохранении различия в правовых системах государств именно международное частное право с помощью так называемых коллизионных норм призвано определить, закон какого государства подлежит применению в соответствующих случаях.

Учебное пособие
В 3-х томах. Т. 3. Ч. 1.

кандидат юридических наук
Гришин Андрей Владимирович

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Свидетельство о государственной аккредитации
Рег. № 0440 от 22.12.06 г.

Подписано в печать _____ г. Формат 60x90¹/₁₆.

Усл.изд.л. – _____. Тираж _____. Заказ № _____.

Орловский юридический институт МВД РФ.
302027, Орел, Игнатова, 2.