

МВД России
Санкт-Петербургский университет

А. А. Молчанов

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО (ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ)

Учебник

Санкт-Петербург
2019

УДК 347.1
ББК 67.404
М 76

Молчанов А. А.

М 76 Гражданское право (особенная часть): учебник. СПб.: Изд-во
СПб ун-та МВД России, 2019. — 428 с.

ISBN 978-5-91837-181-7

Учебник соответствует программе учебной дисциплины «Гражданское право».

В учебнике представлен комплексный материал, раскрывающий сущность основных институтов особенной части гражданского права. Изложенные в доступной форме сведения позволят обучающимся изучить курс особенной части гражданского права и систематизировать полученные знания.

Предназначен для обучающихся в образовательных организациях системы МВД России.

УДК 347.1
ББК 67.404

Рецензенты:

Костюченко Е. Ю., кандидат юридических наук
(Московский областной филиал Московского университета
МВД России имени В. Я. Кикотя);

Герасимов А. В., кандидат юридических наук, доцент
(Краснодарский университет МВД России);

Старосельцева М. М., кандидат юридических наук
(Белгородский юридический институт МВД России
имени И.Д. Путилина)

ISBN 978-5-91837-181-7

© Санкт-Петербургский университет
МВД России, 2019

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
РАЗДЕЛ I. ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ	5
Глава 1. Договор купли-продажи	5
Глава 2. Договоры мены, дарения, ренты	54
Глава 3. Договор аренды. Наем жилого помещения. Безвозмездное пользование имуществом (договор ссуды).....	72
Глава 4. Подряд	101
Глава 5. Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ	115
Глава 6. Договор возмездного оказания услуг	122
Глава 7. Перевозка. Транспортная экспедиция	128
Глава 8. Расчетные и кредитные обязательства	153
Глава 9. Хранение. Специальные виды хранения.....	173
Глава 10. Страхование	183
Глава 11. Договоры поручения, комиссии, агентский договор.....	205
Глава 12. Доверительное управление имуществом	216
Глава 13. Договор коммерческой концессии	227
Глава 14. Договор простого товарищества.....	233
Глава 15. Обязательства из односторонних действий.....	240
РАЗДЕЛ II. ВНЕДОГОВОРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА.....	252
Глава 16. Обязательства вследствие причинения вреда	252
Глава 17. Обязательства вследствие неосновательного обогащения	272
РАЗДЕЛ III. ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫЕ ПРАВА.....	281
Глава 18. Понятие интеллектуальной собственности и система ее правовой охраны	281
Глава 19. Авторское право	301
Глава 20. Права, смежные с авторскими.....	315
Глава 21. Патентное право	323
Глава 22. Права на иные объекты интеллектуальной собственности	341
Глава 23. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий	352
РАЗДЕЛ IV. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО.....	365
Глава 24. Общие положения о наследовании.....	365
Глава 25. Наследование по завещанию	372
Глава 26. Наследование по закону.....	380
Глава 27. Приобретение наследства и наследование отдельных видов имущества	388
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	405
СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.....	406

ВВЕДЕНИЕ

Представленный учебник раскрывает содержание учебной программы по курсу особенной части гражданского права, обеспечивает ее последовательное, полное и аргументированное изложение. Учебный материал излагается применительно к системе норм Гражданского кодекса Российской Федерации и дополняющих его федеральных законов.

В учебнике основное внимание сосредоточено на действующем отечественном гражданском праве, содержится немало тезисов доктринального характера, а при характеристике отдельных институтов при наличии легального определения воспроизводится именно оно.

Учебник состоит из глав, которые разбиты на параграфы, параграфы в случае необходимости — на пункты. Весь учебный материал условно делится на несколько крупных разделов: «Отдельные виды обязательств», «Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации» и «Наследственное право». Все главы объединены кругом тем, которые поэтапно раскрывают важнейшие положения и понятия гражданского права: от общего к частному — к конкретным институтам гражданского права. Учебник содержит материалы для самостоятельной работы — вопросы для самоконтроля, которые помещены в конце каждой главы и призваны обеспечивать прочное усвоение знаний, формировать навыки логического мышления.

Приведен перечень нормативных актов, основной и дополнительной литературы, обусловленный состоянием и тенденциями развития современного гражданского законодательства и задачами подготовки специалистов в образовательных организациях системы МВД России. В список рекомендуемой литературы включены доступные для обучающихся издания; приводятся новейшие и наиболее авторитетные публикации отечественной цивилистики, они могут быть использованы для углубленного изучения рассмотренных в книге институтов особенной части гражданского права России, которые претерпевают в настоящее время существенное обновление. Изложенные в доступной форме сведения позволят обучающимся изучить курс особенной части гражданского права и систематизировать полученные знания.

РАЗДЕЛ I

ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

ГЛАВА 1. ДОГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ

§ 1. Понятие и элементы договора купли-продажи

Легальное определение договора купли-продажи дано законодателем в п. 1 ст. 454 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ)¹; согласно ему *«одна сторона (продавец) обязывается передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязывается принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену)»*. Это определение дает основание определить место договора купли-продажи в пределах разнообразных классификаций.

Договор купли-продажи является консенсуальным, возмездным и взаимным (синаллагматическим).

О консенсуальности договора купли-продажи свидетельствует использование термина «обязывается» в его легальном определении, который говорит о том, что сначала возникает обязательство передать товар в обмен на оплату, а затем данные действия осуществляются; следовательно, его считают заключенным с того момента, когда стороны достигнут соглашения по его существенным условиям, т. е. в случаях совпадения момента вступления договора в силу и фактической передачи товара подразумевается особый порядок заключения договора купли-продажи и то, что он реализуется в этот момент (но не реальный характер данного договора).

О возмездности договора купли-продажи свидетельствует прямое указание в его легальном определении на уплату покупателем за принятый товар обусловленной денежной суммы (цены).

Из легальной дефиниции договора купли-продажи можно заключить, что у обеих сторон договора возникают обязанности «одна сторона (продавец) обязывается передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязывается принять этот товар и уплатить...». Названные встречные обязанности тесно взаимосвязаны и взаимообусловлены. В соответствии с этим договор купли-продажи причисляют к числу взаимных (синаллагматических).

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

Синаллагматический характер договора купли-продажи обнаруживается в необходимости соблюдения фактической синаллагматической связанности — ты должен мне, потому что я должен тебе, т. е. исполнение покупателем обязательств оплатить товар определено исполнением продавцом его обязательств по передаче товара покупателю.

Договор купли-продажи повсеместно используется в имущественном обороте, поскольку регулирует обязательства по передаче имущества. Положения, которые связаны с куплей-продажей, содержатся в гл. 30 ГК РФ (открывают разд. IV, посвященный отдельным видам гражданско-правовых обязательств).

Договор купли-продажи относится к числу общепринятых институтов гражданского права с многовековой историей развития, которая берет истоки из классического римского права. Дореволюционное российское гражданское законодательство регулировало только сделки, связанные с продажей движимого имущества. Купля-продажа недвижимого имущества причислялась законодателем к способам приобретения прав на имущество, а не к договорам. При этом область действия договора купли-продажи была ограничена только физическими вещами и не включала в себя имущественные права. В Своде законов гражданских Российской империи 1830 г. купля-продажа рассматривалась не как отдельный вид обязательства, а как способ приобретения права собственности.

ГК РСФСР 1922 г., составленный на основе проекта Гражданского уложения, относил куплю-продажу к самостоятельным договорам, выделив его в отдельный подраздел IV «Купля-продажа», состоящий из 29 статей (180–205).

Гражданское законодательство советского периода применительно к отношениям договора купли-продажи свелось к урегулированию отношений между гражданами и розничными торговыми предприятиями по поводу реализации предметов потребления в относительно малых объемах. Это можно объяснить тем, что действие закона стоимости сочетается с действием закона планомерного и соразмерного развития и основного экономического закона того периода. По этой причине закон стоимости лишается всеобщего значения, а область применения договора купли-продажи сужается.

Воплощение в жизнь экономических преобразований, основное значение которых заключалось в отказе от непродуктивной административно-командной системы управления экономикой, вскрыло острую потребность обновить законодательство о купле-продаже.

В ходе подготовки проекта нового ГК РФ придавалось значение наметившейся в законодательстве тенденции увеличения сферы действия института купли-продажи, охватывающего в последнее время отношения по поставке товаров, контрактации сельскохозяйственной продукции и снабжения энергетическими и другими ресурсами. В условиях свободного рынка были неприемлемы правила оборота товаров, содержащиеся в ГК РСФСР 1964 г., а также в большом числе положений, инструкций и типовых договоров, которые принял в свое время Госснаб. Самым последовательным образом этот подход был отражен в Основах гражданского законодательства (далее — ОГЗ) 1991 г.

Область приложения договора купли-продажи стала существенно расширяться за счет применения правил купли-продажи недвижимости, а также имущественных прав, результатов интеллектуальной деятельности.

Договор купли-продажи предопределяет и международные экономические отношения. Его нормы урегулированы международными конвенциями и соглашениями (Конвенция ООН 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров (Венская конвенция)¹, положения которой были учтены в ходе подготовки ныне действующего ГК РФ, что позволило сблизить отечественное законодательство и общемировую юридическую практику).

В результате в гл. 30 ГК РФ выделяются следующие виды договора купли-продажи: договор розничной купли-продажи, договор поставки товаров, договор поставки товаров для государственных нужд, договор контрактации, договор энергоснабжения, договор продажи недвижимости, договор продажи предприятия.

В качестве товара договора купли-продажи признаются любые вещи, как движимые, так и недвижимые, индивидуально-определенные либо определяемые родовыми признаками. Регулирование купли-продажи некоторых видов вещей допустимо не только нормами ГК РФ, федеральными законами, но и иными правовыми актами. Например, применительно к ценным бумагам и валютным ценностям федеральными законами вводятся особые правила купли-продажи (п. 2 ст. 454 ГК РФ).

¹ Конвенция Организации Объединенных наций о договорах международной купли-продажи товаров (заключена в г. Вене 11.04.1980) // СПС «Консультант-Плюс» URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_2648/ (дата обращения 01.03.2019).

В качестве товара имущественные права не признаются, но в ГК РФ содержится распространительная норма, согласно которой общие положения о купле-продаже товаров применимы и к продаже имущественных прав, если другое не следует из их характера или содержания. В этом значении следует признать, что каждая возмездная уступка имущественных прав (цессия) — это продажа данных прав, а правила, регулирующие переход прав кредитора (в данном случае речь идет об уступке требования [ст. 382–390 ГК РФ]), воспроизводят характер и содержание соответствующих имущественных прав, и оттого должны применяться, в первую очередь, относительно общих положений о купле-продаже товаров.

Целью договора купли-продажи выступает перенос права собственности на вещь, служащую товаром, на покупателя. Согласно общему правилу право собственности у приобретателя вещи по договору появляется с момента ее передачи, если закон или договор не предусматривает иное. В тех случаях, когда отчуждение имущества следует зарегистрировать, право собственности у приобретателя появляется с момента такой регистрации, если другое не устанавливается законом (ст. 223 ГК РФ).

Если покупатель (юридическое лицо) не относится к числу субъектов, которые обладают правом собственности на закрепленное за ними имущество (например, государственное или муниципальное унитарное предприятие, учреждение), передача продавцом имущества (при необходимости — государственная регистрация) является основанием для возникновения ограниченного вещного права у покупателя.

В отношениях купли-продажи государственной регистрации подлежит переход права собственности на недвижимость (ст. 551 ГК РФ), на предприятие как имущественный комплекс (ст. 564 ГК РФ), это же относится к жилым домам, квартирам и их частям (ст. 558 ГК РФ).

По общему правилу прекращение права собственности связано с отчуждением собственником другим лицам своего имущества (п. 1 ст. 235 ГК РФ). Применительно к купле-продаже прекращение права собственности продавца происходит с момента передачи вещи, которая служит товаром, покупателю (в отдельных случаях — с момента регистрации права собственности покупателя). В случае отчуждения товара продавцом, не являющимся его собственником, на основании предоставленных ему полномочий распоряжаться товаром передача товара покупателю (это же относится и к государственной регистрации) является основанием прекращения права собственности на товар у лица, кото-

рое является его собственником, а также полномочий продавца распоряжаться им. Исключение составляют случаи, если между сторонами заключается договор, в который включено условие сохранить право собственности на переданный покупателю товар за продавцом, пока товар не будет оплачен или не наступят иные определенные обстоятельства. В аналогичных обстоятельствах продавец, оставаясь собственником товара, при неоплате покупателем товара в определенный срок или ненаступлении других оговоренных договором условий, при которых право собственности должно перейти к покупателю, имеет право требовать от покупателя возврата переданного ему товара (ст. 491 ГК РФ).

На покупателя риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит и с того момента, когда согласно закону или договору продавец считается выполнившим свою обязанность передать покупателю товар. Но если товар продан во время нахождения его в пути (например, передается коносамент или другие товарораспорядительные документы), риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента заключения договора купли-продажи, если другое не предусматривает сам договор или обычай делового оборота (ст. 459 ГК РФ).

Исходя из определения договора купли-продажи, можно выделить различия в сравнении с другими договорами гражданского права:

- дарение (безвозмездное отчуждение имущества);
- мена (в качестве встречного удовлетворения выступают не деньги, а другие товары);
- аренда (имущество передается не в собственность, а во временное владение [пользование]);
- подряд (предметом договора являются не вещи, а результат работы, который имеет овеществленную форму);
- рента (содержанием договора выступают периодические платежи плательщика ренты ее получателю, который передал ему в собственность свое имущество).

Таким образом, важнейшие отличительные признаки купли-продажи находят свое выражение в возмездности, бесповоротной смене правообладателя и уплате за это обусловленной денежной суммы.

Для характеристики некоторых типов договоров, на чью долю приходится специальная глава части второй ГК РФ, раскрытия их важнейших признаков и для отличия от прочих гражданско-правовых договоров, которые составляют единую категорию договоров (применительно к договору купли-продажи это договорные обязательства

по передаче имущества в собственность), применяется понятие «элементы договора». В качестве элементов договора, как правило, понимаются: его субъекты, предмет, форма и содержание (права и обязанности сторон).

Исчерпывающее исследование всех элементов и их роли в договоре оказывает содействие наиболее полному уяснению юридической природы этого института. В число элементов договора купли-продажи входят стороны, предмет, цена (в возмездных договорах), срок, форма и содержание (права и обязанности сторон).

К сторонам договора купли-продажи относятся продавец и покупатель.

По общему правилу продавец товара должен быть его собственником или обладать иным ограниченным вещным правом, из которого вытекает правомочие продавца по распоряжению имуществом, являющимся товаром.

Гражданин вправе заключать договор купли-продажи (в качестве продавца) с учетом общих требований, которые предъявляются к его правоспособности и дееспособности.

В качестве покупателя товара по договору купли-продажи может выступать любое физическое или юридическое лицо, которое признано субъектом гражданских прав и обязанностей. Покупатель после приобретения товара по договору купли-продажи в соответствии с общим правилом становится его собственником.

Продавцом, как правило, выступает лицо, обладающее правом собственности на вещь, или иное лицо, которое уполномочено законом продать товар. В качестве последнего может быть организация (юридическое лицо, наделенное правом хозяйственного ведения (ст. 294 ГК РФ) или оперативного управления [п. 1 ст. 296 ГК РФ])¹.

При продаже имущества во исполнение договора комиссии продавцом по договору купли-продажи покупателем этого имущества является комиссионер, действующий от своего имени (п. 1 ст. 990 ГК РФ).

В случаях, которые предусматривает закон или договор, правомочия по распоряжению имуществом могут быть предоставлены лицу, не являющемуся субъектом права собственности или иного ограниченного вещного права на это имущество. Так, при заключении договора купли-продажи на торгах продавцом, подписывающим договор,

¹ См.: Молчанов А. А. Гражданское право (Общая часть): учебник. СПб.: Изд-во СПб ун-та МВД России, 2018. С. 231–236.

признают организатора торгов, в качестве которого может выступить как собственник вещи, обладатель иного имущественного права на нее, так и другое лицо, имеющее интерес заключить договор с выигравшим торги, а также лицо, которое действует на основании договора с указанными лицами и выступает от их или от собственного имени, если иное не предусматривает закон (нотариус, специализированная организация и др.) (п. 2 ст. 447 ГК РФ).

В аналогичном порядке договор купли-продажи заключает агент, который действует от собственного имени по поручению и за счет принципала на основании агентского договора (п. 1 ст. 1005 ГК РФ).

Право на заключение сделок от своего имени (в том числе в качестве продавца) предоставлено также доверительному управляющему в отношении имущества, которое передается ему по договору доверительного управления (п. 3 ст. 1012 ГК РФ).

Кроме того, в качестве продавца может выступать опекун собственника (п. 2 ст. 37 ГК РФ); хранитель вещи (п. 2 ст. 899, ст. 920 ГК РФ); лицо, продавшее товар добросовестному приобретателю, у которого он не может быть виндигирован собственником (п. 1 ст. 302 ГК РФ).

В качестве продавца могут выступать государство (Российская Федерация и субъекты Российской Федерации), а также муниципальные образования в части продажи государственного или муниципального имущества, не закрепленного за юридическими лицами. Правоотношения, которые при этом возникают, будут урегулированы нормами, устанавливающими участие юридических лиц в гражданских правоотношениях (ст. 124 ГК РФ), а стало быть, и нормами о купле-продаже.

Однако в отдельных случаях, которые предусматривает закон или договор, покупатель не приобретает права собственности на переданный продавцом товар.

Так, унитарные предприятия, обладая правом хозяйственного ведения или оперативного управления (казенные предприятия) на закрепленное за ними имущество, а также учреждения (субъекты права оперативного управления), вправе при согласии собственника приобретать на покупаемое имущество соответствующее ограниченное вещное право. В качестве собственника этого имущества будет лицо, с согласия которого оно приобретено.

Не становятся собственниками приобретенных по договору купли-продажи товаров те граждане или юридические лица, которые наделяются полномочиями совершать указанные действия от собственного имени в силу договора комиссии, агентского договора или договора доверительного управления.

Среди всех договоров купли-продажи имеют отличие договоры, продавцы и покупатели по которым при продаже или приобретении товаров действуют в рамках осуществляемой ими предпринимательской деятельности.

Важнейшей особенностью договора купли-продажи в сфере предпринимательства является определенный состав его участников, которые должны быть субъектами предпринимательской деятельности, приобретая этот статус с момента их государственной регистрации. С этого момента они вправе заключать договор купли-продажи как с другими предпринимателями, так и с лицами, не относящимися к субъектам предпринимательства.

Договор купли-продажи между субъектами предпринимательской деятельности, являющимися коммерческими юридическими лицами, предполагается предпринимательским, поскольку указанные лица в качестве основной цели своей деятельности преследуют извлечение прибыли.

К правоотношениям, которые следуют из подобных договоров, применяются отдельные специальные правила, касающиеся обязательств, связанных с предпринимательской деятельностью. В частности, положения: о возможности одностороннего расторжения или изменения договора, если это предусмотрено не только законом, но и договором (ст. 310 ГК РФ); о презумпции солидарного характера обязательства при множественности лиц на стороне должника или кредитора (ст. 322 ГК РФ); об ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательства без учета вины (п. 3 ст. 401 ГК РФ) и некоторые другие.

Перечисленные и отдельные иные особенности правового регулирования обязательств, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, в равной мере имеют отношение к любому обязательству, следующему из всякого гражданско-правового договора, и не могут являться критерием для выделения особого «предпринимательского» договора купли-продажи. Наоборот, общие положения о купле-продаже (§ 1 гл. 30 ГК РФ) имеют свое распространение на все договоры купли-продажи, вне зависимости от того, осуществляется ли его сторонами предпринимательская деятельность.

Предмет рассматриваемого договора представляет собой товар — любое имущество, не изъятое из гражданского оборота. Условие о предмете, т. е. наименование и количество товара, — это единственное существенное условие договора купли-продажи.

Относительно цены договора купли-продажи следует отметить, что при неуказании в договоре условия о цене товар должен быть оплачен по цене, обычно взимаемой за аналогичные товары при сравнимых обстоятельствах (п. 3 ст. 424 ГК РФ).

Срок договора купли-продажи определяется соглашением сторон — это может быть определенная календарная дата; истечение обусловленного периода времени; указание на неизбежное событие; момент востребования.

Если срок не установлен, применяется ст. 314 ГК РФ (разумный срок, при его просрочке — 7 дней с момента востребования, если иное не вытекает из законодательства, обычаев, условий или существа обязательства).

Форма договора купли-продажи предопределяется его предметом, составом субъектов и ценой. Договоры по продаже недвижимости должны заключаться в письменной форме посредством составления единого документа, который подписывается сторонами и подлежат обязательной регистрации.

§ 2. Содержание договора купли-продажи

Основными обязанностями продавца являются передача товара покупателю:

1. Определенным способом:

а) вручением товара покупателю (указанному им лицу), если продавец обязан доставить товар покупателю;

б) предоставлением товара в распоряжение покупателя, если продавец обязан приготовить товар к передаче покупателю в надлежащем месте;

в) сдачей товара перевозчику (организации связи) для передачи покупателю в иных случаях.

Неисполнение обязанности передать товар предоставляет покупателю право потребовать расторгнуть договор и возместить убытки, либо изъять у продавца индивидуально-определенную вещь.

2. Совместно с принадлежностями и документами.

Принадлежность — вещь, обслуживающая главную вещь, не связанная с ней конструктивно. Документы (техпаспорта, инструкции по эксплуатации, руководства по сборке и т. п.) определяются законодательством или договором.

Неисполнение настоящей обязанности предоставляет покупателю право потребовать расторгнуть договор и возместить убытки, предварительно назначив продавцу разумный срок для устранения нарушений.

3. В определенном количестве.

Количество устанавливается либо твердой цифрой, либо указанием на способ его определения. В случае неисполнения продавцом этой обязанности: при недопоставке — предоставляет покупателю право потребовать либо передать ему недостающее количество товара, либо расторгнуть договор (в обоих случаях с возмещением убытков); при излишней поставке — обязывает покупателя принять согласованное количество товара и сообщить продавцу об излишней поставке; если продавец не распорядится излишним товаром, покупатель вправе принять его по цене договорной партии.

4. В согласованном ассортименте.

Ассортимент — объединение однородных товаров, имеющих различия по видам, моделям, размеру, цвету и иным признакам в определенном соотношении.

Передача товаров в ассортименте, полностью не соответствующем договору, предоставляет покупателю право потребовать расторгнуть договор и возместить убытки.

Передача товаров в ассортименте, который частично не соответствует договору, предоставляет покупателю право:

- отказаться от всей партии товара;
- принять соответствующие ассортименту товары и отказаться от остальных;
- требовать замены не соответствующих ассортименту товаров на соответствующие;
- принять все переданные товары.

5. Соответствующей комплектности.

Комплектность товара представляет собой наличие в нем всех необходимых составных частей. В отличие от принадлежностей составные части конструктивно имеют связь друг с другом.

Передача товара с нарушением комплектности предоставляет покупателю право потребовать:

- соразмерно уменьшить покупную цену;
- доукомплектовать товар в разумный срок; при неисполнении этого требования покупатель вправе требовать заменить некомплектный товар или расторгнуть договор.

6. В комплекте, если такой предусматривается.

Комплект представляет собой произвольное объединение в единую группу разнородных товаров, которые функционально и конструктивно не связаны друг с другом. Основное требование к комплекту — он должен вручаться весь одновременно.

Последствия нарушения требований о комплектовании товаров в партии аналогичны нарушениям требований о комплектности.

7. Установленного качества.

Под качеством товара в данном контексте понимается его пригодность для целей, указанных покупателем в договоре, а при отсутствии этого условия — для целей его обычного использования.

По общему правилу продавец несет ответственность исключительно за недостатки товара, которые появились до момента передачи его покупателю, либо по причинам, которые возникли до этого момента. Доказывание этого факта возлагается на:

— покупателя — при отсутствии гарантии качества товара либо за пределами срока гарантии;

— продавца — при предъявлении претензий в пределах срока гарантии (срока годности), а при существенных недостатках — в пределах срока службы товара.

Существенные недостатки — это такие дефекты, которые нельзя устранить полностью или без несоразмерных расходов или затрат времени; а также те, которые появляются неоднократно или вновь вслед за тем, как они были устранены, и другие подобные им недостатки.

Обнаружение в товаре несущественных недостатков дает право покупателю потребовать:

— соразмерно уменьшить покупную цену;

— безвозмездно устранить недостатки;

— возместить собственные расходы на устранение недостатков товара.

Выявление существенных недостатков в товаре предоставляет покупателю дополнительные права, в частности он может потребовать:

— заменить дефектный товар доброкачественным;

— расторгнуть договор.

8. Свободным от прав на него третьих лиц, если покупатель не согласен с существованием таких обременений товара (отсутствие дефектности титула).

Следует различать наличие у третьих лиц субъективных прав на вещь и наличие у них притязаний на вещь, т. е. спорных прав, еще не признанных судом.

Обнаружение в товаре дефектности титула, возникшей до его передачи, предоставляет покупателю право потребовать соразмерно уменьшить цену товара либо расторгнуть договор, если продавец не приведет доказательства, что покупатель в момент передачи товара знал (должен

был знать) о существовании этих прав (или если продавец не докажет, что к моменту передачи товара продавцу не было известно об этих притязаниях).

При изъятии товара третьим лицом у покупателя (эвикции) продавец обязан возместить ему причиненные убытки, если не докажет, что:

- покупатель знал (должен был знать) о возможной эвикции;

- покупатель не привлек его к участию в деле об эвикции, хотя продавец мог ее предотвратить.

9. В таре или упаковке (кроме товаров, не требующих затаривания или упаковки).

При нарушении условия об упаковке покупатель вправе потребовать:

- упаковки (затаривания) товара;

- замены ненадлежащей упаковки (тары);

- действий, вытекающих из передачи некачественного товара (ст. 475 ГК РФ).

К основным обязанностям покупателя отнесены:

- принятие товара;

- оплата товара.

К дополнительным обязанностям покупателя относят:

- уведомление продавца о ненадлежащем исполнении договора;

- страхование товара (случайное условие, распределяющее между сторонами обязанности по страхованию).

Под принятием товара понимаются:

- действия по обеспечению передачи и получения товара (передать продавцу отгрузочные реквизиты либо заключить договор перевозки и т. п.);

- действия по принятию товара (выгрузка, помещение на склад, проверка, приемка документов и т. д.).

Такие действия определяются договором, специальными нормативными актами, деловыми обыкновениями, обычно предъявляемыми требованиями.

Нарушение условия о принятии товара предоставляет продавцу право потребовать от покупателя:

- принять товар (если он уже принял часть товара);

- расторгнуть договор.

В обоих случаях продавец вправе потребовать возместить убытки.

Оплата товара должна производиться непосредственно до или после передачи покупателю товара в полном объеме (единовремен-

но), если иное не предусмотрено законодательством, договором или не вытекает из существа обязательства.

При неоплате товаров покупателем продавец имеет право:

- если покупатель принял весь товар — требовать его оплаты и выплаты процентов на просроченную сумму платежа;

- если покупатель принял часть (партию) товара — задержать передачу остальных партий до ее полной оплаты и выплаты процентов на сумму, которая была просрочена;

- если покупатель не принял товар — потребовать расторгнуть договор и возместить убытки.

Предварительная оплата товара (полная или частичная) совершается до того, как товар будет передан покупателю в срок, который предусмотрен договором (при его отсутствии — в разумный срок).

При нарушении покупателем условия о предварительной оплате продавец вправе:

- если аванс вообще не выплачен: задержать передачу товаров либо потребовать расторгнуть договор;

- если аванс выплачен частично: задержать передачу товаров либо отказаться передавать неоплаченную часть.

В случае нарушения продавцом условия о передаче предварительно оплаченного товара покупатель вправе потребовать от продавца: передать оплаченный товар либо вернуть сумму аванса; выплатить проценты на срок задержки в передаче товара либо на срок пользования деньгами покупателя.

Продажа товара в кредит — с оплатой его через назначенное время вслед за его передачей. При этом товары считаются заложенными покупателем продавцу.

Если товары не переданы покупателю в срок, он вправе потребовать расторгнуть договор и возместить убытки.

Если товар своевременно не оплачен, продавец вправе потребовать оплаты товара с процентами либо возвратить неоплаченный товар.

При оплате товара в рассрочку существенными условиями договора являются, кроме его предмета, цена товара, порядок, сроки и размеры платежей. Если товар своевременно не оплачен, применяются правила, аналогичные продаже в кредит.

Если покупатель оплатил более половины товара, продавец имеет право требовать оплаты товара с процентами или обратить взыскание на заложенный товар.

При сохранении права собственности на переданный покупателю товар за продавцом до момента его оплаты покупатель не вправе до оплаты товара распоряжаться товаром (если иное не вытекает из закона, договора или из назначения и свойств товара).

Если товар не будет оплачен в срок, продавец имеет право требовать возврата товара (если иное не предусмотрено договором).

Покупатель обязан уведомить продавца о ненадлежащем исполнении договора, если нарушены его условия: о количестве, ассортименте, комплектности, качестве, таре и упаковке. Сроки для направления извещения определяется законодательством или договором (либо в разумный срок).

Обязанность сторон договора по страхованию товара будет иметь силу, только если в договоре определено, на кого она возлагается.

Нарушение обязанной стороной условия о страховании предоставляет право другой стороне самой по себе застраховать товар с отнесением расходов на нарушителя либо требовать расторжения договора и возмещения убытков.

§ 3. Договор розничной купли-продажи

Легальное определение договора розничной купли-продажи дано законодателем в п. 1 ст. 492 ГК РФ, согласно ему *продавец, который осуществляет предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязывается передать покупателю товар, который предназначен для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.*

Договор розничной купли-продажи регулируется не только ГК РФ, но и федеральным законом «О защите прав потребителей»¹, постановлениями Правительства Российской Федерации; также следует брать в расчет разъяснения постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 17².

Договор является консенсуальным, возмездным, взаимным, публичным и выступает, как правило, в качестве договора присоединения.

Консенсуальность договора розничной купли-продажи прямо подтверждается в п. 1 ст. 500 ГК РФ, согласно которой оплата произ-

¹ Федеральный закон от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей» // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 140.

² Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28.06.2012 № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. № 9.

водится во исполнение уже заключенного договора. Из формулировки п. 2 ст. 500 ГК РФ следует, что договор, в котором содержится условие, оговаривающее предварительную оплату, в любом случае является договором консенсуальным, поскольку в противном случае в нём не могла бы «предусматриваться предварительная оплата товара»; в то же время «отказ от исполнения договора», выраженный в неоплате товара, допустим исключительно в отношении договора, который уже заключен, поэтому договор считают заключенным до оплаты. Принимая во внимание предоставленное покупателю право оплаты товара «в любое время в пределах установленного договором периода рассрочки оплаты» (п. 3 ст. 500 ГК РФ), логично предположить, что рассрочку можно предусмотреть только в договоре уже действующем, следовательно, и в этом случае законодатель не связывает заключенность договора с моментом оплаты, значит, и в этом случае рассматриваемый договор консенсуальный.

Следовательно, в отношении розничной купли-продажи в ГК РФ содержатся чёткие положения, подтверждающие, что оплата товара покупателем производится на основании заключенного договора, а это означает консенсуальность данного договора.

Аналогично договору купли-продажи, договор розничной купли-продажи порождает обязательство по возмездному отчуждению имущества. Поскольку обязательствам сторон присущ встречный характер, постольку договор является взаимным.

Договор розничной купли-продажи признаётся публичным договором и должен заключаться с любым лицом и на равных условиях (ст. 426 ГК РФ), продавец не может отказываться от заключения договора при наличии соответствующего товара. Цена товара и все прочие условия договора розничной купли-продажи должны быть одинаковыми для всех потребителей. Поскольку покупатель лишь принимает условия, которые предлагает продавец в публичной оферте, по способу заключения договор розничной купли-продажи выступает в качестве договора присоединения (ст. 428 ГК РФ).

Выделяют следующие виды договора розничной купли-продажи:

- продажа товаров по образцам и дистанционный способ продажи товара (ст. 497 ГК РФ);
- продажа товаров с использованием автоматов (ст. 498 ГК РФ);
- продажа с условием принятия товара (покупателем) в определенный срок (ст. 496 ГК РФ);
- продажа товара с условием о его доставке покупателю (ст. 499 ГК РФ);

— договор найма-продажи (ст. 501 ГК РФ).

Рассмотрим элементы договора розничной купли-продажи. Сторонами договора выступают продавец и покупатель.

Продавцом может быть только предприниматель (индивидуальный или коллективный — коммерческая организация), который осуществляет деятельность по продаже товаров в розницу, а для продажи некоторых видов товаров — имеющий соответствующую лицензию.

Покупатель — гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) только лишь для личных, семейных, домашних и иных нужд, которые не связаны с осуществлением предпринимательской деятельности, а также некоммерческие организации, которые могут быть розничными покупателями, но при этом потребителями не являются (например, покупка оргтехники, офисной мебели для служебного кабинета).

Предмет договора включает движимые вещи, не изъятые из торгового оборота, при условии, что они предназначены для личного, семейного, домашнего или другого использования, которое не имеет связи с применением в сфере производства для получения предпринимательской прибыли.

Цена договора является его существенным условием. Так как договор розничной продажи является договором присоединения, покупатель не принимает непосредственного участия в ценообразовании, поэтому согласно правилам публичного договора цена должна быть установлена равной для всех покупателей.

Срок договора определяют стороны, это обычное условие договора. Исключением являются договоры продажи в кредит с рассрочкой платежа, в которых срок — это существенное условие договора.

Форма и порядок заключения договора. Договор розничной продажи считается заключенным с момента, когда продавец выдаст покупателю документ, который содержит подтверждение оплаты товара, а в общем случае — с момента оплаты товара (отсутствие такого документа не лишает покупателя возможности сослаться на свидетелей заключения договора).

Содержание договора розничной купли-продажи обусловливается общими положениями о договоре купли-продажи. К числу существенных условий розничной купли-продажи отнесена обязанность продавца предоставлять покупателю сведения относительно товара. Особым правом покупателя является предоставляемое ему право на обмен купленного им недовольственного товара на аналогичный товар иного

размера, расцветки, формы и т. п. Подобный обмен должен быть удовлетворен, если обмениваемый товар не был в употреблении, сохранились его потребительские свойства, и есть подтверждение приобретения товара именно у этого продавца. Обмен можно произвести в течение 14 дней с момента передачи товара покупателю, если более продолжительный срок не установлен продавцом. При отсутствии у продавца сходного обмениваемому товара потребитель вправе по собственному выбору как расторгнуть договор купли-продажи с возвратом продавцу приобретенного товара и получением от него уплаченной денежной суммы, так и обменять товар на сходный при первом же его поступлении в продажу.

По основаниям, видам и порядку устранения недостатков товара и возмещению причиненных покупателю убытков различают четыре категории санкций, которые применяются к продавцу (изготовителю) товара в случаях нарушения условий договора розничной купли-продажи. Речь идет о санкциях, применяемых при продаже товара ненадлежащего качества, просрочке выполнения требований покупателя, недостатках товара, и компенсации морального вреда. Специфика ответственности продавца заключается в том, что даже возмещенные убытки и выплаченная неустойка не освобождают его от исполнения обязательства в натуре.

§ 4. Договор поставки

Легальное определение договора поставки дано законодателем в ст. 506 ГК РФ, согласно ему поставщик — *продавец, который осуществляет предпринимательскую деятельность, обязывается передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, которые не связаны с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.*

Договор поставки является консенсуальным, возмездным, взаимным.

Консенсуальность рассматриваемого вида договора следует из его определения, согласно которому поставщик берет на себя обязанность по передаче товаров покупателю, а последний обязан их оплатить.

Возмездность договора подтверждается его направленностью на возмездное перенесение права собственности (иного вещного права) на товар от продавца (поставщика) на покупателя.

Взаимность договора подтверждается встречным характером обязательств его сторон.

Под поставкой товаров, как правило, понимается не только их оптовый оборот, но и отношения профессиональных продавцов и покупателей между собой (например, в § 3 гл. 30 ГК РФ).

Поставки — это хозяйственные связи или отношения между изготовителями и потребителями продукции, среди которых продвигается продукция в качестве товара. Законодателем допускаются разнообразные подходы к предмету правового регулирования отношений по поставкам; их урегулирование осуществляется с различной степенью всесторонности и доскональности.

Формулировка условий подобных коммерческих договорных отношений — это, в первую очередь, дело их участников. Однако, существуют общепризнанные стандарты коммерческого оборота, в обязательном порядке предусматриваемые в законе и применяемые при отсутствии иного соглашения сторон. В данной части законодателем учтены правила, введенные Венской конвенцией о международных договорах купли-продажи и выработанные в нашей стране специальные правила по урегулированию отношений поставки товаров, в частности, нормы, затрагивающие периоды, порядок поставки, восполнение недопоставки товаров, их выборку, расчеты за поставленные товары, последствия выполнения условий поставки.

Дореволюционному российскому гражданскому законодательству было свойственно выделять договор поставки как самостоятельной договор наравне с договором купли-продажи. Поставка понималась в качестве договора, согласно которому одна сторона была обязана доставить второй ту или иную вещь за определенную цену к определенному сроку. Различие между поставкой и куплей-продажей заключалось в том, что поставка предполагала определенный промежуток времени между заключением договора и его исполнением, в то время как купля-продажа, не исключая подобного промежутка времени, его все же не предполагала. Данное обстоятельство обладало решающим значением, так как в качестве продавца по договору купли-продажи мог выступать исключительно собственник вещи, и поэтому, в такой договор не включались правоотношения, которые предусматривали, что лицо, берущее на себя обязанность доставить имущество покупателю, приобретет данное имущество в будущем к сроку исполнения обязательства.

Существенная схожесть договоров купли-продажи и поставки отмечалась в гражданско-правовой доктрине этого периода и, более того, считалось, что отсутствуют какие-либо серьезные правовые основания для того, чтобы выделять договор поставки в качестве самостоятельного договора.

В процессе подготовки в 1913 г. V книги проекта Гражданского уложения российские цивилисты трактовали договор поставки в качестве одного из видов договора купли-продажи, предопределяя его как договор, в силу которого продавец обязан за денежное вознаграждение доставить покупателю определенное количество заменимых вещей к сроку, который был назначен в договоре. Обращалось внимание, что порядок исполнения договора поставки полностью применим и к договору купли-продажи, особенно если он заключен с условием о доставке товара к определенному сроку. Равными признавались и последствия неисполнения этих договоров¹.

Гражданский кодекс 1922 г., содержание которого в значительной мере было предопределено дореволюционным проектом Гражданского уложения, не включал в себя нормы о договоре поставки как самостоятельном виде гражданско-правового договора. Тем не менее в последующий период в связи с твердым централизованным урегулированием имущественного оборота и всеохватывающим планированием экономических взаимоотношений, приведшим к образованию централизованной плановой административно-командной системы управления экономикой, договор поставки стали рассматривать как оптимальное средство доведения плановых заданий до определённых участников имущественного оборота. В советскую эпоху подход законодателя основывался на плановом прикреплении покупателей к поставщикам и обязанности по общему правилу заключения договора поставки.

Неотъемлемыми признаками самостоятельности договора поставки считались: участие в договоре поставки только социалистических организаций; плановость характера договора; расхождение времени исполнения возникшего из договора обязательства со временем заключения такого договора.

Законодателем было предусмотрено несколько разновидностей договора поставки: договор, в основу которого был положен плановый акт распределения продукции, и договор, который заключался по усмотрению сторон. Доминирующим был плановый договор поставки, в нем конкретизировалось и детализировалось задание, которое вводил плановый акт.

В современной России правовое регулирование отношений по поставкам строится на основе провозглашенных в Конституции Россий-

¹ См.: Гражданское уложение: Проект Высочайше учрежденной Редакционной комиссии по составлению Гражданского уложения с объяснениями. Кн. V. Т. II. СПб.: Типография Правительствующего Сената, 1899. С. 307.

ской Федерации (ст. 8)¹ принципов свободы экономической деятельности, единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, поддержки конкуренции, признания и защиты в равной мере различных форм собственности. Российское государство отказалось от системы планирования производства и поставок продукции. Заключение договоров поставки по общему правилу перестало быть обязательным. При разработке нового ГК РФ было решено оставить договор поставки, но не как самостоятельный гражданско-правовой договор, а как вид договора купли-продажи, сориентированный на урегулирование отношений по реализации разнообразных товаров, сложившихся, главным образом, среди профессиональных участников имущественного оборота, которые производят сырье, материалы, комплектующие изделия, оборудование и занимаются оптовой торговлей. Обособление договора поставки как особый вид договора купли-продажи диктовалось необходимостью учитывать специфику названных правоотношений, которые требовали более строгого и досконального регулирования. Наряду с этим не стоит оставлять без внимания, что договор поставки остался только одним из видов договора купли-продажи, что повлекло за собой субсидиарное применение норм о договоре купли-продажи к отношениям, которые связаны с поставкой товаров.

Рассмотрим элементы договора поставки. Сторонами договора выступают, как правило, лица, ведущие предпринимательскую деятельность.

Поставщик — предприниматель или коммерческая организация (либо некоммерческая организация при осуществлении ею разрешенной, приносящей доход деятельности).

Покупатель — любое лицо (кроме граждан, приобретающих товар для бытовых нужд), в т. ч. государство при поставке товаров для государственных нужд.

Предмет договора — любые движимые вещи, которые не изъяты из оборота, при условии, что они будут использованы в предпринимательской деятельности или в иных целях, не имеющих связи с личным, семейным, домашним и иным подобным потреблением, кроме недвижимости, энергии и энергоносителей, продажа которых оформляется иными разновидностями договора купли-продажи.

¹ Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СЗ РФ. 2009. № 4. Ст. 445.

Цену договора согласуют стороны; цена специально не регулируется и существенным условием договора не является. Применительно к отдельным видам товаров цены на них определяются или урегулируются государством.

Срок — сторонами определяются периоды поставки (сроки поставки отдельных партий товара в рамках действия договора), а также графики поставки (декадный, суточный, часовой и т. п.).

Если в договоре не установлены периоды поставки, товары по общему правилу (если иное не вытекает из законодательства, существа обязательства или обычаев) должны быть поставлены равномерными партиями ежемесячно (п. 1 ст. 508 ГК РФ); если же договор предусматривает получение товара покупателем (получателем) в месте, где находится поставщик (выборка товаров), и срок выборки товаров не установлен, выборка должна производиться в разумный срок после того, как поставщик получит уведомление о готовности товаров (п. 2 ст. 510, п. 2 ст. 515 ГК РФ).

Форма договора — письменная.

Порядок заключения: особенность состоит в том, что offerent, получив в ответ встречную offerту, а не акцепт, должен в течение 30 дней согласовать с партнером соответствующие условия договора либо уведомить его об отказе от его заключения. При невыполнении им этой обязанности он должен возместить контрагенту убытки, вызванные уклонением от согласования договора.

Содержание договора поставки предопределяется общими положениями о договоре купли-продажи. Специфика данного договора проявляется в его продолжительности, необходимости поставки товаров отдельными партиями, в разнообразии территориального местонахождения сторон; оплата товаров производится в безналичной форме.

По общему правилу поставщик должен доставить товар покупателю. Ему принадлежит право избрания вида транспорта и прочих условий поставки (если они не определены в договоре, не вытекают из требований нормативных актов, существа обязательства или обычаев — ст. 510 ГК РФ). В случае выборки товаров покупателем поставщик обязан подготовить их к вывозу, индивидуализировать и известить покупателя о готовности, а покупатель — вывезти в установленный (разумный) срок.

Несоблюдение поставщиком условия о количестве товара в результате недопоставки или просрочки поставки предоставляет покупателю право:

— известив поставщика, отказаться принимать просроченные товары (кроме товаров, поставленных до получения поставщиком соответствующего уведомления);

— приобрести товары, которые не были поставлены, у иных лиц и отнести на поставщика все необходимые и разумные расходы на их приобретение.

Обязанности покупателя сводятся к следующему: принять товар, для чего осмотреть его и проверить количество и качество товара; оплатить товар (оплата однородных обязательств между одними и теми же лицами — в порядке их возникновения); при выявлении нарушений договора незамедлительно письменно информировать поставщика; при отказе от принятия товара обеспечить его ответственное хранение.

Ответственность по договору поставки построена на началах риска, т. е. не зависит от вины нарушителя договора. Важнейшие формы ответственности — возмещение убытков и выплата неустойки.

§ 5. Поставка товаров

для государственных или муниципальных нужд

Отличительная черта данной разновидности поставки — цель использования товаров, а именно их закупка для государственных нужд, в том числе в государственный резерв.

Согласно ст. 506 и 526 ГК РФ по государственному контракту на поставку товаров для государственных нужд поставщик (исполнитель), который осуществляет предпринимательскую деятельность, берет на себя обязанность передать в установленный срок (сроки) товары в собственность государственному заказчику (определяемому им покупателю) за денежную сумму, которая назначена в договоре, с целью использовать их для государственных нужд.

К отношениям по закупке для государственных или муниципальных нужд применяют нормы, регулирующие договор поставки (ст. 506–523 ГК РФ), а в части, не урегулированной ГК РФ, применяются Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее — федеральный закон № 44-ФЗ)¹, приказ МВД России от 05.03.2014 № 137 (в ред. от 15.06.2018 № 377) «Об организации закупок товаров, работ, услуг для нужд МВД России».

¹ Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» // СЗ РФ. 2013. № 14. Ст. 1652.

Согласно п. 1 ст. 3 федерального закона № 44-ФЗ под контрактной системой в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд понимается комплекс, состоящий из участников контрактной системы в сфере закупок и действий, имеющих своей целью обеспечить государственные и муниципальные нужды, которые осуществляются этими участниками, в том числе с применением единой информационной системы в сфере закупок.

Гражданско-правовая характеристика контрактной системы в сфере закупок — консенсуальная, возмездная, взаимная.

Рассмотрим элементы контрактной системы. В качестве сторон выступают: поставщик (подрядчик, исполнитель), государственный заказчик; покупатель.

Предметом контрактной системы в сфере закупок выступают поставка товара, выполнение работы, оказание услуги (в том числе приобретение недвижимого имущества или аренда имущества) от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, а также бюджетным учреждением либо иным юридическим лицом в соответствии с федеральным законом № 44-ФЗ.

Срок выполнения контракта определяется соглашением сторон и является существенным условием.

Цена контракта согласуется сторонами. Цена контракта всегда твердая и устанавливается на весь срок, пока контракт исполняется. Изменение цены допускается исключительно в случаях, которые предусмотрены в законе.

Форма контракта — письменная. Заказы размещаются посредством проведения торгов (конкурс / аукцион) или без таковых.

Порядок осуществления государственных и муниципальных закупок объединяет в себе семь стадий, относящихся к:

- 1) планированию закупок;
- 2) определению поставщиков;
- 3) заключению контрактов;
- 4) исполнению контрактов;
- 5) мониторингу закупок;
- 6) аудиту в сфере закупок;
- 7) контролю за соблюдением законодательства и иных нормативных правовых актов в сфере закупок.

В подразделениях МВД России, совокупный годовой объем закупок которых превосходит 100 000 000 рублей, создаются контрактные службы без образования штатного структурного подразделения.

В подразделениях МВД России, совокупный годовой объем закупок которых не превосходит 100 000 000 рублей, создаются контрактные службы или назначаются должностные лица, которые несут ответственность за осуществление закупки (закупок), в том числе и за то, как исполняется каждый контракт («контрактные управляющие»).

Заказчики планируют закупки, формируя, утверждая и ведя два документа — план закупок и план-график. План закупок формируется на три года. Формирование планов-графиков происходит на основании плана закупок и рассчитывается на один год. Размещение планов закупок и планов-графиков обязательно в единой информационной системе. В эти документы включены сведения относительно цели, объектов, объемов, сроков закупок и др.

Способы определения поставщиков разделены на конкурентные и неконкурентные.

Наиболее распространены конкурентные способы, в их число входят конкурсы и аукционы, запрос котировок, запрос предложений.

Конкурсы бывают следующих видов:

- открытый конкурс;
- конкурс с ограниченным участием;
- двухэтапный конкурс;
- закрытый конкурс;
- закрытый конкурс с ограниченным участием;
- закрытый двухэтапный конкурс.

Виды аукционов:

- аукцион в электронной форме;
- закрытый аукцион.

В отношении одних и тех же товаров, работ, услуг заказчики имеют право проводить совместные торги.

Единственный неконкурентный способ определения поставщиков — закупка у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика) (детальный перечень случаев приведен в ст. 93 федерального закона № 44-ФЗ).

Закупку у единственного поставщика разрешается осуществлять исключительно в случаях, которые перечислены в законе (например, при реализации закупки на сумму менее 100 000 рублей, при закупке продукции по причине аварии или иной чрезвычайной ситуации, при закупке у поставщика, который определен указом или распоряжением Президента Российской Федерации).

Полномочиями на определение поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для нужд ОПБ МВД России (за исключением закрытых спо-

способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей), БСТМ МВД России и ЦСН ИТ МВД России наделено ФКУ «ЦОУМТС МВД России» (п. 5.1. приказа МВД России от 26.06.2015 № 715). Полномочиями на применение закрытых способов определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) для нужд ОПБ МВД России с 1 января 2019 г. наделено ОПБ МВД России (подп. 5³ приказа МВД России от 05.03.2014 № 137).

Конкурсы разнятся с аукционами по двум главным элементам:

1) критерий установления победителя (цена — для аукциона; цена и другие критерии — для конкурса);

2) порядок, в котором проводят эти процедуры и определяют, кто является победителем («пошаговое» понижение цены, допустимость многократного изменения ценовых предложений участниками, «автоматическое» установление победителя — для аукциона; рассмотрение и оценивание заявок, вынесение решения о победителе комиссией — для конкурса).

Открытые аукционы проводят исключительно в электронной форме (на электронных площадках); победитель аукциона устанавливается «компьютером» (автоматически на электронной площадке), а победитель конкурса — «людьми» (конкурсной комиссией).

Из сказанного можно заключить, что аукцион менее подвержен риску коррупции по сравнению с конкурсом. Основываясь на этом, Правительство Российской Федерации утвердило «аукционный перечень», т. е. список продукции, которую заказчики должны закупить на аукционе (а не на конкурсе).

Сведения обо всех закупках размещают в единой информационной системе на её официальном сайте — www.zakupki.gov.ru. Специфика аукционов, которая отличает этот вид способа определения поставщиков от всех прочих, проявляется в том, что сведения о них размещают не только на названном официальном сайте, но также и на электронных площадках (специальном сайте в сети «Интернет», где проводят электронные аукционы). В качестве оператора электронной площадки выступает юридическое лицо, владеющее этой площадкой и обеспечивающее проведение закупок на ней. Список операторов электронных площадок, где разрешается проводить аукционы в сфере государственных и муниципальных закупок, ограничен распоряжением Правительства Российской Федерации от 12.07.2018 № 1447-р¹.

¹ Распоряжение Правительства Российской Федерации от 12.07.2018 № 1447-р (ред. от 28.07.2018) «Об утверждении перечней операторов электронных площадок и специализированных электронных площадок, предусмотренных Феде-

Так, в настоящее время, говоря об операторах электронных площадок речь ведут об: Акционерном обществе «Агентство по государственному заказу Республики Татарстан»; Акционерном обществе «Единая электронная торговая площадка»; Акционерном обществе «Российский аукционный дом»; Акционерном обществе «ТЭК-Торг»; Акционерном обществе «Электронные торговые системы»; Закрытом акционерном обществе «Сбербанк — Автоматизированная система торгов»; Обществе с ограниченной ответственностью «РТС-тендер»; Обществе с ограниченной ответственностью «Электронная торговая площадка ГПБ».

Единственным оператором специализированных электронных площадок названо Общество с ограниченной ответственностью «Автоматизированная система торгов государственного оборонного заказа».

Процедура определения поставщиков завершается заключением контракта.

Большинство контрактов заключается в электронной форме (без подписания их в «бумажном» виде) при поддержке функционала единой информационной системы через обмен электронными документами.

В отдельных случаях (к примеру, закупка у единственного поставщика) допускается заключить контракт в традиционном «бумажном» виде.

В соответствии со ст. 100 федерального закона № 44-ФЗ приказом МВД России от 16.05.2016 № 247¹ был утвержден регламент проведения Министерством внутренних дел Российской Федерации ведомственного контроля в сфере закупок для обеспечения федеральных нужд. В соответствии с данным регламентом было установлено, что функции по организации и проведению мероприятий ведомственного контроля в сфере закупок для обеспечения федеральных нужд осуществляет ДТ МВД России (им в установленном порядке привлекаются уполномоченные должностные лица подразделений центрального аппарата МВД России и ОУМТС МВД России), а также территориальными органами МВД России применительно к соответствующим подве-

ральными законами от 05.04.2013 № 44-ФЗ, от 18.07.2011 № 223-ФЗ» // СЗ РФ. 2018. № 30. Ст. 4767.

¹ Приказ МВД России от 16.05.2016 № 247 (ред. от 02.08.2017) «Об утверждении Регламента проведения Министерством внутренних дел Российской Федерации ведомственного контроля в сфере закупок для обеспечения федеральных нужд» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2016. № 29.

домственным заказчикам на окружном, межрегиональном и региональном уровнях.

Предмет ведомственного контроля состоит в соблюдении территориальными органами МВД России, образовательными, научными, медико-санитарными и санаторно-курортными организациями системы МВД России, окружными управлениями материально-технического снабжения системы МВД России, иными организациями и подразделениями, созданными для выполнения задач и осуществления полномочий, возложенных на органы внутренних дел Российской Федерации, в том числе их контрактными службами, контрактными управляющими, комиссиями по осуществлению закупок, законодательства Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

§ 6. Договор контрактации

Легальное определение договора контрактации дано законодателем в п. 1 ст. 535 ГК РФ, согласно ему *производитель сельскохозяйственной продукции обязывается передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю — лицу, осуществляющему закупку такой продукции для переработки или продажи.*

Договор контрактации консенсуальный, возмездный, взаимный.

Консенсуальность договора определяется тем, что производитель сельскохозяйственной продукции берет на себя обязанность по передаче выращенной (произведенной) им сельскохозяйственной продукции заготовителю, а последний обязывается приобрести эту продукцию у производителя в предпринимательских целях для дальнейшей переработки или продажи.

Возмездность рассматриваемого вида договора проявляется в том, что заготовитель, осуществляющий закупки сельскохозяйственной продукции для того, чтобы ее переработать или продать, берет на себя обязанность принять данный товар и заплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Договоры контрактации, когда передача сельскохозяйственной продукции осуществляется по модели договора купли-продажи, являются взаимными.

Договор контрактации как отдельный вид договора купли-продажи служит для урегулирования отношений, связанных с закупками у сельскохозяйственных организаций, крестьянских (фермерских) хозяйств выращенной либо произведенной ими сельскохозяйственной продукции.

По российскому дореволюционному гражданскому законодательству специальное урегулирование отношений, связанных с закупкой сельскохозяйственной продукции, не было предусмотрено. Судебная практика того периода отталкивалась от возможности применять к таким правоотношениям правил о договоре купли-продажи или о договоре запродажи. Однако данный факт вызывал возражение со стороны российских цивилистов. Проблема состояла в том, что по действовавшему этому период законодательству договор купли-продажи полагал наличие вещи, которая находилась во владении продавца, вследствие чего предметом договора купли-продажи не могли быть вещи, которых не существовало на момент заключения договора, например грядущий урожай. Относительно предмета договора запродажи предполагалось, что в этом качестве может выступать только недвижимое имущество.

Существующую проблему планировалось разрешить путем уточнения предмета договора купли-продажи, подразумевая, что таковым следует признавать и будущие вещи, которых не существует в момент заключения договора¹.

Отношения, которые складывались между сельскохозяйственными производителями и покупателями выращенной продукции, в советский период вначале урегулировались договором купли-продажи. В ГК РСФСР 1922 г. каких-либо норм о договоре контрактации не было. Общеизвестно, что в последующем обязательства колхозов и совхозов в части сдачи государству выращиваемой или производимой ими продукции сельскохозяйственного назначения фактически утратили товарные элементы; данные правоотношения имели административный характер и назывались обязательной поставкой сельскохозяйственной продукции.

В 1960-е гг. началось переведение совхозов на хозрасчет, существенно повысились закупочные цены, повсеместно стал внедряться договорный метод заготовки сельскохозяйственной продукции. В ОГЗ 1961 г. были введены нормы, регулирующие договор контрактации (ст. 51–52), которые впоследствии воспроизвел ГК РСФСР 1964 г. в ст. 267–268. В соответствии с этим, государственная закупка сельскохозяйственной продукции у колхозов и совхозов стала осуществляться по договорам контрактации, заключаемым согласно планам государственных закупок сельскохозяйственной продукции и планам развития в колхозах и совхозах сельскохозяйственного производства.

¹ См.: Гражданское уложение: Проект... Кн. V. Т. II. С. 347.

Самостоятельность характера договора контрактации относительно договора купли-продажи можно объяснить тем, что сельскохозяйственную продукцию производят на земле, которая составляет исключительную собственность государства, за которым по этому основанию признавалось право введения обязательности сдачи ему выращиваемой сельскохозяйственной продукции на установленных им условиях.

Данный договор относился к числу плановых хозяйственных договоров. Обязательство по контрактации обычно возникало из юридического состава: планового акта и заключенного на его основе договора. Вместе с тем правоотношения по контрактации продукции, объем производства и сдачи которой не планируется, а также сверхплановой продукции, т. е. произведенной хозяйством сверх плана, основывались лишь на соглашении сторон.

Договор контрактации отличался от договора купли-продажи тем, что сторонами по договору контрактации в отличие от купли-продажи могли быть лишь социалистические организации. Цены в договоре контрактации устанавливались государством, а в договоре купли-продажи — в определенных случаях соглашением сторон. Правоотношение по контрактации обычно возникало из юридического состава (планового акта и договора), а обязательство купли-продажи всегда порождалось только соглашением сторон.

Вследствие отказа от административно-командной системы управления экономикой и перехода на рыночные отношения планирование закупок продукции, выращенной сельскохозяйственными организациями, потеряло своё глобальное значение. Преобразование экономических отношений сопровождалось перестройкой совхозов и колхозов в хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, формированием крестьянских (фермерских) хозяйств, в основу которых закладывалась частная форма собственности. В такой обстановке договор контрактации, опирающийся на плановые акты закупок сельскохозяйственной продукции, стал непригоден для урегулирования соответствующих экономических отношений.

Уже в ОГЗ 1991 г. договор контрактации лишился своего самостоятельного характера и рассматривался как один из видов договора купли-продажи. Вывоз продукции возлагался на контрагента, если иное не предусматривал договор (ст. 83 ОГЗ 1991 г.).

В процесс подготовки проекта нового ГК РФ договор контрактации был сохранен как отдельный вид договора купли-продажи с учетом следующих его особенностей: влияние естественных (стихийных) факторов непосредственно на ход производства сельскохозяйственной

продукции и сезонность его характера; правовое положение субъектов правоотношений (применительно к отношениям контрактации продавец — производитель сельскохозяйственной продукции обнаруживается как слабая сторона, а покупатель — заготовитель, наоборот, представляет собой организацию, занимающуюся профессиональной деятельностью, связанной с закупкой сельскохозяйственной продукции для последующей ее переработки и реализации, которая может продиктовать собственную волю производителю).

Рассмотрим подробнее элементы договора. В качестве его сторон выступают продавец (тот, кто непосредственно производит сельскохозяйственную продукцию) — предприниматель и заготовитель (контрактант) — предприниматель, который закупает сельскохозяйственную продукцию для последующей продажи либо переработки.

При заготовке сельскохозяйственной продукции для государственных нужд заготовителями в качестве государственных заказчиков могут быть также исполнительные органы федеральной власти Российской Федерации и субъектов Российской Федерации и некоммерческие организации.

Предметом договора выступают вещи, которые определены родовыми признаками, при этом в преобладающем числе случаев — это вещи ограниченного рода (не виноград вообще, а только тот, который выращен конкретным хозяйством от конкретной лозы), которые не предназначены для личного, семейного или другого аналогичного использования, это неизменно будущий товар, т. е. такой, который должен быть выращен или произведен в условиях сельского хозяйства уже вслед за тем, как будет заключен договор.

В условиях предмета договора контрактации требуется указать наименование, количество, ассортимент, качество сельскохозяйственной продукции.

Срок, когда сельскохозяйственная продукция должна быть передана (существенное условие), предусматривают в договоре, принимая во внимание время созревания культур, условия производства, переработки и хранения продукции.

Так как сельскохозяйственная продукция — это скоропортящийся продукт, сдавать заготовителю или принимать ее непосредственно в хозяйстве производителя необходимо, придерживаясь графиков, которые выступают неотделимой частью договора. Сроки или периоды, в соответствии с которыми передается продукция, определяются в договоре (ст. 457 ГК РФ).

Цена договора. Оплата продукции производится по свободно скоординированным в договоре ценам, с возможностью предоставления аванса.

Форма договора — письменная, её несоблюдение влечет недействительность договора контрактации.

Таким образом, договором контрактации именуется такой вид договора купли-продажи, согласно которому производитель сельскохозяйственной продукции (продавец) берет на себя обязательство передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю (покупателю, контрагенту), который закупает ее для переработки и продажи, а последний обязывается принять сельскохозяйственную продукцию, обеспечить вывоз и оплатить.

Далее перейдем к рассмотрению содержания договора контрактации.

Производитель сельскохозяйственной продукции обязывается производить обусловленную договором контрактации сельскохозяйственную продукцию при соблюдении определенных технологических, агротехнических и экологических требований и произвести ее передачу заготовителю (контрагенту) в установленном в договоре количестве и ассортименте, соблюдая условия о качестве.

Производитель обязывается придерживаться агротехнических требований при выращивании сельскохозяйственных культур, всех ветеринарных и иных требований — при откорме скота и птицы, при производстве молока и т. д.

Другие обязанности производителя сельскохозяйственной продукции особыми правилами о договоре контрактации не урегулированы, поэтому их следует определять сообразно обязанностям поставщика по договору поставки товаров, а также продавца по договору купли-продажи.

Обязанности заготовителя состоят в оплате закупаемой продукции и осуществлении ее приемки; заготовитель обязывается принять сельскохозяйственную продукцию у производителя по месту ее нахождения и обеспечивать ее вывоз.

В договоре допустимо предусмотреть обязанность заготовителя, который осуществляет переработку сельскохозяйственной продукции, по требованию производителя возратить отходы этой переработки с оплатой по цене, которая определена в договоре (п. 3 ст. 536 ГК РФ).

Что касается ответственности производителя сельскохозяйственной продукции, не исполнившего обязательство либо исполнившего

его ненадлежащим образом, то она наступает лишь при наличии его вины (ст. 538 ГК РФ).

Опровергнуть наличие своей вины должен сам производитель сельскохозяйственной продукции, который нарушил обязательство. Суд признает его невиновным только в том случае, если он приведет доказательства, что принял все меры для надлежащего исполнения собственных обязанностей по договору.

Допускается освобождение от ответственности производителя сельскохозяйственной продукции по договору контрактации, если причиной неисполнения или ненадлежащего исполнения обязанностей производителя стали чрезвычайные и непредотвратимые обстоятельства (например, были вызваны наводнением, засухой, градобитием) или в случае невиновного нарушения им этих обязанностей.

В частности, производителя сельскохозяйственной продукции следует признать невиновным за неисполнение собственных обязанностей в части количества реализуемой продукции, если такое нарушение стало следствием нарушения обязанностей заготовителем, например отказом в выплате денежного аванса, если такая выплата предусматривалась в договоре.

Допускается освобождение от ответственности заготовителя, который не исполнил обязательство или исполнил, но ненадлежащим образом, если он приведет доказательства, что ненадлежащее исполнение явилось результатом непреодолимой силы, и иное не было предусмотрено в договоре.

Ответственность за неисполнение и ненадлежащее исполнение договора контрактации устанавливается в форме возмещения потерпевшей стороне убытков или выплаты неустойки.

Выплата неустойки и возмещение убытков не являются основанием освобождения виновной стороны от исполнения обязательств в натуре, если иное не предусматривалось в договоре контрактации.

§ 7. Договор энергоснабжения

Легальное определение договора энергоснабжения дано законодателем в п. 1 ст. 539 ГК РФ, согласно ему *энергоснабжающая организация обязывается подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязывается оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, которые связаны с потреблением энергии.*

Договор энергоснабжения является консенсуальным, возмездным, взаимным, относится к числу публичных договоров.

Договор энергоснабжения заключается в момент получения энергоснабжающей организацией, направившей оферту, ее акцепта. Акцепт абонента (потребителя) должен быть направлен в установленные сроки. В противном случае по истечении установленного срока направления подписанного проекта договора поданная заявка аннулируется. Запрета на повторное обращение в энергоснабжающую организацию с целью заключения договора не установлено. Следовательно, договор энергоснабжения относят к числу консенсуальных договоров и считают заключенным с момента согласования сторонами всех существенных условий договора.

Договор энергоснабжения является возмездным, поскольку предполагает получение энергоснабжающей организацией платы за исполнение принятых по договору обязанностей. На возмездный характер договора энергоснабжения указывает тот факт, что цена договора, в силу Правил разрешения разногласий о праве заключения договоров об оказании услуг по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих другим собственникам или иным законным владельцам и входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть¹, — это существенное условие данного договора.

Оказание услуг по передаче электрической энергии должно осуществляться, обеспечивая равные условия предоставления услуг их потребителям независимо от организационно-правовой формы. В целях реализации этого договор по передаче электрической энергии отнесен законодателем к категории публичных. Публичный характер данного договора направлен и на реализацию важнейшего принципа организации розничных рынков, согласно которому субъектам рынков предоставляется свобода выбора контрагентов по договорам. Се-

¹ Постановление Правительства Российской Федерации от 15.06.2009 № 492 (ред. от 22.10.2012) «О существенных условиях и порядке разрешения разногласий о праве заключения договоров в отношении объектов электросетевого хозяйства, входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть» (вместе с «Правилами разрешения разногласий о праве заключения договоров об оказании услуг по передаче электрической энергии с использованием объектов электросетевого хозяйства, принадлежащих другим собственникам или иным законным владельцам и входящих в единую национальную (общероссийскую) электрическую сеть») // СЗ РФ. 2009. № 25. Ст. 3073.

тевая организация не имеет права отказывать потребителю в заключении договора по передаче электроэнергии по причине выбора определенной сбытовой организации потребителем.

Формирование электроэнергетики как одной из отраслей экономики связано, прежде всего, с государственным планом электрификации России (ГОЭЛРО 1920 г.). ГК РСФСР 1922 г. не включал в себя нормы о договоре энергоснабжения как самостоятельном виде гражданско-правового договора. На данном этапе развития теоретические проблемы энергоснабжения не требовали от гражданского права своего обстоятельного научного освещения. План ГОЭЛРО заложил фундамент индустриализации в России. Произошедшее увеличение числа электростанций и длины линий передачи электроэнергии поспособствовало возникновению энергетических систем, объединявших электростанции, находящиеся на значительных расстояниях друг от друга.

В ОГЗ 1961 г. и ГК РСФСР 1964 г. конструкция энергоснабжения не нашла своего отражения, гражданско-правовое регулирование осуществлялось подзаконными нормативно-правовыми актами. В середине прошлого века в правовой науке начал закрепляться тезис о том, что энергия (как продукция, ресурс) может признаваться самостоятельной ценностью, имеющей характеристику товара.

До начала реформы электроэнергетического комплекса электроснабжение потребителей осуществлялось на основании общего договора на пользование электрической энергией, который заключался между потребителем (абонентом) и энергоснабжающей организацией Министерства энергетики и электрификации СССР. В ходе последующего формирования отрасли к середине прошлого столетия была создана Единая энергетическая система (далее — ЕЭС) — особенная модель электроэнергетики, определённая разнообразностью экономико-географических факторов обслуживаемой территории и разнящаяся в сравнении с моделями электроэнергетики остальных мировых держав. К 1990 г. в состав ЕЭС СССР вошли энергообъединения страны, охватывающие большую часть территории СССР. На региональном уровне в каждой энергосистеме были образованы производственные энергетические объединения, к чьим сетям были непосредственно присоединены электроустановки потребителя, обеспечивающие генерацию, передачу и сбыт электроэнергии.

Последовательность заключения и исполнения договора регулировался действующими до 01.01.2000 «Правилами пользования элек-

трической и тепловой энергией», утвержденными приказом Министерства энергетики и электрификации СССР от 06.12.1981 № 310¹.

На уровне закона в правила энергоснабжения впервые были введены ОГЗ 1991 г.; в этот период соответствующий договор именовался «договор о снабжении энергетическими и другими ресурсами через присоединенную сеть» (ст. 84 ОГЗ 1991г.).

В условиях начавшейся приватизации государственной собственности с 1992 г., в соответствии с указом Президента Российской Федерации от 14.08.1992 № 922 «Об особенностях преобразования государственных предприятий, объединений, организаций топливно-энергетического комплекса в акционерные общества»² с целью обеспечить надежность энергоснабжения народного хозяйства и населения, повысить эффективность функционирования ЕЭС России, указом Президента Российской Федерации от 15.08.1992 № 923 «Об организации управления электроэнергетическим комплексом Российской Федерации в условиях приватизации»³ было учреждено государственное Российское акционерное общество энергетики и электрификации.

При разработке ГК РФ в качестве мерила выделения договора энергоснабжения в число отдельных видов купли-продажи подвергался рассмотрению объект этого договора — энергия. Собственно специфика объекта предопределила необходимость специальных правил, которые были призваны урегулировать правоотношения по снабжению энергией через присоединенную сеть. Когда рассматривались правоотношения, объектом которых выступает не энергия, а ресурсы и иные товары, то передача их покупателю (потребителю) через присоединенную сеть становится лишь одним из допустимых способов исполнения обязательств.

Следовательно, договором энергоснабжения можно охватить только те правоотношения, которые вырабатываются при снабжении

¹ Приказ Минэнерго СССР от 06.12.1981 № 310 «Об утверждении Правил пользования электрической и тепловой энергией» // СПС «КосультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_15389/ (дата обращения 01.03.2019). (Утратил силу).

² Указ Президента Российской Федерации от 14.08.1992 № 922 «Об особенностях преобразования государственных предприятий, объединений, организаций топливно-энергетического комплекса в акционерные общества» // СПС «Гарант». URL: <https://base.garant.ru/10104299/> (дата обращения 01.03.2019).

³ Указ Президента Российской Федерации от 15.08.1992 № 923 «Об организации управления электроэнергетическим комплексом Российской Федерации в условиях приватизации» // СПС «КосультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_902/ (дата обращения 01.03.2019).

потребителей электрической или тепловой энергией через присоединенную сеть. Наряду с этим, если объект договора — электрическая энергия, в этом случае соответствующие правоотношения могут быть урегулированы помимо ГК РФ иными федеральными законами и прочими правовыми актами, а также обязательными правилами, которые принимаются в соответствии с ними, но исключительно в той части, которая не урегулирована ГК РФ. Если объектом договора энергоснабжения является тепловая энергия, в этом случае правила о договоре энергоснабжения, которые введены ГК РФ, должны применяться лишь в том случае, если иное не устанавливает закон или иной правовой акт, которые регламентируют энергоснабжение тепловой энергией через присоединенную сеть.

Договор по снабжению энергосистем электроэнергией от блок-станций заключают между собой энергосистема и организация, имеющая такую блок-станцию (т. е. электростанцию, включенную непосредственно или через сети потребителя в электросеть энергообъединения). В соответствии с таким договором организация, владеющая блок-станцией, обязана отпустить энергосистеме электроэнергию в границах максимальной мощности и в количестве, которое определено в договоре, а энергосистема обязана выбрать обусловленное договором количество энергии и оплатить ее.

Полагаем, что в настоящий период можно говорить о наличии единой структуры договорных отношений по снабжению электроэнергией. Тем не менее далеко не все договоры, которые заключены при участии субъектов федерального оптового рынка электрической энергии, могут признаваться договорами энергоснабжения или его разновидностями. Таковыми являются только те договоры, которые заключают энергоснабжающие организации с потребителями (абонентами) либо последние с субабонентами при наличии энергопринимающего устройства и иного необходимого оборудования, которое присоединено к сетям энергоснабжающей организации. Что касается договоров, которые заключают между собой иные субъекты федерального оптового рынка электрической энергии, то они должны быть урегулированы самостоятельно, в том числе и постановлениями Правительства Российской Федерации.

В качестве объекта гражданского права энергия представляется движимой, простой, делимой, потребляемой родовая вещь, которая обладает рядом особенностей своего оборота:

- непрерывный процесс ее производства, транспортировки и потребления;
- ограничение возможности ее хранения;
- воздействие потребителей на ее качество;
- наличие единой системы ее транспортировки (инфраструктуры) в границах страны;
- неосуществимость ее потребления без специальной системы технических устройств — присоединенной сети (основная особенность договора энергоснабжения, которая отличает его от договора поставки).

Рассмотрим элементы договора. Сторонами договора выступают: продавец и покупатель.

Продавец: энергоснабжающая организация, в некоторых случаях — первичный потребитель для субабонента (с ее согласия).

Покупатель (абонент и субабонент) — любое лицо, у которого есть в наличии присоединенная сеть, в т. ч. гражданин.

Предмет договора: энергия (в многообразных формах) и энергоносители (вещества, которые выделяют энергию в процессе их использования — пар, газ), а также иные продукты, чья передача и использование допустимы лишь через присоединенную сеть (нефтепродукты, вода).

Цена договора обычно обусловливается не сторонами, а по утвержденным государством тарифам, которые различаются в зависимости от субъектного состава и периодически индексируются.

Срок: по общему правилу, договор энергоснабжения считается заключенным на неопределенный срок. Договор, заключенный на определенный срок, считается продленным на этот же срок, если в период его действия ни одна, ни другая сторона не заявит обратное. Если какая-либо сторона предлагает заключить новый договор, отношения сторон до его заключения будут урегулированы предыдущим соглашением.

Форму и порядок заключения договора различают в зависимости от личности абонента и цели, с которой используется товар: юридические лица и предприниматели заключают его в письменном виде; с гражданином, который использует энергию для собственных бытовых целей, договор считается заключенным с момента его подключения в установленном порядке к присоединенной сети.

Содержание договора. Обязанности продавца — подать абоненту энергию (энергоносители):

— в обусловленном количестве — существенное условие договора с абонентом, который использует энергию для предпринимательских целей (не более установленного лимита);

— соблюдая согласованный режим подачи, т. е. количество и качество энергии, которое подается в различное время; как правило, энергоснабжение должно подаваться непрерывно (договором может быть установлен иной режим подачи);

— установленного качества — отвечать требованиям стандартов и других обязательных правил, а также условиям договора; несоблюдение требований по качеству предоставляет абоненту возможность отказаться оплачивать такую энергию, а также взыскивать реальный ущерб, за исключением стоимости неосновательно сбереженного в результате ее использования.

Дополнительные обязанности продавца: по договорам с гражданами обеспечивать безопасность и должное техническое состояние энергетических сетей и приборов учета потребления энергии и др.

Обязанности абонента:

— обеспечить безопасность в процессе потребления энергии (соблюдение правил техники безопасности при работе с присоединенной сетью; поддержание в надлежащем техническом состоянии части присоединенной сети, которая находится в его ведении (граждане-потребители поддерживают в исправном состоянии соответствующие устройства и приборы — краны, плиты и т. п.);

— соблюдать установленный режим потребления для ненарушения требуемого качества энергии, а также обеспечения интересов иных абонентов;

— оплатить принятую энергию в соответствии с данными учета в порядке, который устанавливается законодательством (гражданам-потребителям — до 10-го числа следующего за оплачиваемым месяца) или договором;

— известить энергоснабжающую организацию о нарушениях, которые возникли при пользовании энергией (аварии, пожары, неисправности приборов учета и пр.).

Ответственность по договору энергоснабжения ограничивается обязанностью возмещения нарушителем реального ущерба, а в отдельных случаях — законной неустойки.

Граждане-потребители могут нести ответственность только при наличии своей вины. Предприниматели и юридические лица отвечают на началах риска, т. е. независимо от вины. Энергоснабжающая

организация отвечает за причиненные убытки при наличии своей вины по основаниям, которые допущены законодателем (перерыв в подаче, вызванный действиями по предотвращению или ликвидации аварии в системе этой организации), в остальных случаях — независимо от своей вины.

Изменение и расторжение договора энергоснабжения. Абонент-гражданин, который использует энергию для бытового потребления, вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке при условии оповещения об этом энергоснабжающей организации и полной оплаты использованной энергии.

Энергоснабжающая организация также наделяется правом отказаться исполнять договор в одностороннем порядке по основаниям, предусмотренным ст. 523 ГК РФ. Исключение составляют случаи, которые установлены законом или другими правовыми актами (например, если абонентом по договору энергоснабжения выступает юридическое лицо, у энергоснабжающей организации такого права нет).

Допускается без согласования с абонентом — юридическим лицом, которое не оплачивает подаваемую энергию, прекратить или ограничить подачу энергии, но соответствующим образом предупредив об этом неплательщика.

Допускается при возникновении необходимости принять безотлагательные меры с целью предотвращения или ликвидации аварии осуществления перерыва в подаче энергии, ее полного прекращения или частичного ограничения. Обязательные условия таких действий: согласовывать с абонентом и предупреждать его не требуется, но обязательно немедленно уведомить абонента об отключении (перерыве, ограничении) энергии.

§ 8. Договор купли-продажи недвижимости

Легальное определение договора купли-продажи недвижимого имущества дано законодателем в п. 1 ст. 549 ГК РФ, согласно ему *продавец обязывается передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество.*

Рассматриваемый договор — консенсуальный, возмездный и взаимный.

Консенсуальность проявляется в том, что договор купли-продажи недвижимости считается заключенным в момент достижения между сторонами соглашения относительно всех существенных условий до-

говора и государственной регистрации перехода права собственности на недвижимость по этому договору, т. е. независимо от момента его реального исполнения (ее передачи и оплаты).

Возмездность договора купли-продажи недвижимости проявляется в обязательном встречном предоставлении (оплате) покупателем цены договора за приобретаемое имущество.

Взаимность договора купли-продажи недвижимости заключается в наличии прав и обязанностей у обеих сторон договора, т. е. как у продавца, так и у покупателя.

Разделение вещей на движимые и недвижимые было превосходно известно римскому праву. Недвижимостью по римскому праву считались как земельные участки (*praedia, fundi*) и недра земли, так и все, что создавалось чужим трудом на земле собственника. Это всё считалось естественной, или имущественной частью поверхности земли (*res soli*). К недвижимости были отнесены и постройки, и посевы, и насаждения. Предметы, имеющие связь с землей или основательно скрепленные с ее поверхностью, признавались ее составными частями и находились в подчинении правила «сделанное над поверхностью следует за поверхностью».

Для перехода права собственности согласно римскому праву как для движимостей, так и для недвижимостей требовалось одно — вещи могут быть переданы, если передающий является их собственником. Иначе права собственности даже добросовестный приобретатель вещи не получал, а действительный собственник имел право отнять у подобного приобретателя вещь, используя виндикационный иск.

В конце XVIII в. в связи с развитием поземельного кредита в Европе зарождается институт ипотечной записки (ипотечных книг). Целью его введения являлась необходимость в любой момент времени предоставить точное описание юридического положения любой недвижимости.

В зарубежных правовых системах предъявляются особые требования к форме установления права собственности в отношении недвижимого имущества, а также к порядку совершения сделок с подобным имуществом. Совершение юридических актов в отношении недвижимости происходит на основе публичности и гласности. Каждая сделка, связанная с отчуждением недвижимого имущества, должна заключаться в письменной форме и регистрироваться в специальном публичном реестре — поземельной книге или в другом реестре земельных участков и зданий.

Российское гражданское законодательство, судебная практика и гражданско-правовая доктрина всегда рассматривали недвижимое имущество в качестве особого объекта гражданских прав, для оборота которого требуется специальное правовое регулирование. Процесс передачи недвижимого имущества в соответствии с российским законодательством требовал производства специальных действий, которые заключались в понятии «ввод во владение», что подразумевало для лица, приобретающего право на передачу известного имущества, представление окружному суду по месту нахождения имущества акта укрепления и просьбы о вводе во владение.

Кроме того, такой приобретатель был вправе просить суд выдать ему исполнительный лист, на основании которого он мог обратиться к судебному приставу или к мировому судье, земскому начальнику, совершить акт ввода во владение по месту нахождения имущества. Ввод во владение производился в присутствии нового владельца и приглашаемых смежных (соседних) владельцев, местного старосты и свидетелей, предпочтительно из проживающих в имении лиц. Официальное лицо, производящее ввод во владение имуществом, обязано были возвестить о новом владельце имения, прочесть акт укрепления и составить т. н. вводный лист, подписываемый всеми, кто присутствовал при этом действии.

Весьма существенное значение, которое придается российским законодателем акту передачи недвижимости, породило мнение гражданско-правовой доктрины и судебной практики, соответственно которому купля-продажа недвижимости должна быть отнесена не к договорам, а к числу способов приобретения прав на имущество.

В ходе подготовительных работ по проекту Гражданского уложения в его текст включили норму (ст. 1724), согласно которой «по договору продажи продавец передает или обязывается передать недвижимое или движимое имущество в собственность покупщику за условленную денежную сумму (покупную цену)».

Если с современных позиций цивилистики анализировать договор запродажи, совершаемый в простой письменной форме без соблюдения нотариального порядка, то такой договор представляется обыкновенным предварительным договором купли-продажи недвижимости.

Если рассматривать договор запродажи недвижимости, совершаемый в нотариальном порядке, то в этом случае появляются основания представлять его как самостоятельный договор, так как предварительный договор купли-продажи недвижимости не может отягощать

право собственности продавца, а его неисполнение никоим образом не может породить принудительный в судебном порядке переход права собственности к покупателю от продавца.

Для того чтобы охарактеризовать дальнейшее развитие событий в части правового урегулирования продажи недвижимого имущества в России, имеет смысл привести слова, высказанные И. А. Покровским: «Дойдет ли когда-нибудь право... до “национализации земли” т. е. до возведения мысли о недвижимости как о национальном достоянии в юридический принцип и до низведения права собственности на нее на степень зависимого пользования чужой (государственной) вещью, сказать, разумеется, нельзя»¹.

На сегодняшний день общеизвестно, в советскую эпоху право «дошло» до национализации земли и прочих важнейших объектов недвижимости. В названный временной период договор купли-продажи недвижимости применяли только к весьма ограниченному кругу объектов: индивидуальные жилые дома, принадлежащие гражданам на праве личной собственности, кооперативные квартиры, отдельные объекты т. н. колхозно-кооперативной собственности.

Законодатель объединил все нормы о договоре купли-продажи недвижимого имущества в отдельном параграфе ГК РФ, исходя из особенностей предмета договора купли-продажи недвижимости, что позволяет выделять его в отдельный вид договора купли-продажи: договор продажи недвижимости. По договору продажи недвижимости продавец берет на себя обязанность по передаче в собственность покупателя недвижимого имущества.

В число недвижимого имущества (недвижимости) входят земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т. е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. К недвижимости также отнесены подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания. Закон может отнести к числу недвижимых вещей и иное имущество (ст. 130 ГК РФ).

Рассмотрим элементы договора. Сторонами договора купли-продажи недвижимости могут быть как физические, так и юридические лица; продавцом — собственник недвижимости; покупателем — любой субъект права.

¹ Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права. М.: Статут, 1998. С. 205.

Полномочия собственника (иного продавца) на продажу недвижимости должны быть подтверждены свидетельством, выданным государственным регистрирующим органом.

Предметом договора купли-продажи недвижимости являются недвижимые вещи, перечень которых дается в ст. 130 ГК РФ.

Цена (существенное условие) — согласованная в договоре цена включает и цену передаваемой с недвижимостью части земельного участка или права на нее (если иное не предусмотрено законом или договором).

Форма договора — письменная, совершается посредством составления единого документа, который подписывают стороны. Несоблюдение формы влечет недействительность сделки. Обязательна государственная регистрация перехода права собственности на недвижимость, под которой подразумевается регистрация нового собственника недвижимости, но не самой сделки.

Рассмотрим содержание договора.

В обязанности продавца входит:

- регистрация перехода права собственности на недвижимость в государственном регистрационном органе на покупателя;

- передача недвижимости покупателю вместе с передаточным актом на недвижимость; не обремененной правами третьих лиц; в срок, который установлен в договоре.

В обязанности покупателя входит:

- принятие переданной ему недвижимости по передаточному акту и подписание его;

- регистрация перехода права собственности в соответствии со ст. 551 ГК РФ;

- оплата недвижимости по цене, которая предусмотрена в договоре, до или после государственной регистрации, если иное не устанавливается законом и другими правовыми актами.

Специфика продажи жилых помещений:

- допускается их использование единственно по целевому назначению — для проживания граждан;

- при продаже жилого помещения, которое обременено правами третьих лиц, в договоре обязательно указывается перечень тех лиц, которые сохраняют в соответствии с законом право пользования жилым помещением после его приобретения покупателем, а также основания этого права (ст. 292, 675, 617 ГК РФ);

- обязательная государственная регистрация договора и регистрация перехода права собственности покупателю;
- специфика жилья экономического класса определяется законом.

§ 9. Договор купли-продажи предприятия

Легальное определение договора купли-продажи предприятия дано законодателем в п. 1 ст. 559 ГК РФ, согласно ему *продавец обязывается передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам.*

Договор продажи предприятия является консенсуальным, возмездным и взаимным.

Консенсуальный договор по общему правилу признают заключенным в момент получения лицом, которое направит оферту, ее акцепта (п. 1 ст. 433 ГК РФ). Следовательно, для того, чтобы заключить консенсуальный договор, необходимо и достаточно присутствие единственного юридического факта — договоренности между сторонами относительно всех существенных условий в требуемой в надлежащих случаях форме. Тем не менее для того, чтобы признать договор продажи предприятия заключенным, недостаточно одного лишь надлежаще оформленного соглашения между сторонами. Согласно п. 3 ст. 560 ГК РФ договор продажи предприятия можно считать заключенным только с момента его государственной регистрации в соответствующем учреждении юстиции по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним. Исходя из вышеперечисленного, следует, что для признания договора продажи предприятия заключенным требуется наличие двух юридических фактов — надлежаще оформленный договор между сторонами с согласованием всех существенных условий и государственная регистрация настоящего договора.

Возмездность рассматриваемого договора подтверждается тем, что покупатель в обмен на получаемое в собственность предприятие как имущественный комплекс берет на себя обязанность произвести встречное денежное предоставление в виде выплаты покупной цены (т. е. заплатить определенную денежную сумму). Подобные договоры в силу ст. 423 ГК РФ признаются возмездными.

Признак взаимности означает, что обе стороны договора продажи предприятия обладают обязанностями и правами. Основные обязанности продавца ГК РФ закрепляет в определении договора продажи предприятия (ст. 559 ГК РФ) — это обязанность по передаче покупа-

телю в собственность предприятия в целом как имущественного комплекса (ст. 132 ГК РФ), исключение составляют права и обязанности, которые продавец не имеет права передать другим лицам, а для заказчика — обязанность по созданию необходимых условий для выполнения работ, принятию их результата и по уплате обусловленной цены. Что касается основных обязанностей покупателя, то они вытекают из родового определения договора купли-продажи (ст. 454 ГК РФ) — покупатель берет на себя обязанность принять предприятие (вещь) и выплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Немаловажные изменения, случившиеся в экономике Российской Федерации, перемена направления экономического развития, потребовали коренной перестройки российского гражданского законодательства. Данный общий вывод полностью верен для проблематики гражданско-правового урегулирования оборота предприятий. Гражданское законодательство, действовавшее прежде, не использовало категорию «предприятие как объект гражданских прав». По этому основанию в обстановке государственной экономики вероятность оборота предприятий советским гражданским законодателем отвергалась. В соответствии с этим и в советском гражданском праве вопросы, имеющие связь с продажей предприятия, были забыты, потому что экономическая реальность потребности в правовом урегулировании названных объектов не усматривала.

В переменявшихся экономических обстоятельствах возникла срочная потребность урегулирования отчуждения государственных предприятий частным приобретателям и последующего закрепления общего порядка продажи предприятий в России. Начало продаже предприятий в нашей стране положило принятие указа Президента Российской Федерации от 14 июня 1992 г. № 623 «О мерах по поддержке и оздоровлению несостоятельных государственных предприятий (банкротов) и применении к ним специальных процедур»¹. Общая последовательность продажи предприятий была закреплена спустя почти четыре года в ГК РФ.

Понятие «предприятие» в настоящее время используется как субъект права и как объект права. Как субъект права предприятие

¹ Указ Президента Российской Федерации от 14.06.1992 № 623 «О мерах по поддержке и оздоровлению несостоятельных государственных предприятий (банкротов) и применении к ним специальных процедур» // СПС «Косультант-Плюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_563/ (дата обращения 01.03.2019).

можно определить в качестве самостоятельного хозяйствующего субъекта, наделенного правами юридического лица. Объектом гражданского права выступают материальные и нематериальные блага, в отношении которых возникают гражданские правоотношения.

Как субъект права предприятие должно пройти государственную регистрацию. В качестве такого субъекта права предприятие фигурирует, например, в ст. 113–114 ГК РФ, в соответствии с нормами которых государственные и муниципальные унитарные предприятия относятся к одному из видов юридических лиц.

В качестве объекта права под предприятием понимают особый вид имущества, который обладает следующими характерными свойствами:

во-первых, предприятие — это имущество, которое предназначено для того, чтобы вести предпринимательскую деятельность;

во-вторых, предприятие — это имущество, которое обособлено от прочего имущества;

в-третьих, предприятие — это единый имущественный комплекс, который представляет собой не простую совокупность взаимосвязанных предметов, а одну непотребляемую сложную вещь;

в-четвертых, предприятие — это вещь недвижимая, хотя законодателем предприятие не упоминается в определении недвижимости, которое дано в ст. 130 ГК РФ, а вводится в ст. 132 ГК РФ, которая расположена после блока статей о недвижимости; это находит свое законодательное воплощение, закрепленное в норме п. 2 ст. 549 ГК РФ; согласно данному законоположению правила, которые предусматривает параграф о продаже недвижимости, должны применяться к продаже предприятий только в случаях, если иное не предусматривается в правилах о договоре продажи предприятия (ст. 559–566 ГК РФ).

Рассмотрим элементы договора. Стороны договора, как правило, — предприниматели: граждане или коммерческие организации.

Предмет договора — имущественный комплекс, чей состав определяется на основе полной инвентаризации предприятия. К нему относятся:

1) материальные элементы:

— торговое заведение (земельные участки, здания, сооружения, помещения с соответствующим оборудованием);

— товарные запасы (сырье, полуфабрикаты, готовые изделия, горюче-смазочные материалы);

— касса (наличные денежные средства);

2) нематериальные элементы:

— имущественные права, в т. ч. вклады на счетах в банках (дебиторская задолженность);

— обязательства (кредиторская задолженность): в данном случае производится перевод долга, обременяющего данное имущество, для чего необходимо согласие кредиторов лица, которому принадлежит предприятие;

— исключительные права на средства индивидуализации предприятия, продукции, работ или услуг продавца (коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания), а также принадлежащие ему на основании лицензионных договоров права использования этих средств индивидуализации переходят к покупателю, если иное не предусматривается в договоре.

По общему правилу запрещено передавать покупателю права, которые получены продавцом на основании лицензии на занятие определенной деятельностью.

Передача покупателю в составе предприятия обязательств, исполнение которых покупателем невозможно при отсутствии у него соответствующей лицензии, не освобождает продавца от соответствующих обязательств — он отвечает по ним солидарно с покупателем.

Цена устанавливается по соглашению сторон, является существенным условием договора.

Срок договора обуславливается по соглашению сторон.

Форма договора письменная — путем составления единого документа (п. 1 ст. 560 ГК РФ); к договору должны прилагаться следующие документы: акт инвентаризации; бухгалтерский баланс; заключение независимого аудитора относительно состава и стоимости предприятия, полный список долгов с указанием кредиторов.

Договор продажи предприятия вступает в силу с момента совершения его государственной регистрации.

Рассмотрим содержание договора.

В обязанности продавца входит подготовка предприятия к передаче:

— оповещение кредиторов о предполагаемом переводе долгов до передачи предприятия покупателю и получение их согласия (ст. 562 ГК РФ);

— составление и подписание у покупателя передаточного акта вместе с принадлежностями и документами, которые относятся к предприятию в определенном количестве; соответствующей комплектности и в комплекте; установленного качества; не обремененными правами третьих лиц.

Со дня подписания передаточного акта обеими сторонами предприятие считается переданным покупателю; риск случайного повреждения имущества, которое передано в составе предприятия, переходит на покупателя.

Покупатель имеет право:

— потребовать уменьшить покупную цену предприятия, если в передаточном акте оговариваются недостатки или отсутствие отдельных вещей (п. 2 ст. 565 ГК РФ); если подобные нарушения стали известны покупателю после передачи предприятия, он вправе требовать восполнить или доукомплектовать недостающее (п. 1 ст. 466 и п. 1 ст. 480 ГК РФ); безвозмездно устранить недостатки, компенсировать свои расходы на их устранение (п. 1 ст. 475 ГК РФ); заменить недоброкачественный товар (п. 2 ст. 475 ГК РФ);

— потребовать расторгнуть или изменить договор в случае передачи имущества, которое не пригодно для целей, указанных в договоре (п. 1 ст. 466, п. 2 ст. 475, п. 2 ст. 480 ГК РФ); это право возникает, если покупатель своевременно уведомил продавца о нарушении условий договора, а продавец не отреагировал и не устранил после уведомления допущенные недостатки.

К обязанностям покупателя относятся:

- принятие предприятия, подписание передаточного акта;
- оплата полученного предприятия;
- регистрация перехода права собственности предприятия.

Права кредиторов при продаже предприятия (ст. 562 ГК РФ).

Кредиторы по обязательствам, включенным в состав продаваемого предприятия, которые были письменно уведомлены о продаже предприятия и не дали согласия на перевод долга, в течение 3 месяцев со дня получения уведомления о продаже предприятия; которые не были уведомлены о продаже предприятия, в течение года со дня, когда они узнали или должны были узнать о передаче предприятия продавцом покупателю, вправе потребовать:

- прекращения или досрочного исполнения обязательства и компенсации продавцом причиненных этим убытков;
- признания договора продажи предприятия недействительным полностью или в соответствующей части.

После того, как предприятие будет передано покупателю, продавец и покупатель солидарно отвечают по долгам, которые включены в состав переданного предприятия и которые без согласия кредитора были переведены на покупателя.

Таким образом, рассмотренная в данной главе система договоров о передаче имущества в собственность является наиболее важной в странах с рыночной экономикой и составляет основу современного гражданского оборота. Это наиболее эффективное правовое средство, чтобы сделать покупателя собственником необходимых вещей. Система договоров, опосредующих реализацию товаров, включает следующие виды договоров: общегражданский договор купли-продажи; договор розничной купли-продажи; договор поставки; государственный контракт, опосредующий поставку товаров для государственных нужд; договор контрактации; договор энергоснабжения; договор продажи недвижимости; договор продажи предприятия. Большинство случаев наделения субъекта правом собственности происходит именно в рамках перечисленных договоров.

Вопросы для самоконтроля:

1. В чем состоит значение договора купли-продажи?
2. Перечислите элементы договора купли-продажи.
3. В чем заключается содержание договора купли-продажи?
4. В чем отличие договора розничной купли-продажи от договора купли-продажи?
5. Каковы основные элементы и в чем заключается содержание договора поставки?
6. Каковы основные элементы и содержание договора поставки товаров для государственных нужд?
7. В чем специфика договора контрактации?
8. Каковы основные элементы и содержание договора энергоснабжения?
9. Каковы основные элементы и содержание договора продажи недвижимости и предприятия?

ГЛАВА 2. ДОГОВОРЫ МЕНЫ, ДАРЕНИЯ, РЕНТЫ

§ 1. Договор мены

Легальное определение договора мены дано законодателем в п. 1 ст. 567 ГК РФ, согласно ему *каждая из сторон обязывается передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой*.

Договор мены консенсуальный, возмездный и взаимный.

Консенсуальность договора мены подтверждается тем, что он считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения, в форме, которая требуется в соответствующих случаях, относительно всех существенных условий договора, а момент, когда договор вступает в силу, не связывается с действительной передачей товаров, обмениваемых сторонами. Именно фактический обмен товарами является исполнением заключенного и вступившего в силу договора мены. При совпадении фактической передачи сторонами товаров друг другу с моментом вступления договора в силу согласно его условиям можно говорить о том, что такой договор исполнен в момент его заключения, но из этого не следует реальный характер договора. Консенсуальность договора мены удостоверяет также и его законодательное определение: каждая из сторон берет на себя обязанность по передаче в собственность другой стороны одного товара в обмен на другой.

Возмездность договора мены проявляется в том, что каждая его сторона за выполнение своей обязанности передать товар контрагенту должна получить от последнего другой обмениваемый товар в качестве встречного предоставления.

Договор мены является взаимным, поскольку на каждую из сторон этого договора возлагаются обязанности в пользу другой стороны и обе стороны являются должниками другой стороны в том, что обязаны сделать в ее пользу, и одновременно ее кредиторами в том, что имеют право от нее потребовать. Помимо этого, в договоре мены есть в наличии две четко выраженные взаимно обусловленные встречные обязанности, в равной мере значимые: каждая сторона должна передать контрагенту соответствующий обмениваемый товар. Поэтому договор мены относят к числу синаллагматических договоров. Синаллагматичность договора в его правовом урегулировании учитывается в большей степени, чем в правовых нормах, которые регламентируют остальные типы гражданско-правовых взаимных договоров. Это обстоятельство находит свое выражение в следующем: устанавливается презумпция равноценности обмениваемых товаров (п. 1

ст. 568 ГК РФ); определяется момент перехода права собственности на обмениваемый товар, более того, он «привязывается» к моменту, когда обязательство по передаче товаров будет исполнено обеими сторонами (ст. 570 ГК РФ); правила о встречном исполнении обязательств применяются к отношениям по договору мены (ст. 569 ГК РФ); в определенных ситуациях добросовестная сторона, передавшая товар контрагенту, не обеспечившему должное исполнение собственного обязательства, наделяется правом требования от последнего возратить переданный ему товар (ст. 571 ГК РФ).

Признаки договора мены:

1. Каждый контрагент принимает участие в договоре и в качестве продавца, и в качестве покупателя. Например, обе стороны несут ответственность за качество соответствующей передаваемой вещи и ее соответствие требованиям договора.

2. Каждая сторона приобретает в качестве эквивалента за переданную вещь не деньги, а другую равноценную вещь.

Договор мены является одним из древнейших институтов гражданского права. Процесс обращения вещей (их переход из одного хозяйства в другое) имел место уже до того, как появились деньги, и представлял собой прямой взаимный обмен вещами (т. н. мена). В римском праве относительно мены действовало следующее правило «Происхождение купли-продажи коренится в мене. Существовало такое время, когда денег не было, когда не называлось одно — товаром, другое — ценой, а каждый, в зависимости от потребности момента и от характера вещей, менял ненужное на то, что требовалось: ведь зачастую бывает так, что предмета, который для одного обнаруживается лишним, другому не хватает»¹.

Невзирая на то, что по времени своего появления договор мены предшествовал договору купли-продажи, он занял свое постоянное место в законодательстве как самостоятельный договор существенно позднее договора купли-продажи. Товарный обмен значительно меньше ощущал на себе влияние права, в сравнении с денежным обращением.

Для дореволюционного российского гражданского законодательства характерно рассмотрение договора мены в качестве самостоятельного типа гражданско-правовых договоров, под которым понимался такой договор, согласно которому обе стороны обязывались к взаимной пере-

¹ См.: Римское частное право: учебник / под ред. проф. И. Б. Новицкого и проф. И. С. Перетерского. М.: Юриспруденция, 1996. С. 423.

даче друг другу определенных вещей в собственность. Глава, посвященная договору мены, была включена в проект Гражданского уложения самостоятельной гл. III и состояла из единственной ст. 1781. В число обмениваемых объектов по договору мены могли быть включены как вещи, так и имущественные права, в том числе права требования.

Советскому периоду развития гражданского права было также присуще сохранение договора мены в числе самостоятельных типов гражданско-правовых договоров, имеющих сравнительно узкую область применения и поэтому не нуждающихся в особом доскональном правовом урегулировании. В ГК РСФСР 1922 г. имелся отдельный подразд. V «Мена», состоящий из двух статей (206–207).

В ГК РСФСР 1964 г. договор мены был урегулирован ст. 255, входящей в состав отдельной гл. 22. В соответствии с общим правилом устанавливался запрет заключать договор мены с участием государственных организаций. Принимая во внимание данный запрет, область действия договора мены фактически осуществлялась лишь между гражданами. В советский период развития гражданского права договор мены, несмотря на то, что он признавался самостоятельным гражданско-правовым договором, обладал весьма ограниченной сферой действия и находился в подчиненном положении по отношению к договору купли-продажи.

Если проводить сравнение с прежним законодательством, ныне действующий ГК РФ включает новые правила, изложенные в пяти статьях (567–571) отдельной гл. 31.

Рассмотрим элементы договора. Стороны договора: граждане и юридические лица, обладающие вещным правом на обмениваемое имущество, а также комиссионер.

Предмет договора (единственное существенное условие договора) аналогичен предмету договора купли-продажи:

- возможен обмен любых вещей, которые не изъяты из оборота, в т. ч. будущих;
- обмен вещей и имущественных прав законом прямо не запрещен;
- обмен субъективных гражданских обязанностей и личных неимущественных благ не допускается.

Цена договора мены — стоимость каждого встречного предоставления. По общему правилу товары, которые обмениваются, полагаются равноценными. При неравноценности товаров уплата разности в цене производится непосредственно до или после передачи соответствующего товара. Указание цены в договоре мены необязательно, так как ею является встречный товар.

Срок договора мены определяют стороны; если договором мены не предусмотрено иное, каждая сторона обязана передать товар одновременно с другой стороной.

Форма договора:

— договоры мены, которые исполняются в момент их совершения, а также сделки между гражданами на сумму менее 10 000 рублей могут быть заключены в устной форме;

— все остальные договоры мены должны облекаться в письменную форму по правилам, аналогично нормам о купле-продаже.

Итак, договор мены является важным договором в странах с рыночной экономикой. Механизм данного договора составляет основу гражданского оборота.

§ 2. Договор дарения

Легальное определение договора дарения дано законодателем в п. 1 ст. 572 ГК РФ, согласно ему *одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязывается передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязывается освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом.*

Договор дарения является безвозмездным (т. е. у одаряемого отсутствует встречное предоставление), двухсторонним. Дарение может быть реальным договором (передача дара реализовывается немедленно при заключении договора) либо консенсуальным (передача дара в будущем — т. е. обещание подарить). Дарение является договором, а не односторонней сделкой, поскольку неизменно требует согласия принять дар от одаряемого. Обычно подобное согласие находит свое выражение в форме принятия дара. Одновременно с этим по общему правилу дарение — договор односторонний, в нём у одаряемого нет обязанностей (если только речь не идет о его особой разновидности, такой, как пожертвование).

Безвозмездность договора дарения означает, что даритель не получает и не надеется получить никаких встречных предоставлений со стороны одаряемого.

Общеизвестно отличие реального договора от консенсуального, считаемого заключенным с момента, когда стороны достигнут соглашения по всем основным условиям договора (формально — лицо, направившее оферту, получает ее акцепт), состоит в том, что для того, чтобы заключить реальный договор нужна, кроме того, и передача самого

имущества, поэтому подобный договор считают заключенным с момента передачи соответствующего имущества (п. 1, 2 ст. 433 ГК РФ).

В таком понимании договор дарения, который совершается посредством передачи имущества одаряемому, на первый взгляд, тоже представляется договором реальным: разрыва во времени между заключением договора и появлением права у одаряемого нет; процесс передачи дарителем имущества представляет собой не исполнение обязательства, а действие дарителя по заключению договора дарения. Однако этот договор дарения располагает некоторыми специфическими чертами, которых нет у прочих реальных договоров. В первую очередь, другие реальные договоры (речь идет о ренте, займе, хранении, перевозке) заключаются (посредством передачи имущества), в том числе, и на основе соглашения сторон, вступление в силу которого приурочивается к моменту передачи имущества. Для договора дарения подобная возможность исключена: в случае наличия соглашения дарителя с одаряемым речь уже идет о консенсуальном договоре обещания дарения.

Немаловажно и то, что передача дарителем имущества как дар одаряемому имеет свое последствие — непосредственное появление у одаряемого права собственности в отношении подаренного имущества. Иначе говоря, в сравнении со всеми другими реальными договорами, в которых передача имущества означает как заключение договора, так и появление обязательств сторон (например, в договоре займа — появляется обязанность заемщика вернуть сумму займа и т. п.), заключение договора дарения ведёт к возникновению права собственности у одаряемого в отношении подаренного имущества, но не порождает каких-либо обязательственно-правовых отношений.

В основу разделения гражданско-правовых договоров на консенсуальные и реальные положен момент возникновения обязательств. Очевидно, договор дарения, который не порождает обязательственно-правовых отношений, не вмещается в данные рамки и его нельзя отнести к числу реальных договоров. Настоящее доказывает, что дихотомия классификации всех гражданско-правовых договоров на консенсуальные и реальные весьма условна, так как не охватывает все случаи.

Таким образом, договор дарения, который заключают посредством передачи одаряемому имущества дарителем, различается с консенсуальным договором обещания дарения как моментом его заключения, так и тем, что он никаких обязательств сторон не порождает и поэтому его нельзя отнести также и к числу реальных договоров. Применительно правовой природы договора дарения следует отме-

титель, что он представляет из себя «договор-сделку», т. е. юридический факт, который выступает в качестве основания по прекращению права собственности дарителя и возникновения права собственности на подаренное имущество у одаряемого. Очевидно, единственная причина, по которой этот юридический факт признают не только основанием перехода права собственности, но и договором, заключается в необходимости дарителю получить согласие одаряемого, чтобы передать ему соответствующий дар. Все прочие свойства гражданско-правового договора (договора-правоотношения и договора-документа) в данном случае места не имеют.

Особенности договора дарения:

- обещание дарения на случай смерти ничтожно;
- предмет дарения должен быть определен конкретно;
- не допускается дарение между коммерческими организациями;
- закон не ограничивает возможности дарения в отношениях между супругами.

Договор дарения в классическом римском праве типичным договором не считался, его относили к соглашениям, которые не подходили ни под один из известных на то время типов договоров. С точки зрения римских юристов, договор дарения представлял собой несанкционированное соглашение, в силу которого «одна сторона, даритель, предоставляет другой стороне, одаряемому, какие-либо ценности за счет своего имущества, с целью проявить щедрость по отношению к одаряемому. Дарение могло совершаться во всевозможных правовых формах: это могла быть передача права собственности на вещь, например, платеж денежной суммы, или предоставление сервитутного права и т. д. Отдельным случаем дарения считалось обещание предоставления чего-то, совершение известных действий и т. д. — дарственное обещание»¹.

В классическую эпоху римского права область приложения договора дарения, кроме непереносимой формы стипуляции, законодательно была ограничена через установление максимальных размеров дарения сверх установленной суммы; такое ограничение не касалось только актов дарения ближайшим родственникам дарителя².

Во времена императорской эпохи римского права отношение к договору дарения, в том числе и к т. н. дарственному обещанию, за-

¹ Римское частное право: учебник / под ред. проф. И. Б. Новицкого и проф. И. С. Перетерского. С. 499.

² Там же.

ключалось в том, что его признавали в качестве типичного договора; он подлежал законодательной защите, вне зависимости от того, в какой форме был заключен. Исключение было сделано только для договоров дарения на конкретную сумму (больше 500 золотых), обязательная сила которых обеспечивалась посредством совершения специальной судебной процедуры, сопровождавшейся записью в реестре.

На фоне исчерпывающего и досконального урегулирования договора дарения дореволюционным гражданским законодательством и проектом Гражданского уложения четко прослеживалась логическая последовательность урегулирования норм о дарении, которые составили отдельную гл. IV в разд. II «Обязательства по договорам» кн. V «Обязательственное право». Указанная глава открывалась нормой, содержащей определение договора дарения (ст. 1782).

В соответствии с проектом Гражданского уложения договоры дарения включали в себя следующие виды действий дарителя: имущество предоставлялось одаряемому (вещи предоставлялись в собственность либо передавалось имущественное право); устанавливалось право в пользу одаряемого; даритель отказывался от своего права в отношении одаряемого; даритель принимал на себя обязательства по отношению к одаряемому.

В проект было включено специальное правило, призвавшее внести ясность в отношения дарителя и одаряемого применительно к порядку заключения договора с определением по воле дарителя срока на ответ одаряемого с согласием принять дар (ст. 1790).

Также были введены нормы, устанавливающие особые последствия при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств, следующих из договора дарения (ст. 1792–1794). Было конкретизировано представление о «неблагодарности» как основании отменить дарение (ст. 1799).

Что касается видов договора дарения, то в проект была включена одна ст. 1810, регулирующая лишь такой вид, как пожертвование.

В советский период в 1918 г. дарение было отменено и восстановлено лишь с принятием ГК РСФСР 1922 г., согласно ст. 138 которого законодатель императивно установил требование нотариального удостоверения договора дарения на сумму более 1 000 рублей.

В ГК РСФСР 1964 г. договору дарения посвящались лишь две статьи (256, 257); договор признавался реальным и считался заключенным в момент передачи имущества. Бесспорным признаком договора дарения признавался его односторонний характер.

Правовое урегулирование договора дарения в ныне действующем ГК РФ в сравнении с советским периодом существенно различается. На сегодняшний день договор дарения урегулирован в отдельной гл. 32 (ст. 572–582).

Рассмотрим элементы договора. Стороной договора дарения (даритель и одаряемый) может быть гражданин, юридическое лицо и государство.

Возможность гражданина быть стороной в договоре дарения зависит от его дееспособности.

Одаряемыми могут быть любые физические лица независимо от их дееспособности; причем недееспособные лица получают подарки, если это требует нотариального удостоверения или государственной регистрации, через своих опекунов.

В соответствии со ст. 575 ГК РФ установлен запрет на дарение по субъектному составу, например, дарителями не могут быть законные представители от имени малолетних и граждан, признанных недееспособными, а одаряемыми — работники социальной сферы [эти запреты не распространяются на обычные подарки стоимостью до 3 000 рублей]).

Не могут быть одаряемыми и получать вознаграждения от физических и юридических лиц (подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные вознаграждения) государственные и муниципальные служащие в связи с исполнением должностных обязанностей в соответствии с подп. 6 п. 1 ст. 17 федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации»¹.

Дарителями могут быть:

- недееспособные лица — только через своих опекунов;
- ограниченные в дееспособности лица — только с согласия попечителей;
- малолетние лица — только через своих законных представителей и только в отношении подарков стоимостью до 3 000 рублей;
- несовершеннолетние лица — в отношении своих доходов; в отношении остального имущества — с согласия попечителей;
- полностью дееспособные лица — в отношении любого принадлежащего им на праве собственности имущества.

¹ Федеральный закон от 27.07.2004 № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» // СЗ РФ. 2004. №31. Ст. 3215.

Предмет договора дарения: вещи, деньги, ценные бумаги; имущественные права (требования) в отношении дарителя или третьих лиц, а также освобождение от имущественных обязанностей перед дарителем или третьим лицом.

Форма договора дарения по общему правилу устная.

В письменной форме заключается договор дарения движимого имущества, а также, если дарителем выступает юридическое лицо и стоимость подарка превосходит 3 000 рублей; либо договор включает обещание дарения в будущем. В отношении договора дарения недвижимости требуется государственная регистрация.

Содержание договора. Даритель имеет право отказаться исполнять консенсуальный договор дарения (ст. 577 ГК РФ). Подобным правом он может воспользоваться при наличии следующих обстоятельств:

— произошло существенное изменение его имущественного, семейного положения либо состояния здоровья после заключения договора, или вслед за исполнением договора в изменившихся условиях последует существенное снижение уровня его жизни;

— совершение одаряемым покушения на жизнь дарителя, члена его семьи или близкого родственника либо умышленное причинение дарителю телесных повреждений.

Одаряемый вправе:

— получить дар (данное право логично следует непосредственного из предмета договора дарения); его содержание обуславливается содержанием соответственной обязанности дарителя: если предмет дарения — индивидуально-определенная вещь, то при неисполнении дарителем обязательства одаряемый получает право потребовать эту вещь у дарителя (соблюдая правила ст. 398 ГК РФ); если предмет дарения — вещь, которая определяется родовыми признаками, то право получить ее в дар может свестись к праву на возмещение убытков (п. 2 ст. 396 ГК РФ);

— отказаться принять дар в любое время, пока дар ему не передан (данное право зафиксировано за одаряемым в п. 1 ст. 573 ГК РФ).

Одаряемый обязан при договоре пожертвования использовать дар по конкретному назначению, которое укажет даритель. Схожая обязанность возлагается и на одаряемое юридическое лицо.

Ответственность по договору дарения. Вред, который причинен жизни, здоровью или имуществу одаряемого гражданина в результате изъянов подаренной вещи, возмещается дарителем согласно нормам гл. 59 ГК РФ, т. е. общие основания деликтной ответственности

в этом случае уточняются установкой на то, что за недостатки вещи ответствен даритель; если эти недостатки возникли до того, как вещь была передана одаряемому, они не относятся к числу явных, и если даритель знал о них, но не известил об этом одаряемого (ст. 580 ГК РФ). Поэтому ответственность строится на началах вины.

Прекращение договора дарения:

- исполнение обязательств (гл. 26 ГК РФ);
- на общих основаниях (ст. 450, 451 ГК РФ).

Даритель имеет право сам или через суд отменить дарение (за исключением пожертвований — п. 6 ст. 582 ГК РФ и обычных подарков небольшой стоимости — ст. 579 ГК РФ) в следующих случаях:

- одаряемым совершено посягательство на жизнь дарителя или его родственников либо умышленное причинение телесных повреждений дарителю;
- ненадлежащее, создающее угрозу утраты, обращение одаряемого с подаренной вещью, которая имеет для дарителя значительную неимущественную ценность;
- даритель пережил одаряемого, и такое основание отмены дарения предусматривал договор;
- дарение, которое совершено индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом в нарушение положений закона о несостоятельности (банкротстве) за счет средств, связанных с его предпринимательской деятельностью в течение 6 месяцев, которые предшествуют объявлению этого лица несостоятельным (банкротом), отменено по решению суда.

Отмена пожертвований допустима по иску дарителя или его правопреемника в единственном случае: если имущество, которое было пожертвовано, используют по иному назначению, нежели то, на которое указал даритель, а если подобное назначение не установлено — то не в соответствии с общепольными целями.

Таким образом, в результате дарения происходит оборот имущественных благ, довольно тесно связанных во многих случаях с духовными, моральными отношениями, кроме того, с его помощью регулируются только имущественные отношения, в конечном итоге направленные на получение одаряемым материальных благ (вещей, денег) или сбережение своего имущества (оплата дарителем услуг для одаряемого).

§ 3. Рента и пожизненное содержание с иждивением

3.1. Общие положения о ренте и пожизненном содержании с иждивением

Легальное определение договора ренты дано законодателем в п. 1 ст. 583 ГК РФ, согласно ему *одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязывается в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме.*

Из приведенного законодателем определения следует, что договор ренты является реальным, возмездным, односторонним.

Реальным договор пожизненной ренты является, поскольку совершается при самом его заключении, и без передачи имущества он считается незаключенным. Имущество, которое передается под выплату ренты, безотлагательно переходит в собственность ее плательщика, который согласно общему правилу имеет право на его немедленное отчуждение вслед за получением, исключение составляют специально оговоренные в законе или договоре случаи.

Возмездность договора подтверждается тем, что имущество передают в обмен на предоставление содержания в той или другой форме, и каждая сторона получает встречное исполнение. Плательщику ренты переходит в собственность имущество, которое принадлежало получателю ренты, а получателю предоставляется право получать ренту.

Односторонность договора пожизненной ренты объясняется тем, что после его заключения, сопровождаемого передачей имущества от получателя ренты, плательщик ренты становится единственной обязанной стороной по договору, в его обязанности входит периодическая выплаты получателю определенной денежной суммы. Следовательно, получатель ренты вместо передаваемого им имущества в соответствии с договором приобретает долговое обязательство от плательщика, состоящее в выплате ренты.

Рассматривая признаки, указанные в легальном понятии ренты, наиболее значимым можно считать ее цель: предоставить имущество в собственность в обмен на выплачиваемые периодически денежные суммы, предназначенные обеспечить содержание ее получателя.

Ренте всегда были присущи разнообразные формы. Например, любое имение облагалось вечным поземельным обременением в виде обя-

зательных рентных платежей. Но выкуп ренты был запрещен, в результате владельцы имений могли освободиться от указанных платежей исключительно после того, как передадут имение другому владельцу или откажутся от него вовсе.

Терминологически «рента» и означаемое этим словом понятие появились уже в Древнем Риме; в переводе с латинского «*reddita*» означает «отданная». В качестве экономической категории под рентой понимается всякий систематично приобретаемый доход с капитала, имущества или земли, который не требует от своих получателей занятия для его получения предпринимательской деятельностью.

В российском праве рента особый правовой режим. В первую очередь, рента представляет собой отдачу того, что передавалось. Следовательно, для того, чтобы ренту получить, перед этим следует передать определенное имущество будущему плательщику: применительно к средним векам это могла быть земля и отдельная недвижимость; в более позднее время — разнообразные виды движимости, в число которых вошли деньги. Учитывая, что ренте присущ постоянный характер, она не имеет ограничений каким-то максимальным сроком или в любом случае не может носить разовый характер. Кроме того, поскольку рента не имеет связи с предпринимательской деятельностью, она не играет роль прибыли или дохода, полученного от любой иной деятельности, в том числе и от той, которая не подпадает под предпринимательскую.

Сущность ренты всегда заключается в том, что она порождает право требования установленных денежных, чаще всего, ежемесячных, выплат от определенного лица.

Институт ренты появился в качестве одного из средств обеспечения получения дохода и незамедлительно раздробился на два в зависимости от долготы действия соответственного источника средств. Так, в пределах структуры договора о неперенном доходе возникли относительно автономные договорные структуры: о «вечной» ренте (непрерывная и бессрочная) и «пожизненной» ренте. Одновременно с этим, в зависимости от источника, непрерывная и бессрочная рента была разделена на ренту «с земли» и ренту «с капиталов»¹.

Законодательного урегулирования договора ренты в Своде законов Российской империи не было. Тем не менее, хотя договор ренты не предусматривался законодательством, но он и не был запрещен. Более того, в дальнейшем в кн. V («Обязательства») проекта Граж-

¹ См.: Гражданское уложение: Проект... Кн. V. Т. II. С. 211–212.

данского уложения одна из ее глав именовалась «Пожизненный доход (рента) и пожизненное содержание», предусматривая частный случай раздела имения; одной из сторон было предоставлено право принять обязательство осуществлять постоянные выплаты в пользу другой стороны. В соответствии с этим в названной главе была разделена на два «отделения». Одно из них носило название «Пожизненный доход» и основывалось на идее мены. В соответствии с этим определенному лицу выплачивался пожизненный доход (рента) взамен выплаченной денежной суммы или уступаемого имущества (движимого или недвижимого). Таким образом, в проекте Гражданского уложения урегулированию рентных отношений было отведено 13 статей. Предполагалось, что собственникам жилых помещений предоставлялась возможность передачи своего жилища в обмен на пожизненный доход или пожизненное содержание. При этом в качестве дохода выступала как систематическая выплата установленной денежной суммы, так и предоставление т. н. жизненных припасов или других заменимых вещей, соответственно, в качестве пожизненного содержания предполагалось содержание и попечительство в течение всей жизни.

В ГК РСФСР 1922 г. также не упоминалось о договоре ренты как таковом, не регулировались и ее разновидности.

Предшественником договора ренты в ГК РСФСР 1964 г. стал договор купли-продажи жилого дома (включающий условие пожизненного содержания), лаконично урегулированный в пределах договора купли-продажи в двух статьях. Имеются в виду ст. 253 «Купля-продажа жилого дома с условием пожизненного содержания продавца» и ст. 254 «Прекращение договора купли-продажи жилого дома, проданного с условием пожизненного содержания продавца». Законодатель, вводя данные нормы, санкционировал такие отношения лишь для случаев, когда индивидуальные жилые дома отчуждались нетрудоспособными гражданами другим гражданам, которые принимали на себя обязанность пожизненно содержать таких нетрудоспособных граждан. Таким образом, получение ренты гражданами ставилось в прямую зависимость от их состояния здоровья, возраста, трудоспособности.

В ныне действующем ГК РФ в этот вопрос были внесены существенные коррективы, кроме того, рентным отношениям посвящена отдельная гл. 33.

Рассмотрим элементы договора. Стороны в договоре ренты — плательщик и получатель ренты.

Как правило, плательщиками ренты могут стать любые граждане, коммерческие или некоммерческие организации, которые заинтересо-

ны приобрести имущество, предлагаемое получателем ренты, и которые способны исполнить императивные требования, предъявляемые законом к содержанию договора ренты и обеспечению ее выплаты.

В ныне действующем ГК РФ были внесены существенные коррективы в сравнении с ГК РСФСР 1964 г. Так, если прежде в качестве продавца мог выступать исключительно нетрудоспособный гражданин, содержание выплачивалось в счет выплаты покупной цены, в качестве получателя ренты мог выступать лишь сам продавец и т. д., теперь же нормы ГК РФ по-иному и более явственно регламентируют эти и иные положения, предусматривая, что сторонами договора могут быть только граждане, причем получателем ренты может быть помимо лица, передавшего имущество, также и одно или несколько третьих лиц, указанных получателем. В качестве объекта данного договора выступают взаимоотношения плательщика и получателя ренты в отношении передачи исключительно недвижимого имущества. Согласно договору пожизненного содержания с иждивением на плательщика ренты возлагается обязанность по предоставлению получателю ренты содержания с иждивением, состоящее в обеспечении потребностей в жилье, питании, одежде, при необходимости, в зависимости от состояния здоровья — в уходе.

Предмет договора ренты является существенным условием и представляет собой как непосредственно ренту в денежной и натуральной форме, так и имущество, передаваемое под ее выплату.

Срок договора ренты является существенным условием и определяет особенности правового режима, влияющие на образование видов договора:

- 1) постоянная рента (выплачивают бессрочно):
 - по договору;
 - по окончании каждого календарного квартала (ст. 591 ГК РФ);
- 2) пожизненная рента:
 - равна периоду жизни получателя ренты;
 - по окончании каждого календарного месяца (ст. 598 ГК РФ);
 - на основании договора;
- 3) пожизненное содержание с иждивением:
 - равно периоду жизни иждивенца;
 - выплачивается ежемесячно.

Цена договора ренты — определенная денежная сумма либо предоставление средств на содержание в иной форме.

Форма договора ренты — письменная. Договор ренты должен быть нотариально удостоверен. Договор, который предусматривает отчуж-

дение недвижимого имущества под выплату ренты, должен также пройти государственную регистрацию.

Виды договоров ренты:

- постоянная рента (с неограниченным сроком действия);
- пожизненная рента (срок действия ограничен периодом жизни получателя ренты — определенного физического лица);
- пожизненное содержание с иждивением (частный случай пожизненной ренты, представляющий собой ренту в виде удовлетворения повседневных жизненных потребностей получателя, обеспеченную переданным плательщику недвижимым имуществом).

В зависимости от степени участия товарно-денежных отношений рента может быть платная или бесплатная.

В соответствии с п. 2 ст. 585 ГК РФ в случае, когда договором ренты предусматривается передача имущества за плату, к отношениям сторон по передаче и оплате применяются правила о купле-продаже (гл. 30 ГК РФ), а в случае, когда такое имущество передается бесплатно, применяются правила о договоре дарения (гл. 32 ГК РФ) постольку, поскольку иное не установлено правилами и не противоречит существу договора ренты.

3.2. Договор постоянной ренты (ст. 589–595 ГК РФ)

Постоянная рента — рента непрерывная, не имеющая срока прекращения платежа, бессрочная.

Рассмотрим элементы договора. В качестве сторон договора выступают получатели и плательщики ренты.

Получателями ренты могут быть граждане и некоммерческие организации, плательщиками ренты — любые лица.

Предмет договора представляет собой имущество, отчуждаемое под выплату ренты, а с другой стороны, это может быть сама рента, которая выплачивается ее получателю.

Срок действия договора не ограничен. Периодичность выплат подлежит согласованию сторонами, при его отсутствии — ежеквартальная не позднее первого дня следующего квартала.

Цена постоянной ренты — денежные суммы, размер которых стороны определяют в договоре.

Установлено ограничение минимального размера постоянной ренты в расчете на месяц — он не должен быть меньше, чем установленная законом величина прожиточного минимума на душу населения в соответствующем субъекте Российской Федерации по месту нахождения имущества, отчуждаемого под выплату постоянной ренты.

Стороны свободны выбирать и иные формы: предоставление вещей, производство работ или оказание услуг, равнозначные по стоимости согласованной сумме денег.

Постоянная рента увеличивается пропорционально повышению величины прожиточного минимума на душу населения (если иное не предусмотрено договором).

Прекращение договора постоянной ренты. Обязательство по выплате постоянной ренты в общем случае не зависит от состояния переданного под нее имущества либо от состояния его первоначальных субъектов.

Прекращение этого обязательства возможно как по общим основаниям, предусмотренным гл. 26 ГК РФ (кроме прекращения обязательства его исполнением), так и по специальным обязательствам:

- переход права получателя ренты субъекту, который не может им быть;

- случайная гибель (повреждение) передаваемого под выплату имущества, если оно передано за плату;

- выкуп постоянной ренты — прекращение обязательства ренты в одностороннем порядке (ст. 592, 593 ГК РФ).

3.3. Договор пожизненной ренты (ст. 596–600 ГК РФ)

По договору пожизненной ренты получатель (получатели) ренты на период жизни одного гражданина, который передает имущество под выплату ренты, сохраняет право на ренту, каковы бы ни были продолжительность жизни и обременительность рентных платежей.

Рассмотрим элементы договора. В качестве сторон договора выступают получатели и плательщики ренты.

Получателями ренты могут быть только физические лица. Допускается установление ренты в отношении нескольких лиц с распределением между ними соответствующих долей, а если доли не распределены — в равных долях. В случае смерти одного из получателей его доля распределяется между другими получателями (если это не исключено договором), а после смерти последнего получателя обязательство выплаты ренты прекращается. Другие способы перехода прав получателя не допускаются.

Плательщиками ренты могут быть любые лица.

Предмет договора — любое движимое и недвижимое имущество, которое не изъято из гражданского оборота.

Выплата ренты допускается только в денежной форме.

Размер пожизненной ренты — денежная сумма, периодически выплачиваемая получателю ренты в течение его жизни. Размер пожизненной ренты увеличивается с ростом соответствующей величины прожиточного минимума на душу населения.

Срок действия договора определяется продолжительностью жизни получателя ренты. Сроки выплат определяются договором, а при отсутствии этого условия — по окончании каждого календарного месяца.

Форма договора — письменная, может быть: простая; нотариальная; с государственной регистрацией.

Прекращение договора пожизненной ренты. Законодателем предусмотрены следующие случаи, при наступлении которых договор пожизненной ренты прекращается: смерть получателя ренты; соглашение сторон; инициатива получателя ренты при существенном нарушении договора плательщиком.

В последнем случае получатель вправе:

- либо расторгнуть договор и потребовать возмещения убытков;
- либо потребовать от плательщика выкупа ренты, причем при бесплатном предоставлении имущества под ренту — возратить это имущество в натуре с учетом его стоимости в счете выкупной цены.

Плательщик ренты правом на ее выкуп не обладает. Случайная гибель (повреждение) имущества, переданного под выплату пожизненной ренты, не освобождает плательщика от обязательства выплачивать ее на условиях, указанных в договоре.

3.4. Договор пожизненного содержания с иждивением (ст. 601–605 ГК РФ)

По договору пожизненного содержания с иждивением получатель ренты — гражданин — передает принадлежащие ему жилой дом, квартиру, земельный участок или иную недвижимость в собственность плательщика ренты, который обязывается осуществлять пожизненное содержание с иждивением гражданина и (или) указанного им третьего лица (лиц) (ст. 601 ГК РФ).

Иждивение — обеспечение лица средствами, необходимыми для существования.

Рассмотрим элементы договора. В качестве сторон договора выступают плательщик и получатель ренты.

Получатель ренты (гражданин):

- непосредственно сам получатель ренты;
- иной гражданин по указанию получателя ренты;
- несколько граждан по указанию получателя ренты.

Плательщиком ренты может быть как гражданин, так и юридическое лицо.

Срок договора равен периоду жизни иждивенца; выплаты осуществляются ежемесячно.

Предмет договора — недвижимое имущество; обеспечение будничных жизненных потребностей получателя ренты.

Цена договора — в договоре определяется стоимость всего объема содержания с иждивением, которое не может быть менее 2 МРОТ; содержание может быть заменено периодическими платежами в деньгах.

Форма договора — письменная: нотариальная; с государственной регистрацией.

Содержание договора. Плательщик ренты вправе, получив предварительное согласие получателя ренты: отчуждать объект ренты; сдавать объект ренты в залог; иным способом обременять объект ренты.

Плательщик ренты обязан принять необходимые меры по недопущению снижения стоимости имущества.

Случаи прекращения пожизненного содержания с иждивением:

- смерть получателя ренты;
- существенное нарушение плательщиком ренты собственных обязательств.

Таким образом, договор ренты продолжает сохранять свое значение в качестве дополнительного и альтернативного источника получения средств на содержание, в первую очередь, граждан.

Вопросы для самоконтроля:

1. Перечислите главные элементы и содержание договора дарения.
2. Какие ограничения дарения предусмотрены гражданским законодательством?
3. В каком случае несогласие исполнить договор дарения и отмена дарения невозможны?
4. Что признается пожертвованием?
5. В чем особенности постоянной ренты?
6. Возможно ли обременение рентой недвижимого имущества?
7. Кто может быть получателем постоянной ренты?
8. Каков срок выплаты постоянной ренты?
9. В чем особенности пожизненной ренты?
10. Кто может быть получателем пожизненной ренты?
11. Каков срок выплаты пожизненной ренты?
12. В чем особенности пожизненного содержания с иждивением?
13. Допустимо ли заменять предоставление содержания с иждивением в натуре выплатой периодических платежей в деньгах в течение жизни гражданина?
14. В каких случаях пожизненное содержание с иждивением прекращается?

ГЛАВА 3. ДОГОВОР АРЕНДЫ. НАЕМ ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ. БЕЗВОЗМЕЗДНОЕ ПОЛЬЗОВАНИЕ ИМУЩЕСТВОМ (ДОГОВОР ССУДЫ)

§ 1. Договор аренды (общие положения)

Легальное определение договора аренды (имущественного найма) дано законодателем в ст. 606 ГК РФ, согласно ему *арендодатель (наймодатель) обязывается предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.*

Плоды, продукция и доходы, которые получает арендатор в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью.

Договор аренды — консенсуальный, возмездный и взаимный.

Договор аренды (имущественного найма) относят к классическим договорным институтам, известным цивилистике со времен римского права. В римском праве наем вещей рассматривали как отдельный вид договора найма, широко охватывающего регулируемые им отношения. В римском праве признавались три разнообразных вида найма: наем вещей; наем услуг; наем работы, или подряд.

Разница найма и купли-продажи римскими юристами виделась в том, что по договору купли-продажи вещь покупателем получалась в постоянное обладание, а по договору найма нанимателю предоставлялась вещь, услуга, работа лишь во временное пользование за установленное вознаграждение, которое исчислялось пропорционально времени пользования тем или иным объектом¹.

Внаем могли быть переданы движимые и недвижимые вещи, относящиеся к числу непотребляемых, так как в противном случае наниматель не имел возможности выполнить свою обязанность по возврату по окончании срока найма собственно той вещи, которую он получил по договору. Римское право допускало поднаем вещей, в результате которого наниматель, не являясь собственником вещи, имел право сдать внаем указанную вещь третьему лицу. В качестве предмета договора найма могли выступать и некоторые «нетелесные вещи», т. е. имущественные права, такие как узуфрукт. Не запрещалась передача вещей внаем без установки срока найма, т. е. на неопределенный срок. В таких случаях договор найма разрешалось прекратить по заявлению любой стороны в любое время.

¹ См.: Римское частное право: учебник / под ред. проф. И. Б. Новицкого и проф. И. С. Перетерского. С. 445–446.

Наймодатель был ответственен за недостатки передаваемой внаем вещи: если вещь являлась непригодной для использования ее по определенному договору назначению, наймодатель обязан был возместить убытки нанимателя, а их размер должен был полностью компенсировать интерес нанимателя.

В число основных обязанностей нанимателя входило внесение условленной по договору платы наймодателю за пользование вещью соразмерно времени этого пользования; обеспечение сохранности вещи, которая принималась внаем, от её повреждений и ухудшений по собственной вине.

Римским правом предусматривались достаточно жесткие последствия для нанимателя, который не возвращал вещь наймодателю по истечении установленного договором срока найма. В суде такой наниматель рассматривался как захватчик чужого владения и обязывался не только вернуть нанятую вещь, но и выплатить ее стоимость.

Согласно российскому дореволюционному гражданскому законодательству регламентация имущественного найма осуществлялась ст. 1691 Свода законов Российской империи (т. X, ч. 1).

При подготовке проекта Гражданского уложения был разработан целый свод подробных правил, объединенных в 6 статьях (с 1857 по 1862), для разрешений всевозможных ситуаций, которые появляются в результате продажи наймодателем сданного внаем имущества. В проекте Гражданского уложения давалось определение договора имущественного найма, приводились его основные элементы — стороны договора, предмет, цена, сроки и содержание.

И законодательство, и доктрина этого периода отталкивались от тезиса, допускающего передачу внаем лишь только непотребляемых вещей. Ст. 1816 проекта Гражданского уложения содержала норму, согласно которой предметом найма могли быть как движимое и недвижимое имущество, так и приносящие доход права.

В советский период в процессе кодификации гражданского законодательства регламентация договора имущественного найма всегда была включена в кодифицированные акты, а сам договор рассматривали как самостоятельный гражданско-правовой договор. Формирование законодательства этого периода шло по пути некоторого сужения круга объектов имущественного найма, уменьшения и дифференциации сроков найма, роста количества специальных правил, назначенных регулировать отношения найма с участием организаций или связанных с передачей внаем государственного имущества.

Регламентация договора имущественного найма по советскому гражданскому праву осуществлялась посредством норм Гражданского кодекса РСФСР 1922 г. в разделе III «Имущественный наем» (ст. 152–179). Законодатель императивно установил, что наниматель получал имущество не в собственность, а лишь для временного пользования за вознаграждение. Собственником сданного в наем имущества оставался наймодатель, т. е. лицо, которому оно принадлежало в момент заключения договора найма. Поскольку сдаваемое внаем имущество подлежало возврату собственнику по истечении срока договора найма, то в качестве такого имущества могли быть только индивидуально-определенные вещи, сохраняющие свои полезные свойства при длительном пользовании ими.

Достаточно строгие требования были установлены к договору, связанному с наймом государственных или коммунальных предприятий: к ним императивно требовалось приложить подробную опись имущества, которое сдавалось в аренду, и нотариально удостоверить.

Рассматриваемый договор создавал для нанимателя как обязательственные права требования, так и вещное право владения, которое защищалось в силу закона против всякого нарушителя владения нанимателя, в том числе и против его собственника.

В ГК РСФСР 1964 г. имущественный наем регулировался нормами одноименной гл. 27 в ст. 275–294, среди которых, однако, не было перечня условий, признаваемых существенными в силу закона. Договорам имущественного найма была присуща своя специфика, обусловленная их предметом; объект имущественного найма мог быть передан исключительно в пользование. Предметом имущественного найма могли быть лишь вещи, индивидуально определенные и непотребляемые. Так, нежилое помещение, транспортные средства передавались в аренду, а не напрокат. А такие предметы, как велосипед, телевизор и другие, предоставлялись напрокат, а не в аренду. Но юридическая природа всех этих договоров была однородна, на основе их возникали правоотношения найма.

В отношениях граждан между собой этот договор не был широко распространен, хотя правила о его форме были упрощены требованием простой письменной формы, если он заключался на срок более года. Потребительский характер права личной собственности в СССР исключал регулярную сдачу гражданами личного имущества внаем в целях извлечения постоянного дохода.

Напротив, во взаимоотношениях между организациями и для воплощения в жизнь хозяйственной деятельности нередко требовалось получение надлежащих предметов во временное пользование. Организациям часто нужны были торговые, складские, конторские и иные помещения, пользование которыми в городах и промышленных пунктах совершалось на арендных началах. Имущественный наем использовался и в отношениях организаций с гражданами. Наиболее широкое распространение получил бытовой прокат.

В сравнении с другими гражданско-правовыми договорами (поставка, контрактация, подряд) договор имущественного найма был значительно меньше подвержен централизованному планированию, все же и тут в ряде случаев были нужны определенные административные предпосылки, чтобы заключить договор.

В ОГЗ 1991 г. содержалось лишь 4 статьи (с 85 по 88), включающие общие нормы, которые регламентировали арендные отношения.

Во второй части ГК РФ договор аренды регламентируется в отдельной гл. 34 (ст. 606–670).

Основная цель договора аренды — обеспечить передачу индивидуально-определенной вещи во временное пользование другим лицом. Передача вещи во владение арендатора при этом несет служебные функции по обеспечению пользования вещью (поддержание надлежащего состояния, охрана от притязаний иных лиц и т. д.).

Субаренда (поднаем) заключается в сдаче имущества в аренду арендатором третьему лицу. К субаренде применяют правила, регулирующие аренду, если иное не определено законодательством. Объем прав субарендатора не может превосходить объема прав арендатора.

Рассмотрим элементы договора. Сторонами договора выступают арендодатель (наймодатель) и арендатор (наниматель), ими могут быть любые субъекты гражданского права.

Арендодателем могут быть любые физические или юридические лица (включая иностранные), которые имеют титул не только собственника имущества, но и лица, которое уполномочено законом или собственником сдать в аренду имущество (ст. 608 ГК РФ).

Арендаторами по договору аренды по общему правилу выступают любые физические и юридические лица.

Наряду с этим для отдельных видов аренды ГК РФ установлены исключения из данного правила. Так, в качестве арендатора жилых помещений вправе выступать исключительно юридические лица (п. 2 ст. 671 ГК РФ), при аренде предприятия и финансовой аренде — ли-

цо, которое занимается предпринимательской деятельностью (п. 1 ст. 656, ст. 665 ГК РФ).

Предмет договора (существенное условие) — любая индивидуально-определенная вещь, которая не теряет собственных свойств в процессе использования (непотребляемая).

Форма договора аренды соответствует общим правилам о форме сделок, с учетом вытекающих из договора аренды особенностей:

- для договора, который заключается на срок более года, а также для договора, в котором одна из сторон является юридическим лицом, независимо от того, на какой срок он заключен, обязательна письменная форма;

- договор аренды имущества, который предусматривает в дальнейшем переход права собственности на данное имущество к арендатору, заключается в той форме, которая предусмотрена для договора купли-продажи подобного имущества (ст. 609 ГК РФ);

- договор аренды зданий и сооружений, который заключают на срок более 1 года, подлежит государственной регистрации (ст. 651 ГК РФ).

Цена договора не относится к его существенным условиям, поэтому арендная плата в договоре может не устанавливаться, в таких случаях применяют обычную арендную плату (п. 1 ст. 614 ГК РФ).

Выделяются следующие формы арендной платы:

- платежи в твердой сумме, которые вносят периодически или единовременно (единовременный платеж применяют, если форма оплаты не предусмотрена в договоре);

- определённая доля приращений имущества;

- определенные услуги, которые предоставлены арендатором;

- получение обусловленной вещи в собственность или в аренду;

- возложение на арендатора определенных затрат, которые направлены на улучшение арендованного имущества;

- иные формы и их сочетания.

Допускается изменение размера арендной платы по соглашению сторон, но не чаще 1 раза в год. Запрет на изменение размера арендной платы или частота его изменений могут быть предусмотрены законом или договором.

Срок договора может быть как определенным, так и неопределенным. Если в договоре не указано условие о сроке, договор считается заключенным на неопределенный срок. В таких случаях каждая из сторон имеет право расторгнуть договор в избранное ею время, за 1 месяц пре-

дупредив об этом другую сторону (при аренде недвижимости — за 3 месяца), если иной срок не установлен законом или договором. Законом могут устанавливаться максимальные сроки договора для некоторых видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. Нормы о таких сроках являются императивными.

Содержание договора. Обязанности арендодателя сводятся к следующему:

1. Предоставление арендатору имущества в состоянии, которое соответствует его назначению и условиям договора.

Если арендодатель не передает имущество в установленный (либо разумный) срок, арендатор имеет право на одно из следующих требований:

а) истребовать это имущество и возместить убытки, которые причинены задержкой исполнения;

б) требовать расторгнуть договор и возместить убытки, которые причинены его неисполнением.

Арендодатель несет ответственность за все недостатки, препятствующие использованию имущества по назначению, которые были в нем до заключения договора, за исключением тех, которые:

а) оговаривались сторонами (следовательно, арендатор был о них заранее извещен) при заключении договора;

б) были выявлены арендатором в ходе приемки имущества в пользование (явные недостатки).

Арендатор, обнаружив недостатки, за которые несет ответственность арендодатель, вправе потребовать от него: безвозмездно устранить недостатки; соразмерно понизить арендную плату; возместить свои расходы на их устранение (удержать сумму этих расходов из арендной платы); досрочно расторгнуть договор.

В любом из перечисленных случаев арендатор вправе потребовать возместить понесенные им убытки.

2. Предупреждение арендатора о правах третьих лиц (как вещных, так и обязательственных) на имущество, которое сдается в аренду. Если арендодатель пренебрег этой обязанностью, арендатор вправе потребовать:

— уменьшить арендную плату (в зависимости от степени ущемления его прав);

— либо расторгнуть договор и возместить его убытки (независимо от того, насколько сильно были ущемлены его права).

3. Осуществление за собственный счет капитального ремонта имущества, которое передано в аренду (если иное не предусмотрено законом или договором).

Капитальный ремонт арендованного имущества — такое восстановление его основных частей (конструктивных элементов), без которого его нельзя использовать по назначению. Отношения сторон на время капитального ремонта должны быть урегулированы договором аренды.

Если арендодатель пренебрегает этой обязанностью, арендатор вправе (если иное не предусмотрено договором):

- самостоятельно произвести предусмотренный договором ремонт или ремонт, который вызван необходимостью; после взыскать с арендодателя его стоимость;

- потребовать уменьшить арендную плату;

- досрочно расторгнуть договор и требовать возместить его убытки.

4. Возмещение арендатору стоимости неотделимых (без причинения имуществу вреда) улучшений, которые произведены за его счет с согласия арендодателя (иные требования к производимым улучшениям имущества могут быть предусмотрены договором).

Неотделимые улучшения, произведенные арендатором без согласия арендодателя, не возмещаются (если иное не предусмотрено законом).

Отделимые улучшения, которые произведены арендатором, являются собственностью арендатора.

Обязанности арендатора:

1. Пользование арендованным имуществом согласно условиям аренды, а если они договором не определены, — соответственно назначению имущества. Арендатор отвечает за нарушение данного условия лишь при наличии собственной вины.

При нарушении этой обязанности арендодатель имеет право требовать досрочно расторгнуть договор и возместить убытки.

2. Своевременное внесение оплаты за пользование имуществом.

В случае существенного нарушения сроков внесения арендной платы арендодатель вправе потребовать досрочно внести арендную плату не более чем за 2 срока подряд (иной срок может быть предусмотрен договором).

В случае существенного ухудшения условий использования имущества или его состояния не по вине арендатора последний может требовать уменьшить арендную плату (иные последствия могут быть предусмотрены законом).

3. Поддержание арендованного имущества в исправном состоянии, осуществление за свой счет текущего ремонта и несение расходов на содержание имущества (если иное не установлено законом или договором).

Под поддержанием имущества в исправном состоянии понимается его обслуживание, позволяющее использовать его в любой момент (заправка топливом автомобиля).

Под текущим ремонтом понимается устранение недостатков имущества, не связанное с заменой основных составных частей. Его отличие от капитального: он не увеличивает стоимость имущества и не устраняет его износ. При этом его отсутствие делает невозможным или существенно затрудняет использование имущества по назначению.

Расходы по содержанию имущества — затраты, не связанные с поддержанием его в исправном состоянии, но без которых его нормальное использование невозможно (страхование и т. п.).

4. Не получив согласие арендодателя:

а) не передавать собственные права и обязанности по договору другим лицам;

б) не отдавать имущество в субаренду;

в) не передавать арендные права в залог и не вносить их в качестве вноса в коммерческие организации (если иное не установлено законодательством).

5. Возвратить арендодателю имущество при прекращении договора аренды в том же состоянии, в каком оно было получено (с учетом нормального износа) либо в состоянии, которое обусловлено договором.

В случае несвоевременного возврата арендованного имущества арендодатель может требовать внести арендную плату за все время просрочки, а если она не покрывает причиненные просрочкой убытки, — их возмещения. Если за такое нарушение договором предусмотрена неустойка, она является штрафной (если иное не предусмотрено договором).

Прекращение договора аренды. Случаи прекращения договора аренды:

— смерть гражданина, который арендовал недвижимое имущество, если заключение договора было обусловлено личными качествами арендатора;

— смерть гражданина, арендующего движимое имущество, если договор был нераздельно связан с личностью арендатора;

— ликвидация юридического лица, которое являлось стороной договора;

— прекращение договора по решению суда по требованию одной из его сторон.

Договор аренды досрочно расторгается судом по требованию арендодателя, если арендатор:

— использует имущество с существенным либо неоднократными нарушениями условий договора или его назначения;

— значительно ухудшил имущество, взятое им в аренду;

— не оплатил арендную плату более 2 раз подряд;

— не произвел капитальный ремонт имущества, если такая обязанность была определена законодательством или договором.

Договор аренды досрочно расторгается судом по требованию арендатора в следующих случаях:

— арендодатель отказался предоставить имущество в пользование либо создал преграду для пользования имуществом согласно условиям договора или назначению имущества;

— имущество имеет препятствующие пользованию недостатки, за которые арендодатель несет ответственность;

— имущество стало непригодно для использования в силу обстоятельств, за которые арендатор ответственности не несет;

— арендодатель не исполняет свою обязанность по производству капитального ремонта имущества.

Иные основания расторжения договора могут быть определены или исключены в договоре сторонами по их инициативе.

Перед предъявлением соответствующего иска арендодатель обязан направить арендатору письменное предупреждение о необходимости исполнения им обязательства в разумный срок. Для арендатора подобная обязанность законом не предусмотрена.

§ 2. Отдельные виды договоров аренды

2.1. Договор проката

Легальное определение договора проката дано законодателем в п. 1 ст. 626 ГК РФ, согласно ему *арендодатель, который осуществляет сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязывается предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование.*

Имущество, которое предоставлено по договору проката, используется для потребительских целей, если иное не предусматривает договор или не следует из существа обязательства.

Договор проката относится к консенсуальным, возмездным, взаимным (синаллагматическим), публичным договорам.

Арендодателем по договору проката выступают исключительно коммерческие организации, профессионально занимающиеся прокатом имущества, которое, в свою очередь, должно быть использовано для бытовых целей.

Отнесение договора проката к публичным договорам означает, что арендодатель не имеет права отказать обратившемуся к нему лицу заключить договор проката.

Императивно законодателем установлен максимальный срок действия договора проката, составляющий 1 год.

Термин «прокат» применялся уже в российском дореволюционном законодательстве как одно из названий договора имущественного найма. Бытовой прокат в качестве особой разновидности договора имущественного найма был введен в ГК РСФСР 1964 г. в советский период и регулировал его понятие и основные элементы. Определенной спецификой отличался его субъектный состав: наймодателем выступали только специализированные прокатные организации, в обязанность которых входила проверка в присутствии нанимателя исправности сдаваемого внаем имущества, а нанимателем могли быть лишь граждане, которые были вправе в любое время отказаться от этого договора, не объясняя причины и свои мотивы.

В настоящее время договор проката регламентирует отдельный § 2 гл. 34 (ст. 626-631 ГК РФ).

Рассмотрим стороны договора. Арендодателем в договоре проката является специальный субъект — лицо, которое занимается предпринимательской деятельностью.

Арендатором может быть как гражданин (в том числе индивидуальный предприниматель), так и юридическое лицо, использующие имущество для потребительских целей, если иное не предусматривает договор или не следует прямо из обязательства (п. 1 ст. 626 ГК РФ).

В качестве предмета договора проката может быть исключительно движимое имущество. Поскольку в п. 1 ст. 626 ГК РФ предопределена презумпция использования имущества, которое приобретается в прокат, только для потребительских целей; обычно это вещи бытового назначения: разнообразные предметы домашнего обихода (компьютер, холо-

дильник, швейная и стиральная машина и т. д.), музыкальные инструменты, спортивно-туристский инвентарь и т. д. Что касается проката вещей, которые не предназначены для бытового использования (например, приборы, оборудование и другие технических средства), то ГК РФ не ограничивает прокат подобных вещей специальными правилами.

Как отмечалось ранее, срок договора проката не превышает 1 года. Правила о возобновлении договора аренды к договору проката не применяются.

Арендную плату устанавливают в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно. При досрочном возврате имущества соответствующая часть арендной платы возвращается арендатору. Взыскание задолженности по арендной плате производится в бесспорном порядке в соответствии с исполнительной надписью нотариуса.

Форма договора проката исключительно письменная (п. 2 ст. 626 ГК РФ).

Арендодатель по договору проката дополнительно обязан:

- проконтролировать в присутствии арендатора исправность имущества, которое сдают в аренду;
- ознакомить арендатора с правилами эксплуатации имущества или обеспечить его письменной инструкцией о пользовании этим имуществом;
- производить капитальный и текущий ремонт имущества, сдаваемого в аренду;
- при обнаружении арендатором недостатков имущества в течение 10 дней со дня уведомления о них безвозмездно устранить их либо заменить исправным имуществом.

Арендатор по договору проката дополнительно обязан:

- оплатить стоимость ремонта и транспортировки имущества, которое стало неисправным вследствие нарушения им правил его эксплуатации и содержания;
- не передавать свои права и обязанности по договору проката другим лицам.

Расторжение договора проката арендатором допускается в любое время, если он не позднее, чем за 10 дней предупредил об этом арендодателя письменно.

2.2. Аренда транспортных средств (ст. 632–649 ГК РФ)

2.2.1. Договор аренды транспортного средства с экипажем

Легальное определение договора аренды транспортного средства с экипажем (фрахтование на время) дано законодателем в ч. 1 ст. 632 ГК РФ, согласно ему *арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации.*

Данный договор — реальный, возмездный, двусторонний, публичный.

Сторонами договора выступают арендодатель и арендатор.

Предметом является транспортное средство любого вида транспорта: железнодорожного, водного, воздушного, космического и т. д., которое способно к автономному перемещению в пространстве.

Цена договора определяется соглашением сторон.

Срок договора: законом не установлены предельные сроки данного договора.

Форма договора — письменная.

В обязанности арендодателя входит:

- поддержание исправного состояния транспортного средства, в т. ч. его капитальный и текущий ремонт и предоставление требуемых принадлежностей;

- предоставление арендатору услуг по управлению и технической эксплуатации транспортного средства;

- несение расходов по содержанию и оплата услуг членов экипажа (иное распределение расходов может быть предусмотрено в договоре);

- страхование транспортного средства и (или) ответственности за ущерб, который может быть им причинен (если такое страхование является обязательным в силу закона или договора).

Арендатор обязан нести расходы, связанные с коммерческой эксплуатацией транспортного средства (закупка топлива, иных расходных материалов, сборы и т. п.), если иное не предусмотрено в договоре.

Арендатор вправе заключить с третьим лицом договор по коммерческой эксплуатации транспортного средства в границах данного договора (субаренда, перевозка и т. п.).

Арендатору, не получившему согласие арендодателя, запрещена:

- передача собственных прав и обязанностей другим лицам;

- передача транспортного средства в безвозмездное пользование;
- передача арендных прав в залог и во вклад в капитал коммерческих организаций.

В случае гибели (повреждения) транспортного средства вследствие обстоятельств, ответственность за которые несет арендатор, он обязан компенсировать арендодателю причиненные убытки (бремя доказывания ответственности лежит на арендодателе).

Ответственность за вред, причиненный третьим лицам арендованным транспортным средством, несет арендодатель как работодатель членов экипажа. Он имеет право предъявления регрессного иска к арендатору, если приведет доказательства, что вред возник по вине арендатора.

2.2.2. Договор аренды транспортного средства без экипажа

Легальное определение договора аренды транспортного средства без экипажа дано законодателем в ч. 1 ст. 642 ГК РФ, согласно ему *арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации.*

Данный договор относится к числу реальных, возмездных, двусторонних, публичных.

Цель договора — получить во владение и пользование транспортное средство и самостоятельно осуществлять его техническую и коммерческую эксплуатацию.

Сторонами договора выступают арендодатель и арендатор.

Предмет — транспортное средство, которое относится к любому виду транспорта: железнодорожному, водному, воздушному, космическому и т. д., и которое способно к самостоятельному перемещению в пространстве.

Цена договора — по соглашению сторон.

Срок договора согласуется сторонами.

Форма договора — письменная.

Арендатор обязан:

- собственными силами управлять транспортным средством и выполнять его техническую и коммерческую эксплуатацию;
- поддерживать транспортное средство в исправном состоянии, производить его текущий и капитальный ремонт;
- нести расходы по содержанию транспортного средства, его эксплуатации и страхованию, включая страхование ответственности (если иное не предусмотрено договором).

Арендатор вправе:

- не испрашивая согласие арендодателя сдать транспортное средство в субаренду (в договоре возможно предусмотреть иное);
- не испрашивая согласие арендодателя от собственного имени заключить договор перевозки и другие договоры, если они не противоречат цели использования транспортного средства, которые указаны в договоре, или назначению транспортного средства.

Построение ответственности сторон по договору аренды транспортных средств без экипажа друг перед другом основывается на принципах, общих для всякого договора.

За вред, причиненный третьим лицам транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, ответственность несет арендатор как его владелец в соответствии с нормами о деликтных обязательствах (ст. 1079 ГК РФ).

2.3. Аренда зданий и сооружений (ст. 650–655 ГК РФ)

Легальное определение договора аренды здания (сооружения) дано законодателем в п. 1 ст. 650 ГК РФ, согласно ему *арендодатель обязывается передать арендатору во временное владение и пользование либо только во временное пользование здание (сооружение).*

Данный договор относится к числу консенсуальных, возмездных, взаимных.

Сторонами в этом договоре являются арендодатель и арендатор.

Арендодателем по рассматриваемому договору вправе выступать любое физическое или юридическое лицо, которое имеет титул собственника здания или сооружения, либо лицо, которое уполномочено законом или собственником сдавать данные объекты в аренду.

Арендаторами вправе быть граждане и юридические лица, но, как правило, в качестве арендаторов выступают коммерческие и некоммерческие организации, арендующие здания и сооружения для предпринимательской деятельности либо (применительно к зданиям) для обеспечения их деятельности в качестве организации (в частности, для размещения офиса).

Арендаторами жилых зданий могут быть только юридические лица (п. 2 ст. 671 ГК РФ).

Предмет договора — здания и сооружения, имеющие неразрывную связь с земельным участком, на котором они расположены (существенное условие договора).

Срок договора устанавливается по соглашению сторон.

Цена договора (арендная плата) является его существенным условием и включает плату за использование земельного участка, на котором расположено здание (сооружение).

Форма договора — письменная, посредством составления единого документа, который подписывают стороны; несоблюдение письменной формы влечет его недействительность.

Договор, заключенный на срок не менее года, подлежит государственной регистрации и действует с момента такой регистрации.

Арендодатель вправе для обследования используемого помещения входить в арендуемое помещение, здание.

Арендодатель обязан:

- предоставлять арендатору в соответствии с передаточным актом имущество и часть земельного участка, занятую этой недвижимостью и необходимую для ее использования;

- вовремя пересчитать арендную плату, осуществить капитальный ремонт имущества, переданного в аренду, заключить с арендатором договор о пользовании коммунальными услугами.

Арендатор вправе сдать арендуемое имущество в субаренду, передать в перенем, безвозмездное пользование, в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных товариществ и обществ или паевого взноса в производственный кооператив с соблюдением установленного порядка и т. п.

Арендатор обязан:

- осуществлять поддержание здания или сооружения в надлежащем техническом состоянии;

- ухаживать за придомовым земельным участком, заключив договор с балансодержателем для уборки бытовых или специальных отходов на территории, непосредственно примыкающей к зданию;

- возвратить арендодателю арендованное имущество после окончания срока договора аренды или при его досрочном прекращении с непременно составлением документа о передаче здания или сооружения.

2.4. Аренда предприятий (ст. 656–664 ГК РФ)

Легальное определение договора аренды предприятия в целом как имущественного комплекса, который используется для осуществления предпринимательской деятельности дано законодателем в п. 1 ст. 656 ГК РФ, согласно ему *арендодатель обязывается предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование земельные участки, зда-*

ния, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства, передать в порядке, на условиях и в пределах, которые определены в договоре, запасы сырья, топлива, материалов и иные оборотные средства, права пользования землей, водными объектами и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права, а также уступить ему права требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию. Передача прав владения и пользования находящимся в собственности других лиц имуществом, в том числе землей и другими природными ресурсами, производится в порядке, который предусмотрен законом и другими правовыми актами.

Договор аренды предприятия возмездный, консенсуальный, взаимный.

Сторонами договора выступают арендодатель и арендатор, ими могут быть только лица, которые занимаются предпринимательской деятельностью.

Предмет договора — предприятие в целом как имущественный комплекс, который предназначен для использования в предпринимательской деятельности. В состав предприятия могут входить основные фонды (речь идет о земельных участках, зданиях, сооружениях, оборудовании и т. п.), оборотные средства (сырье, материалы, продукция), исключительные права (право на обозначение, которое индивидуализирует деятельность предприятия), права требования и долговые обязательства. Предмет договора является его существенным условием.

Цена договора является его существенным условием и устанавливается по соглашению сторон.

Срок договора определяется соглашением сторон.

Форма договора — письменная (через составление одного документа, который подписывают стороны договора); несоблюдение письменной формы влечет его недействительность. Договор подлежит государственной регистрации и считается заключенным с этого момента.

Передача предприятия в аренду (возвращение его арендодателю) производится по передаточному акту. Подготовка предприятия к передаче, включая составление акта передачи и предоставление его на подпись, является обязанностью арендодателя (арендатора) и исполняется за его счет.

В обязанности арендодателя входит:

— предоставление арендатору имущества в соответствии с условиями договора и его назначением за собственный счет по передаточному акту;

— возмещение арендатору стоимости произведенных последним неотделимых улучшений арендованного имущества, независимо от того, дал ли согласие арендодатель на подобные улучшения, если иное не предусмотрено договором аренды предприятия;

— письменное уведомление кредиторов о передаче предприятия в аренду; если кредиторы не были согласны с передачей предприятия в аренду, то арендодатель и арендатор солидарно отвечают по долгам, которые включены в состав предприятия.

В обязанности арендатора предприятия входит:

— поддержание предприятия в надлежащем техническом состоянии, в т. ч. осуществление его текущего и капитального ремонта;

— несение расходов по страхованию предприятия;

— несение расходов по эксплуатации предприятия (если иное не предусмотрено договором).

Арендатор предприятия имеет право:

— владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом предприятия (кроме природных ресурсов) в соответствии с договором без согласия арендодателя при условии сохранения или увеличения его стоимости (если иное не предусмотрено договором);

— требовать возмещения стоимости неотделимых улучшений имущества, если его затраты на эти улучшения являются соразмерными повышению качества имущества, а также соблюден принцип разумности и добросовестности при их осуществлении.

Правила о последствиях недействительности сделок, об изменении и расторжении договора (в части возврата или взыскания в натуре переданного имущества) не применяются к аренде предприятия, если эти последствия существенно нарушают права и законные интересы кредиторов сторон, других лиц и противоречат общественным интересам.

2.5. Финансовая аренда (лизинг) (ст. 665–670 ГК РФ)

Легальное определение договора финансовой аренды (договора лизинга) дано законодателем в ч. 1 ст. 665 ГК РФ, согласно ему «арендодатель обязывается приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца».

Договор финансовой аренды (лизинга) консенсуальный, возмездный, взаимный.

Характерной особенностью данного договора является то, что в нем, в сравнении с обычным договором аренды, арендатор (лизингополучатель) получает в пользование технический объект, который специально приобретается лизинговой фирмой для него по его же просьбе.

По общему правилу срок, на который заключают договор лизинга, определен в договоре и обычно охватывает все время эффективной службы арендуемого оборудования, т. е. приближен к расчетному сроку его полной амортизации.

В общую сумму лизинговых платежей включается стоимость арендованного оборудования с учетом амортизации, проценты за использование займа и оплата услуг лизингодателя. Следовательно, объем лизинговых платежей превышает покупную цену оборудования, а разница является прибылью лизингодателя. Лизингодатель заинтересован, чтобы порядок, размеры и сроки периодических платежей были определены договором так, чтобы понесенные им затраты по приобретению имущества были возмещены ему как можно быстрее.

Объект лизинга после истечения срока действия договора либо возвращается лизингодателю, либо остается в пользовании арендатора (лизингополучателя) еще на некоторый срок с возобновлением договора на него, либо может быть приобретен в собственность арендатором (лизингополучателем) по его остаточной стоимости.

В наибольшей степени финансовый характер обязательств лизингодателя и его особая роль в лизинговых отношениях подчеркивается особым распределением прав и обязанностей сторон договора, это проявляется в том, что лизингодатель освобождается от большей части обязанностей арендодателя, связанных с передачей арендатору сданного в аренду имущества, с обеспечением его надлежащей эксплуатации, в том числе осуществлением капитального ремонта, каких-либо расходов по его содержанию и др. Соответственно, лизингополучатель обязан осуществлять как текущий, так и капитальный ремонт, нести все расходы по его содержанию, а также риск, связанный со случайной гибелью арендованного имущества.

Намерения выделить право владения из права собственности и возможность извлечь выгоду из владения известны праву еще с древних времен. Известной популярностью пользуется мнение Аристотеля о том, что богатство состоит не во владении имуществом на основе права собственности, а в его использовании. Это лучшим образом воспроизводит сущность лизинга.

Сравнительно широкое распространение лизинг давно приобрёл в разных странах с развитой рыночной экономикой. Терминологически «лизинг» ведет свое происхождение от английского слова «to lease», обозначающего «нанимать», «брать в аренду». Применительно к английскому юридическому языку словом «leasing» обозначают как традиционную сдачу имущества в аренду, так и непосредственно лизинг в качестве разновидности аренды.

В нашей стране развитие лизинговых отношений находится пока в процессе освоения. Специального законодательства о лизинге в советский период не имелось. Невзирая на то, что разработка Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге 1988 г.¹ осуществлялась при участии представителей СССР, в ГК РСФСР 1964 г. и ОГЗ 1991 г. нормы, регулирующие договор лизинга, в раздел обязательственного права отдельным параграфом не входили. Вследствие этого участники лизинговых сделок применяли нормы, которые регулировали аналогичные в юридическом смысле отношения по договору аренды (имущественному найму).

С изданием в 1994 г. указа Президента Российской Федерации № 1929 «О развитии финансового лизинга в инвестиционной деятельности»² был принят ряд нормативных актов, способствовавших формированию лизингового законодательства в России. В соответствии со сформулированными в этом указе составными элементами лизинговой деятельности было установлено, что лизинговые предприятия должны создаваться в форме открытых акционерных обществ, объектом лизинга может выступать всякое движимое и недвижимое имущество, которое входит в число основных фондов, а в предмет договора лизинга могут входить и имущественные права.

Воплощая в жизнь объективную необходимость развития лизинга, последовательно принимались соответствующие этому нормативные акты, такие как постановление Правительства Российской Федерации от 29 июня 1995 г. № 633 «О развитии лизинга в инвестиционной деятельности»³, где была определена программа нацеленных

¹ Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге (заключена в Оттаве 28.05.1988) // СЗ РФ. 1999. № 32. Ст. 4040.

² Указ Президента Российской Федерации от 17.09.1994 № 1929 «О развитии финансового лизинга в инвестиционной деятельности» // СПС «Консультант-Плюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4477/ (дата обращения 01.03.2019). (Утратил силу).

³ Постановление Правительства Российской Федерации от 29 июня 1995 г. № 633 «О развитии лизинга в инвестиционной деятельности» // СПС «Консультант-Плюс».

на формирование правового и экономического обеспечения лизинговых отношений и утверждено Временное положение о лизинге, в котором были нормативно приведены первые основные понятия, регулирующие лизинговые отношения в нашей стране.

С введением в действие ч. II ГК РФ в 1996 г. в разд. IV «Отдельные виды обязательств» в гл. 34 отдельным § 6 были введены нормы о договоре финансовой аренды (лизинга). Чуть позже, в 1998 г. был принят федеральный закон «О финансовой аренде (лизинге)»¹, а также ряд указов Президента Российской Федерации, постановлений Правительства Российской Федерации и федеральный закон «О присоединении Российской Федерации к Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге»².

Специфика конструкции определения договора финансовой аренды содержится в ст. 665 ГК РФ, где термины «договор финансовой аренды» и «договор лизинга» используются как синонимы. Договором финансовой аренды может быть предусмотрено, что выбор продавца и приобретаемого имущества осуществляется арендодателем.

Рассмотрим стороны договора, в качестве которых выступают: арендодатель (лизингодатель), арендатор (лизингополучатель) и продавец.

В качестве арендодателя (лизингодателя) могут выступать физические или юридические лица, которые обладают необходимыми финансовыми средствами. В настоящее время лизингодателю специального разрешения (лицензии) на занятие лизинговой деятельностью не требуется. Чаще всего в качестве лизингодателей выступают специализированные лизинговые компании. Нередко банки совершают договоры лизинга, поскольку согласно закону лизинговые операции отнесены к сделкам, разрешенным кредитным организациям.

В качестве арендатора (лизингополучателя) выступают физические или юридические лица.

Продавец — физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором купли-продажи с лизингодателем продает последнему в обусловленный срок имущество, являющееся предметом лизинга.

тантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_7026/ (дата обращения 01.03.2019). (Утратило силу).

¹ Федеральный закон от 29.10.1998 №164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» // СЗ РФ. 1998. № 44. Ст. 5394.

² Федеральный закон от 08.02.1998 №16-ФЗ «О присоединении Российской Федерации к Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге» // СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 787.

Предмет договора — любые непотребляемые вещи (вещи, которые не уничтожаются и не теряют собственных натуральных свойств в результате их использования). Исключение составляют земельные участки и иные природные объекты, которые прямо запрещено включать в предмет лизинга (ст. 666 ГК РФ).

Цена договора — это сумма, включающая возмещение затрат, произведенных лизингодателем в связи с приобретением предмета лизинга, и доход лизингодателя.

Срок договора близок по длительности к сроку службы имущества, которое передается в лизинг. В течение данного времени договор лизинга нельзя расторгнуть ни одной из сторон.

Форма договора — письменная; не зависит от срока, на который заключают договор.

Арендодатель обязан:

- приобрести в личную собственность избранное арендатором имущество у выбранного им же продавца на основании договора, известить продавца о том, что имущество предназначается для передачи его в аренду (лизинг) конкретному лицу;

- обеспечить передачу арендованного имущества арендатору в состоянии, которое соответствует условиям договора и назначению имущества.

Арендатор вправе:

- получив согласие арендодателя, сдать имущество в субаренду;
- выкупать арендованное имущество;
- предъявлять требования к продавцу в отношении качества и комплектности имущества и срока его передачи.

Арендатор обязан:

- обеспечить сохранность лизингового имущества, поддерживать его в рабочем состоянии, проводя необходимое техническое обслуживание и ремонт;

- нести расходы, которые связаны с эксплуатацией лизингового имущества, если иное не предусмотрено в договоре;

- производить платежи по страхованию лизингового имущества.

Таким образом, сдача имущества в аренду является одним из проявлений правомочия собственника по распоряжению принадлежащим ему имуществом. Правомочия владения и пользования передаются собственником арендатору.

§ 3. Договор найма жилого помещения

Легальное определение договора найма жилого помещения дано законодателем в п. 1 ст. 671 ГК РФ, согласно ему *одна сторона — собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) — обязывается предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем.*

Договор найма жилого помещения возмездный, консенсуальный, двусторонне обязывающий.

Стороны договора — наймодатель и наниматель.

Предмет договора найма — изолированное жилое помещение (квартира, жилой дом или их изолированная часть, имеющая отдельный проход к местам общего пользования) в домах государственного, муниципального и общественного жилищного фонда.

Жилым помещением признают изолированное помещение, являющееся недвижимым имуществом и пригодное для постоянного проживания граждан (должно отвечать определенным санитарным и техническим правилам и нормам, другим требованиям законодательства) (ст. 15 Жилищного кодекса Российской Федерации¹).

Форма договора может быть исключительно письменной.

Виды договора найма жилого помещения:

- договор социального найма жилого помещения;
- договор найма жилого помещения жилищного фонда социального использования;
- договор коммерческого найма жилого помещения.

3.1. Договор найма жилого помещения в жилищном фонде социального использования

В государственном и муниципальном жилищном фонде социального использования жилые помещения предоставляются гражданам по договору социального найма жилого помещения, по договору найма жилого помещения жилищного фонда социального использования (ст. 672 ГК РФ).

По договору социального найма жилого помещения одна сторона — собственник жилого помещения государственного жилищного фонда или муниципального жилищного фонда (действующие от его имени

¹ Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ // СЗ РФ. 2005. № 1. Ст. 14. (Далее — ЖК РФ).

уполномоченный государственный орган или уполномоченный орган местного самоуправления) либо управомоченное им лицо (наймодатель) обязывается передать другой стороне — гражданину (нанимателю) жилое помещение во владение и в пользование для проживания в нем на условиях, установленных ЖК РФ (ст. 60)

Договор найма жилого помещения жилищного фонда социального использования заключается по основаниям, на условиях и в порядке, которые предусмотрены разд. III.1 ЖК РФ.

Наем жилого помещения, не относящийся к социальному найму, является коммерческим наймом. Предоставление жилого помещения юридическим лицам во владение и (или) пользование производится по договору аренды или иному договору.

Условием предоставления жилого помещения по договору социального найма муниципального жилищного фонда является отнесение гражданина к числу малоимущих по решению органа местного самоуправления. Для этого учитываются: доход, приходящийся на каждого члена семьи, и стоимость подлежащего налогообложению имущества, находящегося в собственности членов семьи.

В качестве оснований для признания малоимущих граждан нуждающимися в жилых помещениях по договору социального найма выделяют следующие:

- у лица нет жилого помещения, которое бы занималось им по договору социального найма либо находилось бы в его собственности;
- общая площадь жилого помещения в пересчете на одного члена семьи меньше учетной нормы;
- помещение для проживания не соответствует требованиям, которые определены для жилых помещений;
- в квартире проживают больные, страдающие тяжелой формой хронического заболевания, при которой нельзя проживать в одной квартире совместно с ними (ст. 51 ЖК РФ).

Стороны договора: в качестве наймодателя выступает собственник жилого помещения или лицо, им управомоченное; в качестве нанимателя выступают исключительно граждане. Жилое помещение юридические лица могут использовать только на основе договора аренды или иного договора и лишь для проживания в нем граждан (п. 2 ст. 671 ГК РФ).

Объектом договора найма жилого помещения является изолированное жилое помещение, которое пригодно для стабильного проживания (речь идет о квартире, жилом доме, части квартиры или жилого дома) (п. 1 ст. 673 ГК РФ).

Жилое помещение по договору социального найма жилого помещения и по договору найма жилого помещения жилищного фонда социального использования передается нанимателю во владение и пользование. Не запрещено распорядиться жилым помещением посредством его обмена, замены и т. д.

Договор социального найма жилого помещения бессрочный.

Плата за жилое помещение и коммунальные услуги определяется органами местного управления исходя из общей площади занимаемого помещения, а также его качества и благоустройства, месторасположения дома.

Форма договора — письменная.

Содержание договора. В обязанности наймодателя входит:

- передача нанимателю свободного жилого помещения в состоянии, которое пригодно для проживания (п. 1 ст. 676 ГК РФ);
- принятие участия в должном содержании и ремонте общего имущества многоквартирного дома, где находится сдаваемое внаем жилое помещение;
- осуществление капитального ремонта жилого помещения;
- обеспечение предоставления нанимателю необходимых коммунальных услуг соответствующего качества (ст. 65 ЖК РФ).

В число прав нанимателя входит:

- вселение в занимаемое жилое помещение других лиц;
- сдача жилого помещения в поднаем;
- разрешение проживания в жилом помещении временным жильцам;
- осуществление обмена или замены занимаемого жилого помещения;
- требование от наймодателя своевременного проведения капитального ремонта жилого помещения, участия в содержании общего имущества в многоквартирном доме, а также предоставления коммунальных услуг.

В обязанности нанимателя входит:

- использование жилого помещения по назначению и в пределах, установленных ГК РФ;
- обеспечение сохранности жилого помещения;
- поддержание надлежащего состояния жилого помещения;
- проведение текущего ремонта жилого помещения;
- своевременное внесение платы за жилое помещение и коммунальные услуги;

— уведомление наймодателя в установленные договором сроки об изменении оснований и условий, которые дают право использовать жилое помещение по договору социального найма (ст. 67 ЖК РФ).

Допускается расторжение договора социального найма в судебном порядке по требованию любой из сторон и признание жилого помещения непригодным для проживания.

Допускается расторжение договора по инициативе нанимателя в любое время при согласии проживающих совместно с ним членов его семьи, оформленном в письменной форме.

Допускается расторжение договора по инициативе наймодателя только в судебном порядке и при доказанности виновного поведения нанимателя, как то:

1) неоплата жилого помещения и (или) коммунальных услуг в течение 6 и более месяцев подряд;

2) жилое помещение разрушено или повреждено самим нанимателем или гражданами, за чьи действия он отвечает;

3) систематически нарушаются права и законные интересы соседей, что делает невозможным совместное проживание в одном жилом помещении; невозможность совместного проживания в одном жилом помещении детей и родителей, лишенных родительских прав;

4) жилое помещение используется не по назначению (п. 4 ст. 83 ЖК РФ).

3.2. Договор коммерческого найма жилого помещения

Наем жилого помещения в жилищном фонде коммерческого использования, образованного жилыми помещениями, которые их собственники используют для проживания граждан на условиях коммерческого найма, находящегося в частном, государственном и муниципальном жилищном фонде, называется коммерческим наймом.

Коммерческий наем — консенсуальный, всегда возмездный, двусторонний.

Стороны договора — наймодатель (не только юридические лица, но и граждане) и наниматель (только граждане).

Предметом договора является помещение, которое находится в частном жилищном фонде, в государственном и муниципальном жилищном фонде.

Срок внесения оплаты за жилое помещение определяют в договоре; если срок не установлен оплата вносится раз в месяц (п. 3 ст. 682 ГК РФ).

Срок договора: введено ограничение максимального срока, он не должен быть больше 5 лет (п. 1 ст. 683 ГК РФ). В случае заключения договора на срок до одного года к нему не применяются правила, предусмотренные п. 2 ст. 677, ст. 680, 684–686, абз. 4 п. 2 ст. 687 ГК РФ (п. 2 ст. 687 ГК РФ, норма диспозитивная).

Форма договора — письменная.

Содержание договора. Правомочия сторон договора коммерческого найма жилого помещения аналогичны правомочиям сторон по договору социального найма, однако имеют свои особенности.

В обязанности наймодателя входит:

- передача нанимателю свободного жилого помещения в состоянии, которое пригодно для проживания (п. 1 ст. 676 ГК РФ);

- осуществление надлежащей эксплуатации жилого дома, в котором находится сданное внаем жилое помещение, предоставление или обеспечение предоставления нанимателю за плату необходимых коммунальных услуг, обеспечение проведения ремонта общего имущества многоквартирного дома и устройств для оказания коммунальных услуг, находящихся в жилом помещении (п. 2 ст. 676 ГК РФ).

Основной обязанностью нанимателя является своевременное внесение оплаты за жилое помещение и освобождение помещения при прекращении договора.

Права нанимателя:

- преимущественное право заключить договор найма жилого помещения на новый срок по истечении срока договора найма (ч. 1 ст. 684 ГК РФ);

- в любое время расторгнуть договор, уведомив письменно наймодателя за 3 месяца, для этого необходимо согласие всех лиц, которые постоянно с ним проживают (п. 1 ст. 687 ГК РФ).

Инициатором расторжения договора коммерческого найма может быть как наниматель, так и наймодатель.

По инициативе наймодателя договор расторгается исключительно в судебном порядке по следующим основаниям:

- неоплата жилого помещения по долгосрочному договору коммерческого найма за 6 месяцев, если договором не установлен более длительный срок, а по краткосрочному найму — больше 2 раз по истечении срока платежа;

- жилое помещение разрушено или испорчено нанимателем или гражданами, за чьи действия он отвечает;

- самовольное переустройство жилого помещения, приводящее к разрушению или порче жилого помещения;

— использование жилого помещения не по назначению, а также систематическое (т. е. неоднократное) нарушение прав и интересов соседей.

Таким образом, самостоятельный характер отношений по найму жилья обусловлен также и целевым назначением жилого помещения. Поэтому юридические лица не могут быть нанимателями по договору найма жилого помещения — им жилые помещения предоставляются по другим договорам (аренды), а использовать помещение юридическое лицо должно только для проживания граждан.

§ 4. Безвозмездное пользование имуществом (договор ссуды)

Легальное определение договора безвозмездного пользования (договора ссуды) дано законодателем в п. 1 ст. 689 ГК РФ, согласно ему *одна сторона (ссудодатель) обязывается передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязывается вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.*

Договор консенсуальный (в этом случае — двусторонний), реальный (в этом случае — односторонний), безвозмездный.

Стороны договора: ссудодатель и ссудополучатель.

Ссудодатель — собственник передаваемого в пользование имущества или лицо, которое уполномочено законом или собственником предоставлять имущество (коммерческая организация не вправе передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, которое является ее учредителем, участником, руководителем, членом ее органов управления или контроля [п. 1 ст. 690 ГК РФ]).

Ссудополучатель — лицо, которое получает имущество в безвозмездное пользование.

Предмет договора (существенное условие) — индивидуально-определенные непотребляемые вещи (как движимые, так и недвижимые).

Срок договора определяется соглашением сторон. Если условие о сроке в договоре не определено, договор считается заключенным на неопределенный срок. Договор считают возобновленным на неопределенный срок, если после истечения срока ссудополучатель продолжает пользоваться вещью при отсутствии возражений со стороны ссудодателя.

Форма договора — письменная; вне зависимости от срока в случаях, когда одной из его сторон является юридическое лицо или когда

стоимость предмета ссуды больше 10 000 рублей (п. 1 ст. 161 ГК РФ). В остальных случаях достаточно устной формы, в том числе путем совершения конклюдентных действий.

Содержание договора. В обязанности ссудодателя входит:

- предоставление вещи в безвозмездное пользование ссудополучателю;

- принятие ответственности за недостатки вещи, которые переданы в безвозмездное пользование, и о которых он умышленно или по грубой неосторожности не оговорил при заключении договора (ст. 693 ГК РФ);

- уведомление ссудополучателя обо всех правах третьих лиц на предоставляемую в безвозмездное пользование вещь (сервитуте), праве залога и т. п. (п. 2 ст. 694 ГК РФ);

- принятие ответственности за вред, который причинен третьему лицу в результате использования переданной вещи, если не аргументирует, что вред причинен в результате умысла или грубой неосторожности ссудополучателя или лица, у которого эта вещь оказалась с согласия ссудодателя (ст. 697 ГК РФ).

Ссудополучатель при обнаружении недостатков вещи, не оговоренных в договоре, вправе требовать:

- от ссудодателя: безвозмездно устранить такие недостатки;

- возместить собственные расходы на их устранение;

- досрочно расторгнуть договор;

- возместить понесенный реальный ущерб.

В обязанности ссудополучателя входит:

- использование вещи, которая передана в безвозмездное пользование, согласно условиям договора, а если этих условий в договоре нет, то в соответствии с назначением вещи (п. 1 ст. 615 ГК РФ);

- поддержание вещи, которая получена в безвозмездное пользование, в исправном состоянии, осуществление текущего и капитального ремонта и несение расходов на ее содержание, если иное не предусмотрено договором (ст. 695 ГК РФ);

- после прекращения договора возвращение ссудодателю той же вещи в том же состоянии, в каком он ее получил, с учетом нормального износа или в состоянии, которое обусловлено в договоре (п. 1 ст. 659 ГК РФ).

Прекращение договора безвозмездного пользования имуществом:

- в соответствии с законом;

- в соответствии с договором;

- досрочное расторжение по требованию одной из сторон;
- истечение срока договора;
- смерть гражданина — ссудополучателя;
- ликвидация юридического лица ссудополучателя.

Таким образом, договор ссуды призван урегулировать обязательственные отношения по безвозмездному пользованию имуществом.

Вопросы для самоконтроля:

1. Приведите дефиницию договора аренды. В чем состоит его цель?
2. Что представляет собой предмет договора аренды?
3. В какой форме должен заключаться договор аренды?
4. Какие права и обязанности предоставлены законодателем арендодателю?
5. Какие права и обязанности предоставлены законодателем арендатору?
6. Перечислите основания прекращения договора аренды.
7. Как в законе решен вопрос о праве арендатора заключать аренду на новый срок после окончания срока аренды?
8. Какие виды аренды предусмотрены ГК РФ?
9. Кто ответствен за производство ремонта имущества, сданного в аренду?
10. В чем состоит цель договора ссуды?
11. Какие условия считаются существенными по договору ссуды?
12. При наличии каких условий ссудополучатель вправе потребовать досрочно расторгнуть договор ссуды?

ГЛАВА 4. ПОДРЯД

§ 1. Договор подряда (общие положения)

Легальное определение договора подряда дано законодателем в п. 1 ст. 702 ГК РФ, согласно ему *подрядчик обязывается выполнить по заданию заказчика определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязывается принять результат работы и оплатить его*.

Договор подряда консенсуальный, возмездный и взаимный.

Этот договор относится к числу консенсуальных договоров, так как для возникновения прав и обязанностей довольно только соглашения заказчика с подрядчиком, но, в сравнении с иными консенсуальными договорами, подряд не исполняется прямо в момент заключения договора, потому что для достижения требуемого результата надлежит затратить обусловленное время для выполнения работы.

Договор подряда возмезден, так как затраты подрядчика находят свое проявление в расходовании имущества, а заказчика — в выплате вознаграждения, т. е. заказчик за выполненную работу выплачивает подрядчику определенную цену.

Взаимность договора обнаруживается в том, что каждая из сторон (заказчик и подрядчик) наделены законодателем правами и обязанностями. Так, подрядчику вменяется в обязанность выполнить работу, а ее результат передать заказчику. Заказчику, равным образом, вменяется обязанность по принятию результата работы и его оплаты.

Первые упоминания о подряде известны еще римскому частному праву. Поряд (locatio-conductio operis) выделился из договора найма (locatio-conductio)¹. Классическая институализация подрядных правоотношений была воспринята российским законодательством.

В царской России подрядные отношения носили преимущественно государственный характер, были связаны с казной и регулировались Положением о казенных подрядах и поставках². В документе была предпринята попытка закрепить порядок организации торгов и условия заключаемого договора, которые должны были быть законны, определительны и ясны. Констатация важности этого документа содержалась и в Своде законов Российской империи³. Положе-

¹ См.: Новицкий И. Б. Римское право. М.: Кнорус, 1993. С. 190–191.

² См.: Законы гражданские с разъяснениями Правительствующего сената и комментариями / сост. И. М. Тютрюмов. СПб., 1911. С. 1494–1594.

³ Свод законов Российской империи. Т. X. Ч. I: Свод законов гражданских. Ст. 1737.

ние о казенных подрядах и поставках содержало нормы, акцентирующие особенный публичный интерес, свойственный подрядным правоотношениям.

В соответствии с законодательными актами РСФСР нормы дореволюционного гражданского права применялись лишь постольку, поскольку они не противоречили революционной совести и правосознанию. Заключение государственными органами договоров подряда с частными лицами было отражено в декрете СНК РСФСР от 04.04.1918¹.

Развитие отношений подряда было связано с капитальным строительством, в области которого господствовало плановое начало, однако со временем произошло вытеснение подрядного способа хозяйственным, суть которого сводилась к тому, что капитальное строительство должно вестись для собственных нужд, личными средствами на строительные механизмы, инвентарь и рабочую силу. Правовое урегулирование подрядных отношений осуществлялось ГК РСФСР 1922 г., закреплявшим общие для всех видов подряда нормы. За пределами ГК РСФСР (ст. 235), действовало Положение о государственных подрядах и поставках, регулировавшее отношения, где заказчиком выступали органы государства от его имени.

В ГК РСФСР 1964 г. подряд и подряд на капитальное строительство признавались в качестве самостоятельных договоров. При этом необходимость разграничения правовой регламентации подрядных отношений стала настолько острой, что законодатель был вынужден отказаться от используемого им в ряде иных случаев приема — отсылочных норм к схожим договорам.

Необходимость исключительного урегулирования договоров, которые напрямую были связаны с выполнением работ и оказанием услуг в удовлетворении потребностей самого государства, появилась с зарождением начал рыночного товарного оборота. В России это нашло подтверждение в 1980–1990-е гг., когда появились постановления Правительства, указы Президента, и соответствующие нормы (ст. 702–768 ГК РФ) были выделены в составе гл. 37 ГК РФ в ч. II, принятой в 1996 г. Гл. 37 ГК РФ была целиком посвящена подряду.

Рассмотрим элементы договора. Стороны договора представляют заказчик и подрядчик, в качестве которых выступают любые дееспособные лица.

Подрядчик наделен правом привлекать к исполнению собственных обязательств субподрядчиков только в том случае, если он не

¹ СУ. 1918. № 30. Ст. 403.

обязан по условиям договора или в силу закона выполнять работу, которая предусмотрена в договоре, лично сам своими силами.

Привлекая субподрядчика, подрядчик в том же договоре подряда играет уже роль генерального подрядчика, но отвечать за результат работы перед заказчиком будет он сам (ст. 706 ГК РФ).

Предметом договора подряда является выполненная работа и ее результат.

Сроки в договоре определяются по соглашению сторон. Договором должны быть установлены начальный и конечный (по соглашению сторон — промежуточные) сроки выполнения работы. Если в договоре не поставлен срок принятия работы, заказчик обязан принять ее незамедлительно после уведомления подрядчика о ее готовности. Изменение сроков допускается только в установленном договором порядке.

Цена договора представляет собой денежную сумму или другое встречное предоставление заказчика подрядчику за выполнение работы. Цена определяется по соглашению сторон указанием в договоре определенной суммы, либо указывается способ ее определения, либо ее определяют по правилам п. 3 ст. 424 ГК РФ (цена, которую при сравнимых обстоятельствах обычно взимают за подобные товары, работы или услуги).

При выполнении подрядчиком комплекса работ, значимых по объему и сложности, цену определяют посредством составления сметы, которая обладает юридической силой условия договора с момента ее согласования сторонами. Смета может быть твердой (не допускающей отступлений от нее) или приблизительной (допускающей уточнение расчетов по фактическим затратам в границах обусловленного допуска).

Форма договора соответствует общим правилам о форме сделок (ст. 158–161 ГК РФ), а также требованиям специальных норм по конкретным видам подряда; чаще всего применяется письменная форма.

Важнейшей обязанностью подрядчика является выполнение определенной работы:

- в соответствии с заданием заказчика (по требованиям, которые определены в договоре или другом документе и согласованы сторонами);
- качественно (без недостатков, которые делают использование изготавливаемой вещи негодным, точно в соответствии с заданиями заказчика, с требованиями ГОСТов, ТУ и прочей нормативно-технической документации);
- используя материал подрядчика или его средства (иное может быть предусмотрено законом или в договоре), отвечая за доброкачество материала.

Подрядчик имеет право:

- потребовать выплатить ему аванс или задаток лишь в тех случаях и в том размере, которые указаны в законе или договоре;
- потребовать выплатить ему вознаграждение за выполненную работу, в т. ч. при неисполнении договора, вызванном действиями и упущениями заказчика, скрытыми недостатками материала, переданного ему заказчиком;
- потребовать возместить убытки, которые вызваны неисполнением заказчиком условий договора о содействии в выполнении работы;
- удержать у себя результат работы или другое имущество заказчика до тех пор, пока заказчик не выплатит соответствующие суммы (ст. 712 ГК РФ);
- взыскивать в собственную пользу суммы, которые причитаются ему из выручки от продажи результата работы третьим лицам при уклонении заказчика от приемки работы (по истечении 1 месяца с установленного договором дня приемки и последующего 2-кратного предупреждения об этом заказчика).

Заказчик имеет право:

- расторгнуть договор в любое время, пока результат работы ему не сдан, при этом подрядчику выполненная часть работы оплачивается и возмещаются убытки, которые причинены прекращением договора в пределах определённой договором цены (иные последствия могут быть предусмотрены договором);
- потребовать передать результат работы, если договор прекращен на законном основании до приемки работы и компенсировать подрядчику произведенные затраты;
- контролировать ход и качество работы в любое время, без вмешательства в деятельность подрядчика (ст. 715 ГК РФ);
- предъявлять требования о недостатках результатов работ, если они обнаружатся в пределах гарантийного срока, а если он не определен, — в разумный срок в пределах 2 лет со дня передачи результата работы (другие сроки могут устанавливаться законом, договором или обычаями) (ст. 724 ГК РФ).

Обязанности заказчика:

- оказание подрядчику содействия в выполнении работы (в договоре предусмотрен объем и порядок помощи);
- принятие выполненной работы в сроки и в порядке, которые предусмотрены в договоре, для он чего осматривает и проверяет результат работы;

— немедленное информирование подрядчика об обнаруженных в процессе приемки отступлений от договора, которые ухудшают результат работы, или иные недостатки работы (явные недостатки) и фиксирование недостатков в документе о приемке;

— оплата работы после окончательной приемки ее результата (другой порядок оплаты может предусматриваться договором).

Виды договора подряда: бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд.

§ 2. Бытовой подряд

Легальное определение договора бытового подряда дано законодателем в п. 1 ст. 730 ГК РФ, согласно ему *подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязывается выполнить по заданию заказчика (гражданина) определенную работу, которая предназначена удовлетворить бытовые или иные личные потребности заказчика, а заказчик обязывается принять и оплатить эту работу.*

Договор бытового подряда является консенсуальным, возмездным, взаимным, публичным.

В качестве сторон договора выступают подрядчик и заказчик.

Подрядчик — это неизменно коммерческая организация или индивидуальный предприниматель, который профессионально занимается выполнением соответствующих работ.

Заказчик — исключительно гражданин, который заказывает выполнение работы для целей, не имеющих связи с предпринимательской деятельностью.

Предмет договора — выполнение работ, которые предназначены удовлетворить бытовые и другие личные потребности заказчика.

Цена работы (существенное условие) определяется по соглашению сторон и не может превышать установленную или регулируемую государством. Заказчик оплачивает работу после ее окончательной сдачи подрядчиком или при заключении договора (при согласии заказчика) целиком или частично.

Срок договора:

— определяется по соглашению сторон;

— устанавливается правилами некоторых видов работ (услуг).

Форма договора — простая письменная.

Заказчик вправе:

— отказаться исполнить договор в любое время, пока работа не будет ему сдана, после выплаты подрядчику части установленной цены соразмерно части работы, которая выполнена до извещения об отказе от исполнения договора, и компенсировать подрядчику расходы (п. 2 ст. 731 ГК РФ);

— потребовать расторгнуть заключенный договор бытового подряда без оплаты выполненной работы, а также возмещения убытков из-за неполной или недостоверной информации на выполнение тех работ, которые подразумевал заказчик (п. 2 ст. 732 ГК РФ);

— не согласиться с оплатой дополнительной работы или услуги, если они не предусмотрены в договоре (ст. 731 ГК РФ);

— пользоваться правами, которые предоставлены покупателю, при ненадлежащем выполнении или невыполнении работы по договору бытового подряда (ст. 503–505 ГК РФ).

Заказчик обязан:

— осматривать и принимать работу согласно договору; при обнаружении недостатков — незамедлительно сообщить об этом подрядчику;

— при выявлении после приемки скрытых недочетов уведомить об этом подрядчика в разумный срок;

— выплатить подрядчику обусловленную цену по окончании сдачи работы, если она выполнена надлежащим образом и в срок (ст. 37 закона Российской Федерации «О защите прав потребителей»)¹.

Подрядчик вправе:

— реализовать результат работы через 2 месяца вслед за письменным уведомлением заказчика, если последний уклоняется от получения результата или от приемки;

— внести на имя заказчика в депозит нотариуса или суда выручку, за вычетом причитающейся ему суммы.

Подрядчик обязан выполнять работу соответственно условиям договора.

¹ Закон Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-І «О защите прав потребителей» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 15. Ст. 766.

§ 3. Строительный подряд

Легальное определение договора строительного подряда дано законодателем в п. 1 ст. 740 ГК РФ, согласно ему *подрядчик обязывается по заданию заказчика в установленный договором срок построить определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязывается создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.*

Договор строительного подряда является консенсуальным, возмездным и взаимным.

Рассмотрим элементы договора строительного подряда.

Заказчиком является лицо, заключающее от имени инвестора или от собственного имени договор с подрядчиком и приобретающее по нему все права и обязанности.

В качестве подрядчиков выступают строительные и строительномонтажные организации независимо от форм собственности, а также индивидуальные предприниматели, которые имеют лицензию на строительную деятельность.

Предмет договора — результаты работ в сфере капитального строительства, имеющие конкретную овеществленную форму (объекты нового строительства; отремонтированные здания и сооружения; реконструированные предприятия; результаты отдельных работ строительного характера и т. д.).

Цена (существенное условие) в обязательном порядке должна быть согласована между сторонами. Вследствие значительного объема строительных работ цену, как правило, определяют путем составления сметы — постатейного перечня затрат на выполнение работ, приобретение оборудования, закупку стройматериалов и т. п. Совместно с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие требования, смета формирует проектно-сметную документацию, являющуюся неотделимой частью договора. Смета может быть приблизительной (уточняемой в ходе строительства в соответствии с условиями договора) или твердой (окончательной).

Срок является существенным условием договора, так как отношения сторон носят, как правило, длящийся характер. Для согласования сроков к договору обычно прилагаются календарные планы и графики, которые являются составными частями договора.

Форма договора письменная, составленная в виде одного документа, который подписывают стороны. В некоторых случаях при их составле-

нии применяются примерные формы договоров (формуляры), которые рекомендуются для некоторых видов строительных работ. Договор строительного подряда может заключаться как в обычном порядке (оферта — акцепт), так и посредством проведения подрядных торгов.

Рассмотрим предпосылки и порядок заключения договора. В соответствии с заданием инвестора (заказчика) подготавливается технико-экономическое обоснование строительства объекта (ТЭО), затем в отношении проектной документации, которая составлена на его основе, должна быть проведена обязательная государственная экспертиза Экспертным советом при Правительстве Российской Федерации (проекты, имеющие важное государственное значение), Главным управлением государственной вневедомственной экспертизы при Госкомитете Российской Федерации по жилищной и строительной политике (другие проекты независимо от источников финансирования).

Договор строительного подряда заключается не только в обычном порядке, но и путем проведения специальных подрядных торгов.

Под подрядными торгами понимают форму размещения заказов на строительство, которая предусматривает выбор подрядчика для выполнения работ на основе конкурса.

Конкурс проводят в виде тендера, который представляют собой соревнование представляемых претендентами оферт (письменное предложение о заключении договора) с точки зрения их соответствия критериям тендерной документации, в которую включаются:

1) общая информация об объекте и предмете торгов, т. е. информация об объекте, который должны построить, его местонахождение, срок выполнения работы, наименование заказчика и т. д.;

2) проектная документация, содержащая чертежи, схемы, графики, спецификации и т. д.;

3) требования к документам оферты, обычно включающие заявку на участие в подрядных торгах, временное поручительство — гарантию банка, копия платежного документа, который подтверждает оплату задатка, и т. д.;

4) наставление оферентам, отображающее сведения и требования по условиям разработок, о порядке оформления и предоставления оферты;

5) условия и последовательность проведения торгов с указанием вида и формы их проведения, порядка избрания победителя и т. д.;

6) проект договора строительного подряда;

7) форма заявки на участие в торгах.

Заказчик (инвестор) сначала утверждает протокол о результатах торгов, представленный тендерным комитетом, а после заключает договор строительного подряда с победителем торгов на тех условиях, которые содержатся в тендерной документации и в оферте победителя.

Заказчик вправе:

- контролировать ход и качество выполняемых подрядчиком работ, соблюдение срока их выполнения; качество представленных подрядчиком материалов; точность использования подрядчиком материалов заказчика (без вмешательства в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика);

- перепоручить исполнение функций по надзору и контролю за ходом работ третьему лицу (строительной инженерной организации) (ст. 749 ГК РФ);

- односторонне изменять техническую документацию, если такие изменения не превысят 10 процентов стоимости работ (п. 1 ст. 744 ГК РФ);

- не принимать работу, если выявленные недостатки исключают возможность применить результат работы для целей, которые указаны в договоре (п. 6 ст. 753 ГК РФ).

Заказчик обязан:

- вовремя предоставить подрядчику земельный участок при новом строительстве (п. 1 ст. 747 ГК РФ) и обеспечивать ему фронт работ на объектах, которые подлежат реконструкции или техническому перевооружению;

- оплатить подрядчику работы, которые выполнены им до момента консервации, а также возместить расходы, которые вызваны прекращением работ (ст. 752 ГК РФ);

- незамедлительно начать приемку выполненной подрядчиком работы (п. 1 ст. 753 ГК РФ).

Подрядчик вправе:

- потребовать оплатить непредусмотренные работы, которые он выполнил, не дождавшись согласия заказчика, если он докажет, что действовал в интересах последнего (например, промедление могло повлечь гибель объекта и пр.) (п. 4 ст. 743 ГК РФ);

- отказаться выполнять необходимые дополнительные работы, если только они не входят в сферу его профессиональной деятельности либо он по иным, не зависящим от него причинам, не может выполнить указанные работы (п. 5 ст. 743 ГК РФ).

Подрядчик обязан:

— выстроить в определенный срок объект либо исполнить другие работы согласно технической документации и смете качественно, осуществляя указания заказчика, если они не противоречат условиям договора и не представляют собой вмешательство в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика (п. 1 ст. 743, п. 3 ст. 748, ст. 754, 755 ГК РФ);

— выполнить работы своим иждивением — из собственных материалов, собственными силами и средствами, если соглашением с заказчиком не предусмотрено иное (п. 1 ст. 704, п. 1 ст. 745 ГК РФ); самостоятельно решить все вопросы организации и обеспечения выполнения работ;

— проверить и провести испытание смонтированного оборудования;

— своевременно устранять недоделки и дефекты, которые выявляются в ходе приемки строительно-монтажных работ;

— сдать заказчику в установленный в договоре срок объект, законченный строительством.

Подрядчик до приемки результата работ заказчиком несет риск случайной гибели (повреждения) результата работ (ст. 741 ГК РФ).

Заказчик, предварительно принявший результат отдельного этапа работ, несет риск случайной гибели (повреждения) принятого результата работ.

Наступление ответственности не зависит от наличия или отсутствия вины, поэтому она наступает соответственно общим положениям о гражданско-правовой ответственности за нарушение обязательств. Кредитору должником возмещаются: убытки, которые причинены неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств; неустойка (штраф, пени), если это предусматривается законом или договором строительного подряда.

§ 4. Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ

Легальное определение договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ дано законодателем в ст. 758 ГК РФ, согласно ему *подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязывается по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязывается принять и оплатить их результат.*

Изыскательские работы — начальная стадия проектирования, представляющая собой подготовку данных, которые необходимы для разработки ТЭО строительства и составления технической документации (выбор района и места строительства, исследование природных

условий, потенциала применения местных материалов, транспорта и коммуникаций и т. д.).

Под технической документацией (технический или рабочий проект) понимают результат труда проектировщика, комплекс документов (ТЭО, чертежей, схем, спецификаций и т. п.), которые определяют объем и содержание строительных работ, а также иные требования, которые предъявляют к ним.

Договор является консенсуальным, возмездным, взаимным.

Стороны договора: заказчик и подрядчик.

— заказчики — любые заинтересованные лица, обычно стороны договора строительного подряда;

— подрядчики — предприниматели, имеющие лицензию на выполнение таких работ (широко практикуется система генерального подряда).

Предмет договора — выполнение подрядчиком (изыскателем) проектных и (или) изыскательских работ, завершившееся подготовкой технической документации или представлением заказчику информации о проведенных изысканиях.

Цена договора определяется сметой, в которой содержится поэтапный список затрат подрядчика на выполнение работ. Цена не является существенным условием и может быть установлена по правилам п. 3 ст. 424 ГК РФ.

Срок договора — начало и окончание проектных и изыскательских работ.

Форма договора — письменная.

Заказчик вправе:

— при выявлении недостатков в технической документации или в изыскательских работах требовать безвозмездно переделать техническую документацию и проведение необходимых изыскательских работ, а также возместить причиненные убытки, если иное не предусмотрено законом или договором;

— применять техническую документацию исключительно в целях, которые указаны в договоре.

Заказчик обязан:

— выплатить подрядчику обусловленную цену целиком после завершения всех работ или выплачивать ее частями после завершения отдельных этапов работ;

— применять техническую документацию, которая получена от подрядчика, исключительно в целях, предусмотренных договором; не передавать техническую документацию третьим лицам и не разглашать содержащиеся в ней данные без согласия подрядчика;

- оказать подрядчику содействие в выполнении проектных и изыскательских работ в объеме и на условиях, которые предусмотрены в договоре;
- принять участие совместно с подрядчиком в координировании готовой технической документации с надлежащими государственными органами и органами местного самоуправления;
- возмещать подрядчику дополнительные расходы, которые могут быть вызваны изменением исходных данных для выполнения проектных и изыскательских работ в результате обстоятельств, которые не зависят от подрядчика;
- привлекать подрядчика к участию в деле по иску, который предъявлен третьим лицом заказчику в связи с изъянами составленной технической документации или выполненными изыскательскими работами (ст. 762 ГК РФ).

Подрядчик обязан:

- выполнять работу в точном соответствии с заданием (п. 1 ст. 760 ГК РФ) и сдать выполненную работу заказчику;
- дать гарантию заказчику, что у третьих лиц нет права препятствовать выполнять работы или создавать ограничения для их выполнения.

Заказчик несет ответственность в полном объеме в соответствии с положениями ст. 15, 393 ГК РФ за нарушение условий договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.

За ненадлежащее составление технической документации и выполнение изыскательских работ, включая недостатки, обнаруженные впоследствии в ходе строительства, а также в процессе эксплуатации объекта, созданного на основе технической документации или данных изыскательских работ, несет ответственность подрядчик (ст. 754 ГК РФ).

§ 5. Подрядные работы для государственных или муниципальных нужд

Подрядные строительные работы, проектные и изыскательские работы, которые предназначены для удовлетворения государственных или муниципальных нужд, исполняются на основе государственного или муниципального контракта на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд (ст. 763 ГК РФ).

По государственному или муниципальному контракту на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд подрядчик берет на себя обязанность осуществить строительные, проектные и иные, связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы, и пред-

ставить их государственному или муниципальному заказчику, который, в свою очередь, берет на себя обязанность по принятию выполненных работ и обеспечению их оплаты.

Договор является консенсуальным, возмездным, взаимным.

Стороны в государственном или муниципальном контракте: применительно к государственному контракту в качестве государственных заказчиков выступают государственные органы (в том числе органы государственной власти), органы управления государственными внебюджетными фондами, а также бюджетные учреждения, другие получатели средств федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации при размещении заказов на выполнение подрядных работ за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

Применительно к муниципальному контракту в качестве муниципальных заказчиков выступают органы местного самоуправления, а также другие получатели средств местных бюджетов при размещении заказов на выполнение подрядных работ за счет бюджетных средств и внебюджетных источников финансирования.

Подрядчиком может быть физическое или юридическое лицо (п. 1 ст. 764 ГК РФ).

Предмет договора — строительные, проектные и иные работы, которые имеют связь со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера.

Заключение и оплата государственных (муниципальных) контрактов осуществляется в пределах лимитов бюджетных обязательств, кроме случаев, когда предметом контракта выступает поставка товаров в соответствии с государственной программой вооружения, которая утверждена Президентом Российской Федерации, а также выполнение работ, оказание услуг, длительность производственного цикла выполнения, оказания которых превосходит срок действия утвержденных лимитов бюджетных обязательств. Такие контракты могут быть заключены в пределах средств, которые установлены на соответствующие цели долгосрочными целевыми программами (проектами) и государственной программой вооружения, на срок реализации названных программ (проектов), а также согласно решениям Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации, которые принимаются в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации (ст. 72 Бюджетного кодекса Российской Федерации¹).

¹ Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 382.

Цена договора (существенное условие) определяется на основе проведенного конкурса (подрядных торгов или запроса котировок цен на работы) в пределах исходных условий; является твердой; ее нельзя изменять в ходе его исполнения.

Срок договора — начало и окончание проектных и изыскательских работ

Форма договора — письменная, в виде отдельного документа, подписываемого сторонами.

Расторжение государственного или муниципального контракта допускается по соглашению сторон или по решению суда. При расторжении государственного контракта из-за неисполнения или ненадлежащего исполнения подрядчиком собственных обязательств заказчик вправе заключить контракт с другим участником размещения заказа.

Итак, специфика подряда проявляется в создании (в том числе путем переработки) подрядчиком вещи как результата работ, т. е. появлении нового объекта права собственности и ее введение в оборот посредством передачи заказчику — конкретному, заранее известному лицу.

Вопросы для самоконтроля:

1. Приведите легальное понятие договора подряда и его правовую характеристику.
2. Перечислите важнейшие элементы договора подряда.
3. Какие обязанности и права предоставляет законодатель заказчику и подрядчику по договору подряда?
4. Какова ответственность заказчика по договору подряда?
5. Какова ответственность подрядчика по договору подряда?
6. Какие сроки исковой давности предусмотрены по договору подряда?
7. В чем состоят особенности договора бытового подряда?
8. Приведите понятие договора строительного подряда.
9. Представьте гражданско-правовую характеристику договора подряда.
10. Назовите основные элементы договора подряда.
11. Перечислите главные права и обязанности сторон договора подряда.
12. В чем состоят особенности сдачи и приема результата работ, выполненных по договору строительного подряда?
13. В чем заключаются особенности изменения и прекращения договора строительного подряда?
14. В чем заключаются особенности производства подрядных работ для государственных нужд?

ГЛАВА 5. ВЫПОЛНЕНИЕ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИХ, ОПЫТНО-КОНСТРУКТОРСКИХ И ТЕХНОЛОГИЧЕСКИХ РАБОТ

§ 1. Понятие и элементы договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

Легальное определение договора на выполнение научно-исследовательских работ дано законодателем в п. 1 ст. 769 ГК РФ, согласно ему *исполнитель обязывается провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ — разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязывается принять работу и оплатить ее.*

Договор является консенсуальным, возмездным, взаимным

Консенсуальным исследуемый договор является постольку, поскольку для того, чтобы возникли права и обязанности, достаточно только достичь взаимосоглашения заказчика с исполнителем; наряду с этим обязательства такого вида невозможно исполнить непосредственно в момент заключения договора, так как для того, чтобы достичь требуемого результата, надлежит затратить обусловленное время для выполнения работы.

Данные договоры относятся к числу возмездных, так как исполнитель должен получить оплату за выполнение своих обязанностей по договору.

Взаимность таких договоров состоит в том, что каждая из сторон (заказчик и исполнитель) наделяются как правами, так и обязанностями. Так, исполнителю вменяется в обязанность выполнить работу и передать заказчику ее результат, заказчику — принять и оплатить результат работы.

Термин «научно-технический прогресс» начал применяться сравнительно недавно. До этого речь чаще всего шла о двух различных процессах — развитии науки и развитии техники. Анализ изучения этих процессов предоставляет возможность определить, как в ходе эволюции человеческого общества трансформировалось соотношение науки и техники друг с другом.

Нормы гл. 38 ГК РФ охватывают два вида договоров — договоры на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ, которые составляют в совокупности еди-

ный тип и по своему содержанию и характеристикам в некоторой мере похожи на договоры подряда, но с отдельными особенностями, относящимися к предмету и субъектам этих договоров.

В кодифицированных источниках гражданского права — ГК РСФСР 1922 и 1964 гг. — ни один из этих договоров не был выделен. В первый раз статья, регулирующая договоры о выполнении научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ, была введена ОГЗ 1991 г. Посвященная им ст. 97 была помещена в главе «Подряд», что соответствовало господствующей в российской цивилистической литературе научной концепции о правовой природе договоров. Для этого периода характерно принятие нормативных актов, которые регламентировали заключение договоров по выполнению всего объема работ (или их отдельных этапов), начиная с научных исследований до момента создания новейшей техники.

В настоящее время договоры на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ — это самостоятельный договорной тип, регулируемый нормами отдельной гл. 38 ГК РФ.

Такой подход к классификации этих договоров означает их признание самостоятельными договорами, составляющими в совокупности единый договорной тип, и влечет существенные практические последствия.

Рассмотрим стороны договора, в качестве которых выступают заказчик и исполнитель.

Заказчик — юридические и физические лица; органы государственной власти и т. д., нуждающиеся в проведении надлежащих научных исследований и разработок.

Исполнитель — как российские, так и иностранные физические и юридические лица. Исполнителями работ могут быть научно-исследовательские, конструкторские и технологические организации, научные центры, учебные заведения, академические научные учреждения, а также предприятия и организации, в составе которых имеются научные, конструкторские и иные подобные подразделения.

Предметом договора является непосредственный результат (законченная научно-исследовательская, конструкторская и технологическая работа, образец нового изделия и конструкторской документации на него, создание новых технологий и др.), получаемый исполнителем в процессе созидательного решения научной, технической, технологической или иной подобной задачи, которую поставил перед ним заказчик.

Непосредственно осуществление научных исследований предполагает выяснение, насколько вероятно разрешение той или иной задачи, а в качестве итога — выработка надлежащих предположений, теорий, выводов, советов и т. п. В процессе проведения опытно-конструкторских и технологических работ могут быть разрешены более практические задачи, которые связаны с созданием образцов новейшей техники, технологии, материалов и других производственных новинок. Зачастую стороны рассматривают проведение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ как последовательность осуществления этапов решения поставленной перед ними научно-технической проблемы. Договором с исполнителем может охватываться не только полный цикл проведения исследования, разработки и изготовления образцов, но и некоторые его стадии.

Особенностью предмета разбираемых договоров является созидательный характер достигаемого исполнителем результата, невозможность заблаговременно точного определения его конкретных параметров. В ходе заключения договора стороны обычно устанавливают только общие научно-технические, экономические, экологические и другие требования, которым должен соответствовать ожидаемый результат. Для этого заказчик занимается разработкой и согласованием с исполнителем технического задания, а исполнитель — подготовкой программы будущих работ.

Цену договора устанавливают соглашением сторон, в неё включены возмещение издержек исполнителя и полагающееся ему вознаграждение. Цена определяется путем составления приблизительной или твердой сметы, подготовкой которой занимается исполнитель. Смета становится составной частью договора только с момента подтверждения ее заказчиком. К последствиям необходимости существенного превышения определенной приблизительно цены работы относятся: своевременное предупреждение исполнителем заказчика, который может как выразить свое согласие с изменением цены договора, так и отказаться от договора, при этом выполненную часть работы исполнителем он обязан оплатить. Если в составе выполняемых исполнителем работ включены различные виды научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, в договоре допустимо установление отдельных цен для каждого вида научно-технической продукции. В договоре могут быть предусмотрены как надбавки к договорной цене, так и скидки, в зависимости от исполнения условий договора и достигнутых характеристик получаемого научно-технического результата. Стороны самостоя-

тельно определяют порядок расчетов — это может быть единовременная оплата работ в определенный срок после подписания акта сдачи-приемки либо оплата некоторых этапов работ, выплата аванса и т. д.

Срок договора определяют с учетом сложности разрешаемых задач, приблизительного объема ожидающихся работ, обеспечения исполнителя материально-техническими и иными ресурсами и т. п. Кроме указания начального и конечного сроков выполнения работ, как правило, согласовывают и сроки завершения некоторых этапов работ, что фиксируется в календарном плане, а также возможность досрочного выполнения работ исполнителем, результат которых должен быть принят заказчиком.

Форма договора простая письменная, путём составления сторонами единого документа, который имеет ряд приложений (техническое задание заказчика, согласованная сторонами смета, календарный план и т. п.). Форму Примерного договора на создание (передачу) научно-технической продукции установил Государственный комитет СССР по науке и технике 19.11.1987¹. Заключение договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ осуществляется свободным волеизъявлением сторон в общем порядке, определенным гл. 28 ГК РФ.

§ 2. Содержание договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

Содержание договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ формируют взаимные права и обязанности исполнителя и заказчика. В соответствии с общим подходом законодателя, сформулированным в гл. 38 ГК РФ, закон закрепляет их главные виды, а стороны имеют возможность ввести в договор любые собственные условия, которые не противоречат действующему законодательству.

Исполнитель вправе:

— использовать полученные им результаты работ как в пределах и на условиях, предусмотренных договором (п. 1 ст. 772 ГК РФ), так и для личных нужд (п. 2 ст. 772 ГК РФ);

¹ Постановление ГКНТ СССР от 19.11.1987 № 435 «Об утверждении Положения о договорах на создание (передачу) научно-технической продукции» // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР. 1988. № 5.

— привлечь третьих лиц для работы по выполнению договора лишь при согласии на это заказчика (ст. 770 ГК РФ).

К обязанностям исполнителя относятся:

— выполнение работ в соответствии с скоординированным с заказчиком техническим заданием и передача ему результатов в предусмотримый договором срок;

— согласование с заказчиком необходимости применения охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, которые принадлежат третьим лицам, и приобретение права на их использование;

— устранение собственными силами и за собственный счет допущенных по его вине недостатков в выполненных работах, влияющих на отступление от технико-экономических параметров, которые предусмотрены техническим заданием или договором;

— немедленно проинформировать заказчика об обнаружении неосуществимости получения ожидаемых результатов или о нецелесообразности продолжения работы;

— дать гарантию заказчику, что полученные по договору результаты будут им переданы, не нарушая исключительные права других лиц (ст. 773 ГК РФ);

— возмещение убытков, которые причинены заказчику в пределах стоимости работ выявленных недостатков, если договором предусмотрено, что они должны возмещаться в пределах общей стоимости работ по договору (упущенная выгода возмещается в случаях, предусмотримых договором) (п. 2 ст. 777 ГК РФ);

— обеспечение конфиденциальности сведений, затрагивающих предмет договора, если иное в нем не предусмотрено;

— опубликование полученных при выполнении работы сведений, признаваемых конфиденциальными, лишь при согласии на это другой стороны (ст. 771 ГК РФ).

Заказчик вправе использовать передаваемые ему исполнителем результаты работ в пределах и на условиях, которые предусмотрены договором (п. 2 ст. 772 ГК РФ).

В обязанности заказчика входит:

— передача необходимой для исполнения работ информации исполнителю;

— принятие результата работ и их оплата (ст. 774 ГК РФ);

— оплата стоимости работ, которые проведены до обнаружения невозможности получить предусмотренный договором результат, но не больше соответствующей части цены работы, которая указана в договоре (ст. 775 ГК РФ);

— выдача исполнителю технического задания и согласование с ним программы или тематики работ (эта обязанность может быть предусмотрена в договоре);

— обеспечение конфиденциальности сведений, затрагивающих предмет договора, если иное не предусмотрено в нем;

— опубликование полученных при выполнении работы сведений, признаваемых конфиденциальными, лишь с согласия другой стороны (ст. 771 ГК РФ).

Научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы нередко носят непредсказуемый характер, и, заключая договор, не всегда можно предвидеть результат проводимых работ. В силу норм ст. 775 ГК РФ риск невозможности достижения результатов научно-исследовательских работ возложен на заказчика, поскольку он обязан в случае подобной невозможности оплатить стоимость работ, которые были проведены до того, как была выявлена невозможность получить такой результат. Наряду с этим, на практике может возникнуть ситуация, когда достижение конечного результата не представляется возможным и при этом никакого другого результата еще не было получено, а заказчик уже несет риск.

В силу норм ст. 776 ГК РФ риск невозможности продолжения опытно-конструкторских и технологических работ также возложен на заказчика, в обязанность которого вменяется возмещение исполнителю понесенных им затрат, вызванных невозможностью или нецелесообразностью продолжения опытно-конструкторских и технологических работ. При этом понесенные исполнителем затраты заказчик возмещает лишь в том случае, когда вины исполнителя в подобных невозможности и нецелесообразности продолжения соответствующих работ нет.

Гражданско-правовая ответственность стимулирует надлежащее исполнение обязательств и тем самым — достижение предусмотренных ими результатов. Так, особенности ответственности исполнителя перед заказчиком за нарушение договоров на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ, проявляются как в условиях, так и в объеме его ответственности. В любом случае ответственность на исполнителя будет возложена, если он не докажет, что подобное нарушение произошло не по его вине. Ответственность заказчика наступает на общих основаниях.

По общему правилу ответственность исполнителя ограничивается возмещением убытков в пределах реального ущерба, а именно стоимости работ, в которых выявлены недостатки, если договором

предусмотрено, что они подлежат возмещению в пределах общей стоимости работ по договору.

Однако договором может быть предусмотрена ответственность исполнителя возместить убытки в полном объеме, т. е. в пределах общей стоимости всех проводимых по договору работ, например, в зависимости от степени важности и значения проводимых работ.

В договоре также может быть предусмотрено возмещение упущенной выгоды с учетом ограничения возмещения убытков в пределах реального ущерба (ст. 777 ГК РФ).

Итак, конструкция договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ позволяет регулировать отношения, связанные с интеллектуальной деятельностью в научной сфере. Большая часть обязанностей исполнителя непосредственно относится к обеспечению надлежащего качества выполнения работ.

Вопросы для самоконтроля:

1. Сформулируйте понятие договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.
2. Дайте гражданско-правовую характеристику договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.
3. Перечислите основные элементы договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.
4. Какие права и обязанности предусмотрены законодательством для заказчика научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ?
5. Какие права и обязанности предусмотрены законодательством для исполнителя научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ?
6. Какова ответственность сторон за нарушение договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ?

ГЛАВА 6. ДОГОВОР ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

§ 1. Понятие и элементы договора возмездного оказания услуг

Легальное определение договора возмездного оказания услуг дано законодателем в п. 1 ст. 779 ГК РФ, согласно ему исполнитель обязывается по заданию заказчика оказать услуги (*совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность*), а заказчик обязывается оплатить эти услуги.

Договор возмездного оказания услуг является консенсуальным, возмездным, взаимным. Особенное значение законодатель придает признаку возмездности, прямо указав на него в самом определении договора.

В римском праве в числе договоров найма был выделен «наем работ» и «наем услуг».

В Свод законов гражданских, наряду с главой, регулирующей подряд и поставку, была включена также специальная глава «О личном найме». Русское дореволюционное право содержало массу частных правил о тех или иных отдельных договорах личного найма; правила о них были, к примеру, помещены в Уставе Торговли о договоре найма приказчиков, лавочных сидельцев, лоцманов, корабельных служителей; в Уставе о промышленности — правила о найме рабочих на фабрики и заводы, о найме ремесленников и об отдаче к ним в обучение; в Горном Уставе — правила о найме рабочих на горные работы и золотые прииски.

В Проекте Гражданского уложения в кн. V наряду с подрядом была выделена отдельная гл. IX «Личный наем». Данная глава регулировала единственно отношения между нанимателем и нанявшимся, в обязанности которого входило представлять свой труд в пользу нанимателя за определенное вознаграждение, именуемое рядной платой или жалованием. Как следствие, «договор личного найма» сводился в Проекте единственно к тому, что стало называться «трудовой договор».

В ГК РСФСР 1922 и 1964 гг. договор услуг как таковой вообще не выделялся и специально не был урегулирован.

Разнообразие услуг, способных обеспечить потребности участников гражданского оборота, не вызывает сомнений. В целях сохранения специфики каждой оказываемой услуги необходимо проведение определенной дифференциации их регулирования в рамках общего понятия договора оказания услуг. До момента принятия второй части ГК РФ развитие правового регулирования отношений возмездного оказания услуг и его законодательное обособление было оформлено принятием в 1992 г. федерального закона «О защите прав потребителей».

Принимая это обстоятельство во внимание, законодатель определил место возмездного оказания услуг в отдельной одноименной гл. 39 ГК

РФ, объединяющей 5 статей и распространяющей свое действие на всякий договор оказания услуг, если его предметом выступают услуги, которые предоставляются за плату, и одновременно такой договор не урегулирован нормами других особо выделенных законодателем типов (видов) договоров.

Рассмотрим элементы договора. Сторонами договора возмездного оказания услуг выступают исполнитель (услугодатель) и заказчик (услугополучатель) — граждане и юридические лица.

Субъектный состав договоров возмездного оказания услуг очень разнороден и во многом зависит от определённого вида договора. Кредитором в данном договоре является заказчик, в цивилистической литературе именуемый услугополучателем.

На стороне кредитора могут выступать любые участники гражданского оборота. Однако, в зависимости от вида договоров возмездного оказания услуг, существуют определенные ограничения субъектного состава, вытекающие из существа оказываемых услуг или предусмотренные законом или иными правовыми актами. Так, при оказании аудиторских услуг заказчиком услуги может выступать исключительно индивидуальный предприниматель или юридическое лицо.

Другой стороной в договоре возмездного оказания услуг является исполнитель или услугодатель, что в большей степени отражает специфику данного договора и его обособленность от иных договорных конструкций. Под услугодателем понимается лицо, которое обязано оказать услугу, т. е. совершить действия по сохранению или изменению состояния невещественного блага. В качестве услугодателя обычно выступают юридические лица и граждане.

Оказание услуг исполнителем осуществляется лично, если другое не предусмотрено в договоре. Для оказания некоторых видов услуг установлены особые требования к исполнителю: его деятельность должна быть лицензирована, у него должно быть специальное образование и соответствующие диплом (сертификат), стаж работы; могут устанавливаться требования к состоянию здоровья сотрудников исполнителя.

Оказание услуг гражданами, не являющимися индивидуальными предпринимателями, как правило, имеет разовый или случайный характер. В тех случаях, когда гражданин осуществляет постоянную деятельность по оказанию различных возмездных услуг, т. е. систематически получает прибыль, такая деятельность имеет предпринимательский характер, в связи с чем осуществляющий ее гражданин обязан зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя.

Предмет договора возмездного оказания услуг составляет услуга, которую оказывает исполнитель (т. е. обусловленное действие или установленная деятельность, не имеющие овеществленного выражения и не гарантированные услугодателем).

В словарях русского языка под услугой, как правило, понимается действие, приносящее помощь, пользу другому¹. Принимая во внимание это определение, можно сказать, что всё сводится к двум взаимосвязанным элементам: цель, которой предназначается услуга («помощь», «польза»), и средство, с помощью которого эта цель достигается (совершение лицом, предоставляющим услугу, определенного действия). Соединение этих элементов является необходимым для того, чтобы выделить соответствующее понятие. По этой же причине не могут быть отнесены к услугам различного рода льготы (например, скидки с цены, которые предоставляются заказчику по тем или иным основаниям объективного или субъективного характера).

Цену услуги определяют расходами на нужные материалы, ценой деятельности исполнителя и его вознаграждением. Следует иметь в виду, что заказчик обязан оплачивать исключительно те услуги, которые были оказаны ему фактически (п. 1 ст. 781 ГК РФ). Несмотря на то, что законодатель придает такое значение возмездности договоров об оказании услуг, цена договора не признается его существенным условием. Размер платы за оказанные услуги, срок внесения оплаты, периодичность её внесения и все прочие особенности последовательности внесения оплаты стороны определяют в качестве условий договора возмездного оказания услуг. В любом случае цена услуги должна быть определена в порядке, который предусмотрен ст. 424 ГК РФ, с учетом фактических действий исполнителя по совершению услуги.

Срок договора устанавливается по соглашению сторон и указывается в договоре (ст. 781 ГК РФ).

В ст. 27 закона Российской Федерации «О защите прав потребителей» предусматривается, что «срок выполнения услуги устанавливают правила оказания отдельных видов услуг».

Сроки, как и порядок оплаты услуг, определяются не только на договорной основе, но и в ряде подзаконных актов — правилах оказания отдельных видов услуг, утвержденных Правительством Российской Федерации. В договоре об оказании услуг возможно предусмотреть

¹ Большой толковый словарь русского языка // под ред. Д. Н. Ушакова. М.: АСТ: Астрель, 2008. С. 1164; Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка. М.: АЗЪ, 1994. С. 628.

не только срок оказания услуги, если он не введен названными правилами, но также и промежуточные сроки.

Например, заключение договора об оказании услуг проводного вещания между абонентом и исполнителем происходит на неопределенный срок. Срочный договор с абонентом может быть заключен, если он выразит на это свое желание (п. 15 Правил оказания услуг связи проводного радиовещания, утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 06.06.2005 № 353¹).

Форма договора. Договор оформляют посредством составления отдельного документа (текста договора), также может быть выдан жетон, талон, кассовый чек, квитанция или иной документ установленного образца.

§ 2. Содержание договора возмездного оказания услуг

Заказчик имеет право отказаться исполнять договор, если оплатит исполнителю фактически понесенные им расходы (при возмещении реального ущерба) (п. 1 ст. 782 ГК РФ).

В обязанности заказчик входит:

— оплата оказанных ему услуг в сроки и в порядке, которые предусмотрены в договоре;

— оплата услуг в полном объеме при невозможности исполнения, которая возникла по вине заказчика, если иное не предусмотрено законом или договором;

— возмещение фактически понесенных исполнителем расходов в случае, когда невозможность исполнения появилась в результате обстоятельств, за которые ни одна из сторон ответственности не несет, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 781 ГК РФ).

Исполнитель вправе отказаться исполнять обязательства по договору только в том случае, если он полностью возместит убытки заказчика, включая упущенную выгоду (п. 2 ст. 782 ГК РФ).

Исполнитель обязан:

— оказывать услуги лично (договором может быть предусмотрено, что исполнитель не вправе передать обязанности по оказанию услуг третьему лицу) (ст. 780 ГК РФ);

— оказывать услуги должным образом, т. е. в надлежащем объеме, в определённом месте и в оговоренный срок;

¹ Постановление Правительства Российской Федерации от 06.06.2005 № 353 «Об утверждении Правил оказания услуг связи проводного радиовещания» // СЗ РФ. 2005. № 40. Ст. 4601.

— вернуть заказчику полученную денежную сумму, возполнить появившиеся убытки, если неосуществимость исполнения появилась по вине исполнителя, а оплата уже была произведена.

К обязанностям исполнителя (услугодателя), присущим большинству видов договоров возмездного оказания услуг, относится и обязанность по обеспечению конфиденциальности информации о заказчике услуги, которая может быть получена в процессе оказания услуги. Причем данная обязанность может быть закреплена как в законе, так и в самом договоре.

Аналогичная обязанность по неразглашению коммерческой тайны нередко возлагается по договору и на заказчика услуги, так как в ходе оказания услуг он может стать обладателем информации, которая составляет коммерческую тайну исполнителя (услугодателя).

Виды услуг: услуги связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные услуги, услуги по обучению, туристическому обслуживанию и другие (ст. 779 ГК РФ).

Данный перечень видов услуг носит исчерпывающий характер.

Что касается специального регулирования отдельных разновидностей не поименованных в ГК РФ договоров возмездного оказания услуг, то оно должно осуществляться нормативными актами, которые находятся за пределами ГК РФ.

Таким образом, специфика договора по возмездному оказанию услуг состоит в том, что предоставление услуг неотделимо от деятельности лица, предоставляющего эти услуги. Договор возмездного оказания услуг в качестве объекта обязательства предусматривает не овеществленный (материальный) результат действий исполнителя, передаваемый заказчику, а собственно действия самого услугодателя, как правило, не овеществленного (нематериального) характера и тесно связанные с личностью услугодателя.

К основным обязанностям услугодателя можно отнести следующие: лично оказать услугу по заданию заказчика, оказать услугу качественно, обеспечить конфиденциальность информации о заказчике услуг и др. Основные обязанности заказчика услуг составляют обязанность уплатить стоимость оказанных услуг в возмездных обязательствах об оказании услуг, обязанность по оказанию содействия услугодателю, обязанность не разглашать коммерческую тайну услугодателя и др. И заказчик услуги, и услугодатель имеют право на односторонний отказ от исполнения обязательства.

Из существа договора возмездного оказания услуг следует, что основной обязанностью услугодателя по договору является оказание услуги по заданию заказчика услуги.

В свою очередь, для заказчика услуги, бесспорно, немаловажно, кто именно ему окажет требуемую услугу. Тем не менее в одних случаях заказчик заинтересован в услугодателе, а в других — в определённом исполнителе конкретной услуги (известный офтальмолог, успешный адвокат, модный парикмахер и т. д.). Интерес заказчика в услугодателе определяется изначально хорошей репутацией юридического лица, которое оказывает требуемую заказчику услугу. При этом его заинтересованность в оказании услуги конкретным исполнителем — физическим лицом, которое является работником услугодателя, может быть обеспечена только путем включения соответствующего условия в договор возмездного оказания услуг.

Таким образом, современный рынок возмездного оказания услуг характеризуется значительным удельным весом т. н. наукоемких услуг, требующих приложения специальных знаний. Последние десятилетия отмечены появлением новых видов возмездного оказания услуг в сфере компьютерных информационных технологий и телекоммуникаций, интеллектуализации законодательства при использовании искусственного интеллекта, который оказывает значимое влияние на перспективные научные изыскания, поскольку основан на устройствах, генерирующих интеллект и умение к познанию нового. Деятельность по возмездному оказанию услуг распространяется как на сферу удовлетворения социальных, бытовых, духовных человеческих потребностей, так и на сферу удовлетворения потребностей хозяйствующих субъектов. Специфика возмездного оказания услуги как потребительной стоимости обостряет проблему удовлетворения с помощью оказываемой услуги конкретной потребности субъекта, максимального приближения его ожиданий к тому результату, который будет достигнут посредством ее оказания.

Вопросы для самоконтроля:

1. Каковы элементы договора возмездного оказания услуг?
2. К договорам оказания каких услуг применяются правила гл. 39 ГК РФ?
3. Допускается ли гражданским законодательством односторонний отказ от исполнения договора возмездного оказания услуг?
4. Применяются ли к договору возмездного оказания услуг общие положения о подряде?
5. В каком объеме подлежат оплате услуги в случае невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика?
6. Вправе ли заказчик в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора о технологическом присоединении к сетям инженерно-технического обеспечения?
7. В каких случаях возможен мотивированный отказ от договора о возмездном оказании услуг?

ГЛАВА 7. ПЕРЕВОЗКА. ТРАНСПОРТНАЯ ЭКСПЕДИЦИЯ

§ 1. Понятие и источники правового регулирования транспортных обязательств

Возникновение транспортных обязательств напрямую связано с потребностью в территориальном передвижении грузов, людей, багажа с помощью транспортных средств в пространстве.

В дореволюционной России первоначально договор перевозки согласно Своду законов Российской империи не признавался в качестве отдельного самостоятельного договора (Т. X. Ч. 1. Ст. 1738). В последующем договор перевозки в том виде, как он был сформирован в Общем уставе российских железных дорог и как он был спроектирован в проекте Гражданского уложения применительно к морским, речным и автомобильным перевозкам, рассматривался уже как самостоятельный гражданско-правовой договор, являющийся реальным, возмездным, двусторонним договором.

Наряду с этим, выражаясь современным юридическим языком, в данном договоре, который заключается с транспортной организацией общего пользования, можно выявить все признаки договора публичного, так как у соответствующей транспортной организации (общественный возчик) не было прав, предусматривающих отказ заключить договор перевозки с пассажиром или грузоотправителем. Исключение составляли некоторые случаи, которые предусматривал закон.

Проект Гражданского уложения охватывал все общие положения, которые относились к разнообразным видам перевозок, чем обеспечивал однотипное регулирование аналогичных правоотношений, следующих из перевозки грузов, пассажиров и багажа. Схожее регулирование было обеспечено совокупностью норм, соединенных в более чем 40 статьях, в которых были урегулированы все основные элементы договора перевозки, при этом 29 статей были посвящены детальному урегулированию отношений, которые возникали при перевозке пассажиров по железным дорогам, что было отражено в Общем уставе российских железных дорог 1885 г. (в ред. 1916 г.).

В продолжение значительной части советского периода кодифицированные акты гражданского законодательства, в т. ч. ГК РСФСР 1922 г., не включали каких-либо норм о договоре перевозки.

Отдельная глава, регламентирующая договор перевозки (гл. 9 «Перевозка»), появилась только в ОГЗ 1961 г.; на её основе сложились общие положения о перевозках грузов, пассажиров и багажа многообраз-

ными видами транспорта; более развернутые положения о перевозках регулировались в ГК РСФСР 1964 г. в ст. 373–385. Подробная же регламентация отношений по перевозкам претворялась в жизнь транспортными уставами и кодексами, которые имели «привязку» к соответствующему виду транспорта.

Регулирование отношений по перевозкам при помощи подзаконных нормативных актов правительства и ведомственных нормативных актов транспортных министерств привело к созданию благоприятной почвы для воплощения в жизнь откровенно ведомственных интересов и в противовес этому ухудшения прав и законных интересов пассажиров, грузоотправителей и грузополучателей.

Важнейшая особенность советского периода обнаруживалась во всеобъемлющем планировании грузовых перевозок согласно Основным положениям о годовом и квартальном планировании перевозок грузов¹, что разъяснялось особенной ролью транспорта как объединяющего звена сферы производства и сферы потребления.

В постсоветский период формирование транспортных обязательств происходит на основании гл. 40 ГК РФ между двумя субъектами: владельцами этих средств (профессиональные транспортные организации или индивидуальные предприниматели, главная цель деятельности которых заключается в регулярном извлечении прибыли от оказания соответствующего рода услуг) и всеми прочими организациями и гражданами, которые нуждаются в такой транспортировке. Вследствие урегулирования нормами права транспортные отношения приобретают обязательственно-правовую форму.

Таким образом, транспортные обязательства — обязательства по перевозке грузов, пассажиров и багажа, а также другие обязательства по оказанию транспортных услуг, которые связаны с перевозкой (организационные, экспедиционные, арендные и др.), либо направлены на перемещение грузов другим способом (например, буксировка).

Следовательно, транспортное право — это комплекс общих и специальных норм гражданского права, которые регулируют характерными для них методами транспортные отношения. Принимая во внимание, что услуги по перемещению грузов, пассажиров и багажа оказывают 5 видов транспорта (железнодорожный, воздушный, морской,

¹ Постановление Совета Министров СССР от 04.01.1970 № 6 «Основные положения о годовом и квартальном планировании перевозок грузов» // Решения партии и правительства по хозяйственным вопросам. Т. 8. Москва: Политиздат, 1972. С. 7.

внутренний водный и автомобильный), совместные условия перевозок определяет как ГК РФ, так и транспортные уставы и кодексы, а также другие законы и издаваемые в соответствии с ними правила.

Одним из первых транспортных уставов и кодексов после введения в действие ГК РФ был принят Воздушный кодекс Российской Федерации от 19.03.1997 № 60-ФЗ (далее — ВК РФ)¹, который определяет правовые основания пользования воздушным пространством Российской Федерации.

Следующий источник правового урегулирования транспортных обязательств — это Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30.04.1999 № 81-ФЗ (далее — КТМ РФ)². Среди источников правового регулирования следует назвать Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 07.03.2001 № 24-ФЗ (далее — КВВТ РФ)³; Федеральный закон от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации»⁴ (далее — УЖТ РФ); Федеральный закон от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта»⁵ (далее — УАТ).

Отношения, которые связаны с перевозкой пассажиров и багажа, регулируются также и законом Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»; Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»⁶, Федеральным законом от 30.06.2003 № 87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности»⁷.

В рыночных условиях при устранении государственной монополии на транспортную деятельность юридические и физические лица обрели

¹ Воздушный кодекс Российской Федерации от 19.03.1997 № 60-ФЗ // СЗ РФ. 1997. № 12. Ст. 1383.

² Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30.04.1999 № 81-ФЗ // СЗ РФ. 1999. № 18. Ст. 2207.

³ Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 07.03.2001 № 24-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 11. Ст. 1001.

⁴ Федеральный закон от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» // СЗ РФ. 2003. № 2. Ст. 170.

⁵ Федеральный закон от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» // СЗ РФ. 2007. № 46. Ст. 5555.

⁶ Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31 (Ч. 1). Ст. 3434.

⁷ Федеральный закон от 30.06.2003 № 87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности» // СЗ РФ. 2003. № 27. Ст. 2701.

право выполнять перевозки грузов, а также погрузо-разгрузочные работы самостоятельно. Однако для этого требуется получить специальное разрешение (лицензию). Транспортные организации осуществляют перевозки лишь при наличии лицензий у них на должный вид деятельности, а владельцы воздушных судов, кроме того, должны иметь сертификат (свидетельство) эксплуатанта. При лицензировании транспортной деятельности лицензирующий орган руководствуется Федеральным законом от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»¹.

§ 2. Виды транспортных договоров

Среди транспортных договоров в гл. 40 ГК РФ законодатель выделяет: договоры перевозки груза (ст. 785) и пассажира (ст. 786); договор фрахтования (чартер) (ст. 787); соглашения между организациями различных видов транспорта, регламентирующие взаимоотношения транспортных организаций при перевозке грузов, пассажиров и багажа в прямом смешанном сообщении (ст. 788); договор перевозки транспортом общего пользования (ст. 789); договор об организации перевозок (ст. 798); договор между транспортными организациями об организации работы по обеспечению перевозок грузов (узловые соглашения, договоры на централизованный завоз (вывоз) грузов и др.) (ст. 799).

Вышеперечисленные договоры объединяет то, что все они предназначены для регулирования правоотношений, которые возникают в процессе перевозки грузов, пассажиров и багажа; в то же время указанные договоры отличаются друг от друга по правовому значению, субъектному составу, предмету вытекающих из них обязательств и т. д.

По общему правилу, которое закреплено в ст. 784 ГК РФ, перевозка грузов, пассажиров и багажа воплощается в жизнь на основании договора перевозки. Согласно ст. 791 ГК РФ предпосылками заключения договора грузовой перевозки являются: заявка (заказ) на железнодорожном, речном, автомобильном и воздушном транспорте; договор перевозки или договор об организации перевозок (годовых, навигационных и др.) на всех видах транспорта.

В заявку грузоотправителя включены все важнейшие условия обязательства по подаче транспортных средств и их применению. Такая заявка соответствует требованиям, которые предъявляют к оферте (ст. 435 ГК РФ). Если перевозчик принимает указанную заявку (офер-

¹ Федеральный закон от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» // СЗ РФ. 2001. № 33. Ст. 3430.

ту), это можно квалифицировать как ее акцепт (ст. 438 ГК РФ). Последовательность и сроки подачи заявки отправителем, ее форма, содержание, а также порядок и сроки ее рассмотрения и согласования перевозчиком регламентированы в транспортных кодексах, уставах, правилах перевозок (ст. 11, 12 УЖТ РФ; ст. 103–104 ВК РФ; п. 2 ст. 117, ст. 129 КТМ РФ; ст. 66, 73 КВВТ РФ; ст. 8 УАТ; Правилах приема заявок на перевозки грузов железнодорожным транспортом).

В соответствии со ст. 791 ГК РФ перевозчик обязан подать грузоотправителю исправные транспортные средства в состоянии, пригодном для перевозки соответствующего груза. Последовательность определения исправности и годности транспортных средств предусматривается при различных перевозках соответствующими транспортными кодексами и уставами (ст. 20 УЖТ РФ; ст. 71 КВВТ РФ; ст. 10–11 УАТ РФ; ст. 124 КТМ РФ).

Условия сдачи груза к перевозке бывают общими, подлежащими исполнению в любых случаях, независимо от специфики груза, и специальными, применяемыми при перевозке грузов, которые обладают необычными свойствами. Общие условия затрагивают количество и наименование груза, определение его веса, тары (упаковки), маркировки и объявления ценности. Специальные условия устанавливают для грузов, перевозка которых требует соблюдения особых мер и условий их транспортировки. Так, при перевозке отдельных видов грузов требуется предоставить их сертификат качества, а при перевозке животных и птиц — соответствующий карантинный (ветеринарный) документ.

Договор об организации перевозки грузов — это такой договор, в соответствии с которым перевозчик берет на себя обязательство в установленный срок принять, а грузовладелец — предъявить к перевозке грузы в обусловленном объеме.

В договоре об организации перевозки грузов определяют все необходимые условия организации перевозки, касающиеся объема, сроков и иных условий предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозки, порядка расчетов. Подобные договоры имеют долгосрочный характер, и перевозчик заключает их с грузовладельцем при необходимости осуществления совместными усилиями не одной, а целого ряда отправок грузов (ст. 798 ГК РФ). Транспортные уставы и кодексы определяют содержание названного договора в общей форме (ст. 10 УЖТ РФ; ст. 118 КТМ РФ; ст. 68 КВВТ РФ; ст. 8 УАТ; ст. 103–104 ВК РФ).

Договор об организации перевозки грузов является консенсуальным, возмездным, двусторонним.

Предмет договора — действия сторон по предъявлению и принятию грузов к перевозке, а его существенными условиями по общему правилу следует считать объем и срок предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозки, а также порядок расчетов.

Договор заключается по соглашению сторон и не имеет обязательного характера, заключение договора об организации перевозок грузов не избавляет грузовладельца и перевозчика от необходимости придерживаться установленного порядка подачи и согласования заявок (заказов) на перевозку определённых партий грузов.

В договоре об организации перевозок (а не в заявке) должны быть урегулированы вопросы, которые связаны с режимом работы перевозчика и организации, занимающейся отправкой (получением) грузов; выделением представителей сторон, которые имеют право подписи надлежащих заявок и право их рассмотреть и принять; установлением типов подаваемых транспортных средств, которые соответствуют характерным свойствам отправляемых грузов, и т. п.

Договоры об организации работы по обеспечению перевозок грузов (узловые соглашения, договоры на централизованный завоз (вывоз) грузов и др.) заключают организации различных видов транспорта между собой в порядке, который определяет транспортные уставы и кодексы, другие законы и иные правовые акты (ст. 799 ГК РФ).

2.1. Договор перевозки груза

Легальное определение договора перевозки груза дано законодателем в п. 1 ст. 785 ГК РФ, согласно ему — это соглашение, в силу которого *перевозчик берет на себя обязательство доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель берет на себя обязательство выплатить за перевозку груза установленную плату.*

Договор грузовой перевозки — реальный, взаимный, публичный.

На водном и воздушном транспорте договор фрахтования (чартер) заключают для перевозки груза или пассажира на predetermined условиях, и в таком случае это консенсуальный договор по перевозке грузов.

Форма договора — письменная.

В соответствии с п. 2 ст. 785 ГК РФ заключенный договор перевозки груза подтверждает составленная и выданная отправителю гру-

за транспортная накладная (ст. 25 УЖТ РФ; ст. 105 ВК РФ; п. 2 ст. 67 КВВТ РФ; ст. 8 УАТ), коносамент (ст. 142 КТМ РФ) или другой документ на груз, который предусмотрен соответствующим транспортным уставом или кодексом.

Договоры грузовой перевозки можно разделить в зависимости от видов транспорта на договоры железнодорожной, автомобильной, внутренней водной, морской и воздушной перевозки. В зависимости от территориального признака они разделяются на внутригосударственные и международные. По количеству транспортных организаций, которые принимают участие в транспортировке груза, выделяют договоры перевозки в местном, прямом и прямом смешанном сообщении.

Субъектами обязательства выступают, прежде всего, перевозчик (коммерческие организации или индивидуальные предприниматели, которые наделены правом выполнять грузовые перевозки по закону или по лицензии) и грузоотправитель (любые субъекты гражданского права).

К числу перевозчиков не относятся те лица, которые, хотя и имеют лицензию на транспортную деятельность, но выполняют перемещение грузов для своих личных нужд.

Грузополучатель, который не совпадает с грузоотправителем и не участвует в заключении договора перевозки, представляет собой особый субъект обязательства — третье лицо, в пользу которого заключается договор.

Предмет договора перевозки — взаимоотношения сторон (с одной стороны — грузоотправитель и (или) грузополучатель, с другой — перевозчик) по вопросу соответствующего перемещения грузов.

Срок в обязательстве перевозки — это интервал времени, в течение которого перевозчик обязан доставить груз в место назначения. В соответствии со ст. 792 ГК РФ перевозчик обязан доставить груз в пункт назначения в сроки, которые определены в транспортных уставах и кодексах (ст. 33 УЖТ РФ; ст. 152 КТМ РФ; ст. 76 КВВТ РФ; ст. 109 ВК РФ; п. 14 УАТ), а при отсутствии этих сроков — в разумный срок.

Содержание договора. Перевозчик вправе автономно погрузить и выгрузить груз в местах общего доступа; обычно он не несет ответственности за несохранность груза, если его потеря (повреждение, ухудшение) случилась вследствие обстоятельств, которые связаны с поступками отправителя при погрузке; может удерживать груз (ст. 359, 360 ГК РФ, п. 8 ст. 79 КВВТ РФ, п. 2 ст. 160 КТМ РФ и др.) для обеспечения полагающихся ему провозной платы и иных платежей; вправе потребовать оплатить хранение груза за просроченный период по принятию (вывозу) груза получателем.

Перевозчик обязан подавать отправителю груза неповрежденное транспортное средство в состоянии, которое пригодно для перевозки соответствующего груза (п. 1 ст. 791 ГК РФ); доставлять груз в место назначения, соблюдая срок доставки и обеспечив сохранность перевозимого груза; принять все допустимые и зависящие от него меры, обеспечивающие сохранность груза; передавать груз на иной вид транспорта (перевалка) или выдавать груз получателю; уведомлять грузополучателя о поступивших в его адрес грузах.

Грузоотправитель вправе отказаться от подаваемых ему транспортных средств, которые непригодны для перевозки соответствующего груза (п. 1 ст. 791 ГК РФ); изменять указанного в накладной грузополучателя без изменения места (станции, порта) назначения, а также изменить место назначения груза, т. е. осуществить его переадресовку.

Грузоотправитель обязан вносить провозную плату (фрахт для морского транспорта) и прочие платежи при заключении договора перевозки, а также оплачивать дополнительно оказываемые ему услуги (например, за взвешивание или хранение груза).

Исполнение обязательства перевозки оканчивается доставкой и выдачей груза, который поступил в адрес грузополучателя (п. 1 ст. 785 ГК РФ). В обязанность грузополучателя входит принятие поступившего в его адрес груза.

2.2. Договор железнодорожной перевозки

Легальное определение договора перевозки груза железнодорожным транспортом дано законодателем в ст. 25 УЖТ РФ, согласно ему *перевозчик берет на себя обязательство доставить вверенный ему груз на железнодорожную станцию назначения с соблюдением условий его перевозки и выдать груз грузополучателю; грузоотправитель берет на себя обязательство оплатить перевозку груза.*

Договор реальный, возмездный, взаимный, срочный.

Договор перевозки грузов транспортом общего пользования признают публичным¹ и предпринимательским договором при участии с обеих сторон предпринимателей.

Стороны договора — перевозчик (ОАО «РЖД»); грузоотправитель, грузополучатель — любой субъект гражданского права.

Предмет договора — взаимоотношения сторон (с одной стороны — грузоотправитель и (или) грузополучатель, с другой — пере-

¹ См.: Ст. 789 ГК РФ, ст. 426 ГК РФ.

возчик) по вопросу соответствующего перемещения вверяемого перевозчику груза на железнодорожную станцию назначения.

Цена устанавливается на основе действующих тарифов.

Срок — обязанностью перевозчика является доставка грузов по назначению и в установленные сроки (ст. 33 УЖТ РФ).

На каждую отправку груза грузоотправитель, предъявляя груз для перевозки, обязан предоставить перевозчику транспортную железнодорожную накладную и иные документы (дорожную ведомость, вагонный лист, передаточную ведомость для перевозки прямым смешанным сообщением). Данная транспортная железнодорожная накладная и выдаваемая перевозчиком на ее основании квитанция о приеме груза грузоотправителю удостоверяют заключение договора перевозки груза.

По общему правилу накладная заполняется грузоотправителем, отвечающим за все последствия неверного, неточного или неполного указания в ней сведений, и предоставляется перевозчику сразу с передачей ему соответствующего груза. Юридическое назначение накладной в том, что это обязательная письменная форма договора, легитимирующая лицо на предъявление претензий и исков к транспортной организации, следующих из ненадлежащего исполнения договора железнодорожной перевозки грузов.

Договор считается заключенным с момента сдачи груза к перевозке совместно с накладной.

Определение тарифов, сборов и оплаты, связанных с выполнением в местах общего пользования работ (услуг), имеющих отношение к сфере естественной монополии, производится согласно нормам Федерального закона от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях»¹.

По общему правилу в обязанность перевозчика входит доставка груза по назначению и в срок, установленный федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области экономики (ст. 33 УЖТ РФ). Однако грузоотправителям, грузополучателям и перевозчикам допускается установить в договоре другой срок доставки грузов. Начало исчисления срока доставки грузов — с 24 часов дня, когда груз был принят для перевозки.

В обязанность перевозчика входит уведомление грузополучателя о поступивших в его адрес грузах не позднее, чем в 12 часов дня, ко-

¹ Федеральный закон от 17.08.1995 № 147-ФЗ «О естественных монополиях» // СЗ РФ. 1995. № 34. Ст. 3496.

торый следует за днем поступления грузов. Порядок и способ уведомления устанавливаются соглашением сторон.

Грузы выдаются на железнодорожной станции назначения грузополучателю вслед за внесением им перевозчику оплаты за перевозку грузов и других полагающихся перевозчику платежей, если они не вносились ранее грузоотправителем. Последовательность оформления выдачи грузов установлена правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом.

2.3. Перевозка на внутреннем водном транспорте

Легальное определение договора перевозки груза на внутреннем водном транспорте дано законодателем в ст. 67 КВВТ РФ, согласно ему *перевозчик берет на себя обязанность своевременно и в сохранности доставить вверенный ему грузоотправителем груз в пункт назначения с соблюдением условий его перевозки и выдать груз грузополучателю или уполномоченному на получение груза лицу, а грузоотправитель берет на себя обязанность уплатить за перевозку груза установленную плату.*

Договор реальный, возмездный, двусторонний, в пользу третьего лица, взаимный, срочный, публичный.

Стороны договора: перевозчик (коммерческая организация, индивидуальный предприниматель, которые осуществляют перевозки грузов на внутреннем водном транспорте в соответствии с выданной лицензией); грузоотправитель, грузополучатель — любой субъект гражданского права.

Предмет договора — отношения между сторонами (грузоотправитель и (или) грузополучатель с одной стороны, и перевозчик — с другой) по поводу соответствующего перемещения вверенного перевозчику груза в пункт назначения с соблюдением условий его перевозки.

Цена определяется на основании тарифов.

Срок определяется правилами перевозок грузов (ст. 76 КВВТ).

Форма договора — письменная.

Транспортная накладная, которую составляют в соответствии с требованиями правил перевозок грузов, и оформляемые на ее основании дорожная ведомость и квитанция о приеме груза для перевозки свидетельствуют, что договор перевозки груза заключен.

Грузоотправитель, пока не предъявит груз к перевозке, должен подготовить его таким образом, чтобы обеспечить безопасность перевозок, сохранность груза, судна и контейнеров.

Перевозчик имеет право проверять надежность массы грузов и иной информации, указанной грузоотправителями (отправителями) в транспортной накладной (ст. 69 КВБТ РФ). После такой проверки перевозчик позволяет погрузку груза, о чем делается отметка в соответствующей графе накладной (ставится календарный штамп), т. е. визирует накладную, указывает дату, время погрузки, наименование судна.

Оплату за перевозку груза и другие полагающиеся перевозчику платежи вносит грузоотправитель до момента отправления груза из порта отправления, если другое не определено соглашением сторон. При несвоевременном внесении указанных оплаты и платежей отправление груза перевозчиком может быть задержано и, пока они не внесены, может быть прервана подача судна для последующей погрузки груза (ст. 75 КВБТ РФ).

2.4. Договор морской перевозки

Легальное определение договора морской перевозки груза дано законодателем в ст. 115 КТМ РФ, согласно ему *перевозчик берет на себя обязанность доставить груз, который ему передал или передаст отправитель, в порт назначения, и выдать его управомоченному на получение груза лицу; отправитель или фрахтователь берет на себя обязанность уплатить за перевозку груза установленную плату (фрахт).*

Договор — консенсуальный, двусторонний, возмездный.

Перевозки морским транспортом классифицируют на внутренние перевозки между портами одного моря (малый каботаж) и между портами разных морей (большой каботаж); перевозки в заграничном сообщении.

Договор морской перевозки грузов может быть заключен с условием предоставления для перевозки всего судна, его части или определенных судовых помещений и без такого условия (п. 2 ст. 115 КТМ РФ).

Стороны договора: перевозчик, фрахтователь и отправитель.

Перевозчик — одна из сторон как договора перевозки груза по коносаменту, так и чартера, которая заключает договор перевозки груза от собственного имени. При этом договор может быть заключен как самим перевозчиком, так и иным лицом — представителем или агентом перевозчика, но в любом случае от имени последнего.

Фрахтователь — лицо, заключающее договор морской перевозки груза определенного вида (чартер).

Отправитель — сторона в договоре морской перевозки груза, который заключен без предоставления для перевозки судна целиком,

его отдельных частей или конкретных судовых помещений, т. е. договора перевозки груза по коносаменту, а также лицо, от собственного имени сдавшее перевозчику груз.

Во втором своем значении отправитель — это лицо, которое вверило перевозчику (фрахтовщику) груз в соответствии с чартером как тогда, когда это лицо совпадает с фрахтователем, так и тогда, когда оно им не является (например, при фрахтовании судна получателем). В этом же значении отправителем признается лицо, сдавшее груз перевозчику от собственного имени, не вступая при этом в договор перевозки груза по коносаменту (букирование места на судне покупателем груза и сдача его перевозчику продавцом).

Предмет договора — взаимоотношения сторон (с одной стороны фрахтователь и (или) отправитель, с другой — перевозчик) по вопросу соответствующего передвижения груза, который ему передал или передаст отправитель, в порт назначения.

Срок — по соглашению сторон (период навигации).

Форма договора — письменная.

Договор может быть оформлен:

— товарораспорядительным документом (коносаментом), удостоверяющим право указанного в нем лица (либо предъявителя) на соответствующий товар; коносамент составляет перевозчик на основании погрузочных документов, подписывает его капитан судна и один экземпляр получает отправитель; коносамент как ценная бумага может быть именным, ордерным и предъявительским;

— чартером (договором фрахтования), в силу которого перевозчик (фрахтовщик) обязывается предоставить отправителю (фрахтователю) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких судов на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа;

— тайм-чартером (договором фрахтования на время), в силу которого судовладелец обязывается за определённую плату (фрахт) предоставить фрахтователю судно и услуги членов экипажа судна в пользование на установленный срок для перевозки груза, пассажиров или для других целей торгового мореплавания.

В большей мере чартер опосредует отношения, связанные с перевозкой массовых однородных грузов (леса, руды, хлеба, нефти и т. п.). Обычно массовые грузы перевозят в количестве, которого достаточно для загрузки судна целиком или реже — его части. Для перевозки массовых грузов в большинстве случаев используют трамповые суда, т. е. суда, которые работают вне расписания. В сравнении с чартером дого-

вор перевозки груза по коносаменту в большей мере предназначается для урегулирования отношений по перевозке в линейном сообщении штучного (единичного или партионного) груза.

Заключение договора морской перевозки связано с базисными (стандартными) условиями поставок (Инкотермс¹), регулирующими отношения отправителя и получателя груза, которыми установлены способ и место доставки, распределяются обязанности по уплате провозной платы, страховых премий, а также риски, связанные с грузом.

Цена договора — провозная плата (фрахт) — определяется по соглашению сторон, в некоторых случаях — по тарифу.

Все полагающиеся перевозчику платежи выплачивает отправитель или фрахтователь. В случаях, установленных соглашением между отправителем или фрахтователем и перевозчиком, и при включении информации об этом в коносамент допустим перевод платежей на получателя (ст. 163 КТМ РФ).

В обязанность перевозчика входит доставка груза в срок и маршрутом, установленным по соглашению сторон, в отсутствие соглашения — в срок, который разумно потребовать от заботливого перевозчика с учетом определенных обстоятельств, и обычным маршрутом (ст. 152 КТМ РФ).

По прибытии в порт назначения перевозчик обязан уведомить об этом получателя не позднее 12 часов следующего дня, чтобы иметь право взимать плату за хранение груза, а при невозможности вручить уведомление получателю — известить об этом отправителя.

Отправитель или фрахтователь обязаны уплатить за перевозку груза установленную плату (фрахт).

Получатель обязан в установленные сроки принять и вывезти груз.

При неявке получателя или его отказе от принятия груза капитан судна сдает его на склад, где он хранится в течение 2 месяцев со дня прихода в порт, после чего реализуется в установленном порядке.

2.5. Договор воздушной перевозки

Легальное определение договора воздушной перевозки пассажира дано законодателем в ст. 103 ВК РФ, согласно ему *перевозчик берет на себя обязательство перевезти пассажира воздушного судна в пункт назначения с предоставлением ему места на воздушном*

¹ Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс-2000» // СПС «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_57195/ (дата обращения: 15.03.2019).

судне, совершающем рейс, указанный в билете, а в случае воздушной перевозки пассажиром багажа также этот багаж доставить в пункт назначения и выдать пассажиру или уполномоченному на получение багажа лицу.

Договор воздушной перевозки грузов является консенсуальным, возмездным, двусторонним.

Виды воздушной перевозки. Внутренняя воздушная перевозка — воздушная перевозка, при которой пункт отправления, пункт назначения и все пункты посадок расположены на территории Российской Федерации.

Международная воздушная перевозка — воздушная перевозка, при которой пункт отправления и пункт назначения расположены соответственно на территориях двух государств или на территории одного государства, если предусмотрен пункт (пункты) посадки на территории другого государства.

Коммерческая воздушная перевозка — воздушная перевозка, предоставляемая за плату (ст. 101 ВК РФ).

Стороны договора — перевозчик и пассажир.

Перевозчик — это эксплуатант, который имеет статус авиационного предприятия (осуществляет воздушные перевозки пассажиров, багажа, грузов или почты за плату и имеет лицензию на реализацию подлежащего лицензированию в соответствии с законодательством Российской Федерации вида деятельности в области авиации) на основании договоров воздушной перевозки (ст. 100 ВК РФ).

Форма договора — письменная; оформляют билетом и багажной квитанцией в случае перевозки пассажиром багажа; может быть оформлена грузовой накладной или почтовой накладной (ст. 105 ВК РФ).

Провозную плату рассчитывают по тарифу или по соглашению сторон в порядке, который установлен ст. 790 ГК РФ и ст. 64 ВК РФ.

Срок доставки пассажира и багажа определен введенными перевозчиком правилами воздушных перевозок.

В обязанности пассажира входит оплата воздушной перевозки, а при наличии у него багажа больше определённой перевозчиком нормы бесплатного провоза багажа, и оплата провоза этого багажа.

В обязанности перевозчика входит уведомление грузополучателя о доставке груза в сроки, которые предусматривают федеральные авиационные правила или установленные перевозчиком правила воздушных перевозок, если иное не определено договором воздушной перевозки груза.

В обязанности грузополучателя входит принятие и вывоз груза (ст. 111 ВК РФ).

2.6. Договор автомобильной перевозки

Федеральный закон от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» (далее — УАТ) устанавливает общие условия перевозок пассажиров и багажа, грузов соответственно автобусами, трамваями, троллейбусами, легковыми автомобилями, грузовыми автомобилями, в том числе с применением автомобильных прицепов, автомобильных полуприцепов, а также общие условия предоставления услуг пассажирам, фрахтователям, грузоотправителям, грузополучателям, перевозчикам, фрахтовщикам на объектах транспортных инфраструктур.

УАТ определяет следующие виды сообщения, в которых осуществляются перевозки пассажиров, багажа и грузов — городские, пригородные, междугородные, международные (ст. 4 УАТ).

К городским перевозкам относятся перевозки, осуществляемые в границах населенных пунктов, к пригородным — перевозки, осуществляемые между населенными пунктами на расстояние до 50 километров включительно между границами этих населенных пунктов, к междугородным — перевозки, осуществляемые между населенными пунктами на расстояние более 50 километров между границами этих населенных пунктов, и к международным — перевозки, осуществляемые за пределы территории Российской Федерации или на территорию Российской Федерации с пересечением Государственной границы Российской Федерации, в том числе транзитом через территорию Российской Федерации.

2.7. Договор перевозки пассажира и багажа

Легальное определение договора перевозки пассажира дано законодателем в п. 1 ст. 786 ГК РФ, согласно ему *перевозчик обязывается перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязывается уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа — и за провоз багажа.*

Перевозки пассажиров и багажа подразделяются на регулярные перевозки, перевозки по заказам, перевозки легковым такси (ст. 5 УАТ).

Регулярные перевозки пассажиров и багажа исполняются на основе публичного договора перевозки пассажира по маршруту регулярных перевозок (ст. 19 УАТ).

Заключение договора перевозки пассажира удостоверяет билет, сдачу пассажиром багажа — багажная квитанция, провоз пассажиром ручной клади за плату — квитанция на ее провоз (ст. 20 УАТ).

Перевозка пассажиров и багажа по заказу выполняется транспортным средством, которое предоставлено по договору фрахтования, заключенному в письменной форме через заказ-наряд на предоставление транспортного средства для перевозки пассажиров и багажа (ст. 27 УАТ).

Перевозка пассажиров и багажа легковым такси выполняется по публичному договору фрахтования, который заключается в устной форме фрахтователем с водителем легкового такси, работающим от имени и по поручению фрахтовщика или, если водитель сам является индивидуальным предпринимателем, от имени этого водителя. Права и обязанности по подобному договору появляются прямо у фрахтовщика (ст. 31 УАТ).

Договор перевозки автомобильным транспортом — консенсуальный (для пассажира) и реальный (заключен в момент сдачи багажа к перевозке), возмездный, взаимный, при перевозке транспортом общего пользования — публичный.

Стороны договора — пассажир и перевозчик.

Пассажир — физическое лицо, чья перевозка транспортным средством реализуется по договору перевозки пассажира или договору фрахтования транспортного средства для перевозки пассажира.

Перевозчик — юридическое лицо, индивидуальный предприниматель, которые приняли на себя соответственно по договору перевозки пассажира, договору перевозки груза обязанность перевезти пассажира и доставить багаж, а также перевезти груз, доверенный грузоотправителем, в пункт назначения и выдать багаж, груз лицу, которое уполномочено багаж, груз получить.

Предмет договора — взаимоотношения, которые связаны с перевозкой пассажиров и багажа для личных, семейных, домашних или других нужд, которые не имеют связи с осуществлением предпринимательской деятельности.

Цена — провозная плата, включающая билет для пассажира; багажную квитанцию; квитанцию на провоз ручной клади. Провозная плата определяется соглашением сторон по тарифам, установленным федеральными и местными органами власти, в остальных случаях — соглашением сторон, и вносится до сдачи груза к перевозке (если иное не установлено законом).

Срок договора определен маршрутом перевозки.

Форма договора — устная (для перевозки пассажиров и багажа легковым такси), письменная (для регулярных перевозок, перевозки пассажиров и багажа по заказу).

Заключение договора перевозки груза подтверждает транспортная накладная, которую, если другое не предусмотрено в договоре, составляет грузоотправитель.

Содержание договора. В обязанности пассажира входит приобретение и сохранение билета (багажной квитанции, квитанции на провоз ручной клади) в течение всей поездки и предъявление их по первому требованию лиц, которые осуществляют контроль.

Пассажир имеет право:

- перевезти с собой бесплатно без предоставления отдельного места для сидения детей (в городском и пригородном сообщении детей до 7 лет; в междугородном сообщении — одного ребенка до 5 лет); с предоставлением отдельных мест для сидения за половину стоимости провозной платы двух детей до 12 лет в случаях, если запрещена перевозка в транспортных средствах детей без предоставления им отдельных мест для сидения; при этом пассажир должен иметь при себе документ, подтверждающий возраст ребенка (п. 3 ст. 786 ГК РФ, ст. 21 УАТ);

- перевезти за плату в багажном отделении транспортного средства или в отдельном транспортном средстве багаж — не более 2 мест, длина, ширина и высота каждого из которых в сумме не превышают 180 сантиметров;

- перевезти бесплатно ручную кладь — не более одного места, длина, ширина и высота которого в сумме не превышают 120 сантиметров, 1 пару лыж в чехле, детские санки, детскую коляску;

- отказаться от перевозки вследствие задержки отправления транспортного средства (п. 2 ст. 795 ГК РФ, ст. 23 УАТ).

Перевозчик вправе установить нормы перевозки багажа, провоза ручной клади.

В обязанности перевозчика входит:

- информирование пассажиров о нормах и условиях оплаты перевозки багажа, провоза ручной клади.

- перевезти пассажира и багаж в пункт назначения в срок, определенный транспортным законодательством, а при отказе пассажира от перевозки вследствие задержки отправления транспортного средства — вернуть пассажиру провозную плату (п. 2 ст. 795 ГК РФ).

2.8. Договор буксировки

Легальное определение договора буксировки дано законодателем в ст. 88 КВВТ РФ, согласно ему *одна сторона (буксировщик) берет на себя обязательство своевременно и в сохранности отбуксировать судно, плот или иной плавучий объект в порт назначения с соблюдением условий буксировки и сдать его получателю, указанному в транспортной накладной, а другая сторона (отправитель) берет на себя обязательство предъявить буксируемый объект для буксировки и оплатить ее.*

Договор буксировки — возмездный, взаимный. Договор на буксировку судов (плотов) — реальный (заключен в момент предъявления судна (плота) к буксировке). Договор на выполнение иных буксировочных операций — консенсуальный.

Стороны в договоре — буксировщик (владелец буксирующего судна) и отправитель (владелец буксируемого объекта).

Предмет договора — услуги по перемещению объекта с помощью тяги или толкания.

Форма договора:

- речной буксировки — письменная (накладная буксировщику в обмен на квитанцию) (ст. 88 КВВТ РФ);
- морской буксировки — по общему правилу — письменная;
- портовая буксировка возможна и на основе устного соглашения (ст. 227 КТМ РФ).

Цена договора — по соглашению сторон.

Содержание договора определяют особенности каждого вида договора буксировки и его объекта. Выделяют буксировку судов, плотов и иных плавучих объектов. Все обязанности буксировщика и владельца буксируемого объекта можно разбить на две группы — выполняемые до подачи буксира и принятия объекта к буксировке и выполняемые в процессе буксировки.

Отправитель (владелец буксируемого объекта) до подачи буксира обязан привести объект в состояние, которое пригодно для безопасного плавания и буксировки; при необходимости укомплектовать объект экипажем или назначить проводника; внести плату за буксировку (ст. 89–91 КВВТ РФ, ст. 228 КТМ РФ).

Буксировщик до приема соответствующего объекта к буксировке обязан предоставить буксировочное судно, оборудованное всем необходимым и укомплектованное экипажем; произвести осмотр объ-

екта, проверку документов и оборудования; проверить габариты плота, его крепление и др., зафиксировать результаты в накладной и дать время его владельцу для устранения.

При речной буксировке отправитель (владелец буксируемого объекта) в процессе буксировки обязан своевременно и точно выполнять все указания капитана буксировщика по управлению объектом; принимать меры к обеспечению сохранности имущества, находящегося на объекте; при необходимости производить текущий ремонт объекта в пути; в случае аварии принимать меры к ее ликвидации (ст. 89, 90 КВВТ РФ).

При морской буксировке обязанности отправителя определяются соглашением сторон в зависимости от того, кому поручено общее управление перевозкой, в частности, буксировка должна осуществляться с мастерством, как того требуют обстоятельства, без перерыва и задержек, за исключением необходимых, и в соответствии с хорошей морской практикой. Судно или другой плавучий объект, управляемые капитаном другого судна или другого плавучего объекта, должны также проявить заботу о безопасном плавании буксирного каравана (ст. 228 КТМ РФ).

Буксировщик в процессе буксировки обязан доставить объект в целости и сохранности в пункт назначения; принять все меры к обеспечению безопасности буксировки; оказать требуемую помощь экипажу буксируемого объекта.

Буксировщик обязан уведомить получателя о времени прибытия буксируемого объекта в порт назначения не позже, чем за 24 часа, а также вторично за 6 часов до прибытия буксируемого объекта. Получатель буксируемого объекта должен показать капитану буксирующего судна место постановки буксируемого объекта и место его приема, а также обеспечивать безопасную постановку буксируемого объекта (ст. 93 КВВТ РФ).

§ 3. Ответственность за нарушение транспортных обязательств

В ст. 793 ГК РФ предусматривается, что при неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств по перевозке стороны несут ответственность, которая установлена ГК РФ, транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон.

Особенность ответственности за нарушение обязательств по перевозке грузов:

1. Она может наступить не только за нарушение уже заключенного договора перевозки, но и за несовершение действий, которые свя-

заны с организацией перевозки. Характер ответственности выражает исключительная неустойка, а объем — твердая сумма за учетную единицу, или процент провозной платы.

2. Ответственность перевозчика в случае несохранности груза, если он утерян (невозможно выдать груз получателю в течение определённого срока), выявлен недостаток веса или количества груза либо груз испорчен (несоответствие качества прибывшего груза его качеству, которое было указано в транспортных документах) (ст. 796 ГК РФ). Ответственность перевозчика наступает при наличии его вины, которая презюмируется. Он может быть освобожден от ответственности, если аргументирует, что несохранность груза случилась из-за обстоятельств, предотвратить которые он не мог, и их устранение от него не зависело. Характер ответственности выражают в реальном ущербе, который причинен грузовладельцу. Объем, при утрате (недостаче) груза, выражает стоимость утраченного (недостающего) груза; при утрате груза, который был сдан с объявлением его ценности — в размере объявленной ценности; при повреждении (порче) груза — в сумме, на которую уменьшилась его стоимость, при невозможности восстановления в полной стоимости груза.

3. Ответственность перевозчика за просрочку доставки груза заключается в выплате клиенту исключительной неустойки (процентное отношение к провозной плате; зависит от продолжительности просрочки). Подобная ответственность введена транспортными уставами и кодексами (ст. 97, 108 УЖТ РФ, ст. 116 КВВТ РФ, ст. 120 ВК РФ, ст. 34 УАТ, ст. 186 КТМ РФ).

4. Ответственность перевозчика за задержку отправления пассажира в форме уплаты штрафа. В соответствии со ст. 795 ГК РФ при задержке отправления транспортного средства, которое перевозит пассажиров, или опоздании прибытия подобного транспортного средства в пункт назначения (исключение — перевозки в городском и пригородном сообщениях) перевозчик выплачивает пассажиру штраф в размере, который установлен соответствующим транспортным уставом или кодексом, если не аргументировать, что задержка или опоздание произошли в результате непреодолимой силы, ликвидации неисправности транспортного средства, которая угрожала жизни и здоровью пассажиров, или других обстоятельств, не зависящих от перевозчика.

Претензии и иски по перевозкам грузов. Законодатель сохраняет для отправителя или получателя груза необходимость предъявления к перевозчику претензии до того, как ему будет предъявлен иск из пере-

возки груза. Под претензией понимают направленное перевозчику письменное требование о выплате штрафа или о компенсации убытков в связи с ненадлежащим исполнением обязательств по перевозке. Порядок предъявления претензии регулируют правила транспортных уставов и кодексов (п. 1 ст. 797 ГК РФ, ст. 120–122 УЖТ РФ, ст. 124, 125 ВК РФ; ст. 161, 162 КВВТ РФ; ст. 403–405 КТМ РФ; ст. 39–41 УАТ).

При частичном или полном отказе перевозчика от удовлетворения претензии, либо неполучении от него ответа в течение 30 дней грузовладелец имеет право предъявить перевозчику иск. Срок исковой давности для удовлетворения требований клиента к перевозчику составляет 1 год, перевозчика к клиенту — 6 месяцев.

§ 4. Договор транспортной экспедиции

Легальное определение договора транспортной экспедиции дано законодателем в п. 1 ст. 801 ГК РФ, согласно ему «одна сторона (экспедитор) берет на себя обязательство за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента — грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза».

Договор экспедиции является консенсуальным либо реальным, возмездным, взаимным.

Консенсуальность характера договора транспортной экспедиции находит свое выражение в том, что согласно этому договору экспедитор принимает на себя обязанность за вознаграждение и за счет другой стороны выполнить или организовать выполнение обусловленных договором экспедиции услуг по перевозке груза. Таким образом, обязательства появляются в силу самого факта подписания соответствующего соглашения экспедитора с клиентом или, другими словами, экспедитор организует выполнение экспедиционных услуг. Данный договор может быть и реальным, когда экспедитор непосредственно выполняет услуги с вверенным ему грузом — если он является перевозчиком.

Возмездность и взаимность договора транспортной экспедиции обусловлена самим определением понятия этого договора: выполнение или организация выполнения определенных договором транспортной экспедиции услуг осуществляется экспедитором за вознаграждение и за счет другой стороны.

Договор транспортной экспедиции относится к категории гражданско-правовых договоров о возмездном оказании услуг. Принимая груз от клиента, экспедитор должен выдать ему экспедиторский документ

(п. 4 ст. 4 Федерального закона от 30.06.2003 № 87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности»¹).

Неразвитость рынка транспортных услуг в условиях царской России оказала свое влияние на то, что договор экспедиции (транспортной экспедиции) не нашел своего закрепления в проекте Гражданского уложения. По этой же причине кодифицированные нормативные акты советского периода — ГК РСФСР 1922 г., ОГЗ 1961 г., ГК РСФСР 1964 г. — также не содержали в себе каких-либо правил, урегулирующих договор транспортной экспедиции.

Развитие и урегулирование сферы транспортно-экспедиционных услуг связаны с принятием постановления Совета Министров СССР от 19.11.1979 № 1025 «О мерах по улучшению транспортно-экспедиционного обслуживания в РСФСР»²; в дальнейшем они нашли свое законодательное закрепление в кодифицированном нормативном акте — в ст. 105 ОГЗ 1991 г., нормы которой регулировали договор транспортной экспедиции в качестве самостоятельного гражданско-правового договора.

Аналогично в настоящее время поступил законодатель и в действующем ГК РФ, отведя договору транспортной экспедиции как самостоятельному гражданско-правовому договору отдельную гл. 41 «Транспортная экспедиция» (ст. 801–806).

Экспедиционная деятельность — вспомогательная деятельность по обслуживанию клиентов транспортных организаций (упаковка грузов, их маркировка, погрузка и выгрузка, доставка к месту отправления и с места назначения и др.), т. е. по оказанию вспомогательных транспортных услуг.

Рассмотрим элементы договора. Субъектами договора выступают: клиент — сторона, которой оказывают услуги (любое заинтересованное лицо в получении экспедиционных услуг, прежде всего, отправитель и получатель груза, а также его собственник) и экспедитор — сторона, оказывающая услуги клиенту (предприниматель (индивидуальный или коммерческая организация), имеющий лицензию на исполнение транспортно-экспедиционной деятельности).

¹ Федеральный закон от 30.06.2003 № 87-ФЗ (ред. от 06.07.2016) «О транспортно-экспедиционной деятельности» // СЗ РФ. 2003. № 27. Ст. 2701.

² Постановление Совета Министров СССР от 19.11.1979 № 1025 «О мерах по улучшению транспортно-экспедиционного обслуживания в РСФСР» // Свод законов СССР. 1990. Т. 8. С. 321.

Экспедитор имеет право привлекать к исполнению собственных обязанностей иных лиц, если это не запрещено договором экспедиции (ст. 403, 805 ГК РФ).

Предмет договора — исполнение или организация исполнения обусловленных договором экспедиции услуг, которые связаны с перевозкой груза. Все услуги, которые оказывает экспедитор клиенту, подчиняются единой цели — обеспечить перевозку груза.

Экспедиционное обслуживание может быть абсолютным (груз доставляется от склада отправителя до склада получателя) или частичным (выполняется часть подобных операций).

По срокам договор может быть как разовым, так и длительным — при постоянной потребности в экспедиционном обслуживании.

Цена договора выражена в вознаграждении экспедитора.

Форма договора — простая письменная (ст. 802 ГК РФ). Стандартный набор услуг может быть оказан по договору присоединения (ст. 428 ГК РФ). При необходимости экспедитору выдается доверенность для действий от имени клиента.

Содержание договора. Экспедитор вправе: отступить от предписаний клиента, если это требуется в интересах клиента; выбрать или изменить вид транспорта, маршрут перевозки груза, порядок перевозки груза разными видами транспорта, отталкиваясь от интересов клиента; удерживать находящийся в его распоряжении груз до выплаты вознаграждения и возмещения расходов, которые он понес; не приниматься за исполнение обязанностей по договору транспортной экспедиции, пока клиент не предоставит необходимые документы и иную информацию, нужную для исполнения экспедитором обязанностей, а также не проверит их достоверность (п. 1–4 ст. 3 Федерального закона «О транспортно-экспедиционной деятельности»).

В обязанности экспедитора входит: организация перевозки груза обусловленным видом транспорта и по маршруту, который выбирает клиент или экспедитор; заключение договора перевозки от собственного имени или от имени клиента; обеспечение отправки груза и его получение в определенном месте; осуществление иных операций, напрямую связанных с перевозкой (п. 1 ст. 801 ГК РФ), например, выполнение таможенных и иных формальностей; получение требуемых для оформления груза документов; контроль количества и состояния груза; разгрузка и погрузка груза силами экспедитора; сопровождение груза в пути; оплата расходов, возложенных на клиента; сохранение груза в пункте назначения и др. (ст. 4 федерального закона «О транспортно-экспедиционной деятельности»).

Клиент вправе: выбрать маршрут следования груза и вид транспорта; потребовать у экспедитора, если это предусматривает договор транспортной экспедиции, предоставить информацию о ходе перевозки груза; отдавать предписания экспедитору согласно договору транспортной экспедиции (п. 6 ст. 3 Федерального закона «О транспортно-экспедиционной деятельности»).

В обязанности клиента входит: передача или получение груза у экспедитора; выплата предусмотренного договором вознаграждения; возмещение понесенных экспедитором при исполнении договора расходов, предоставление экспедитору необходимой информации (ст. 804 ГК РФ, ст. 5 Федерального закона «О транспортно-экспедиционной деятельности»), выдача экспедитору доверенности, если она требуется для исполнения его обязанностей (ст. 802 ГК РФ).

Стороны договора экспедиции вправе в одностороннем порядке расторгнуть договор, известив об этом своего контрагента в разумный срок и возместив вызванные этим убытки.

Прекращение договора экспедиции осуществляют по общим правилам путем его соответствующего исполнения и в иных случаях, которые установлены законом.

В зависимости от характера нарушенной обязанности ответственность по договору экспедиции может быть выражена уплатой неустойки или возмещением убытков. Мера ответственности экспедитора определяется природой совершенных им сделок и прочих действий (ст. 796 ГК РФ). В то же время, если экспедитор докажет, что нарушение обязательства вызвано ненадлежащим исполнением перевозчиком договора перевозки, его ответственность может быть ограничена пределами ответственности перевозчика. Срок исковой давности по требованиям, вытекающим из перевозки груза, составляет 1 год с момента, который определяется согласно транспортным уставам и кодексам (п. 3 ст. 797 ГК РФ). Например, данный срок может начать исчисляться со дня, когда наступит событие, которое послужило основанием для предъявления претензии или иска (ст. 42 УАТ, ст. 126 УЖТ РФ).

Таким образом, договор перевозки относится к так называемым транспортным обязательствам, регулирующим перевозки на автомобильном, железнодорожном, воздушном, морском, речном транспорте, представляет собой важнейший элемент экономики страны, обеспечивающий развитие общенационального производства.

Вопросы для самоконтроля:

1. Приведите гражданско-правовую характеристику договоров перевозки груза, перевозки пассажира, фрахтования.
2. Каким образом учреждается провозная плата по договорам перевозки?
3. В чем состоит процедура привлечения перевозчика к ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств по договору?
4. Что следует понимать под договором об организации перевозок?
5. Дайте характеристику системы источников правового регулирования перевозки.
6. Раскройте понятие договора транспортной экспедиции.
7. Какие услуги может оказывать экспедитор в соответствии с договором транспортной экспедиции?

ГЛАВА 8. РАСЧЕТНЫЕ И КРЕДИТНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

§ 1. Расчетные обязательства

Расчетные обязательства — правоотношения по осуществлению платежей за переданное имущество, выполненные работы, оказанные услуги, а также по другим основаниям с целью погашения денежного обязательства перед кредитором или выполнения плательщиком обязанности по уплате иных платежей.

Платежи на территории Российской Федерации осуществляются наличными деньгами и в безналичной форме (п. 1 ст. 140 ГК РФ).

Расчеты с участием граждан (не предпринимателей) производятся в любом порядке без ограничения суммы. Расчеты между юридическими лицами, а также с участием граждан-предпринимателей производятся в безналичном порядке, но могут и в наличном, если иное не установлено законом. Наличные расчеты в валюте Российской Федерации между индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами в рамках одного договора, заключенного между участниками наличных расчетов, могут производиться в размере, не превышающем 100 000 рублей (указание Центрального банка Российской Федерации от 07.10.2013 № 3073-У «Об осуществлении наличных расчетов»¹) (далее — ЦБ РФ).

Участниками расчетных обязательств, как правило, являются:

- плательщик (покупатель, заказчик);
- банк плательщика (банк-эмитент, инкассирующий банк);
- банк получателя (банк-ремитент, исполняющий банк);
- транзитный банк (обычно — ЦБ РФ через свои расчетно-кредитные центры).
- получатель денежных средств (продавец, исполнитель, бенефициар).

Сторонами расчетных правоотношений являются участники, непосредственно связанные между собой договором о расчетном обслуживании.

¹Указание Банка России от 07.10.2013 № 3073-У «Об осуществлении наличных расчетов» // Вестник Банка России. 2014. № 45.

1.1. Расчеты платежными поручениями (банковские переводы)

Платежное поручение — это расчетный документ, который оформляется на бланке определённой формы, содержит распоряжение владельца счета (плательщика) обслуживающему его банку (банку-эмитенту) о переводе конкретной денежной суммы на счет получателя средств, который открыт в этом или ином банке.

Банк берет на себя обязательство по поручению плательщика за счет средств, находящихся на его счете, перевести конкретную денежную сумму на счет названного плательщиком лица в этом или в другом банке в срок, который предусмотрен законом или устанавливается в соответствии с ним, если более короткий срок не предусматривает договор банковского счета либо не определяют обычаи, применяемые в банковской практике.

Банковский перевод представляет собой серию взаимосвязанных действий, производимых сторонами сделки (плательщиком и его банком), а также привлеченными к ее исполнению третьими лицами:

1. Принятие банком у плательщика платежного поручения и иных расчетных документов.

2. Не позднее следующего дня списание банком со счета плательщика указанной в поручении суммы и зачисление ее в соответствии с согласованным с ним «маршрутом» перевода на счет получателя в этом же банке либо на свой корреспондентский счет в банке получателя либо в транзитном банке (например, в территориальном расчетно-кассовом центре).

Срок для перевода денежных средств (исключение составляет перевод электронных денежных средств) — не более 3 рабочих дней начиная со дня, когда денежные средства:

— списаны с банковского счета плательщика;

— предоставлены плательщиком для перевода их без открытия банковского счета (п. 5 ст. 5 Федерального закона от 27.06.2011 № 161-ФЗ «О национальной платежной системе»¹).

¹ Федеральный закон от 27.06.2011 № 161-ФЗ «О национальной платежной системе» // СПС «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_115625 (дата обращения: 20.03.2019).

1.2. Расчеты по аккредитиву

При расчетах по аккредитиву банк, который действует по поручению плательщика об открытии аккредитива и согласно его указаниям (банк-эмитент), берет на себя обязательство произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель либо дать полномочие другому банку (исполняющему банку) произвести аналогичные платежные операции (ст. 867 ГК РФ).

Аккредитив представляет собой:

- обязательство банка-эмитента перед своим клиентом-плательщиком;
- обязательство банка-эмитента или подтверждающего банка перед получателем средств (бенефициаром) — в нем обнаруживается важнейшее практическое значение аккредитивной операции: наравне с обязательством покупателя оплатить товар поставщик приобретает обязательство известного ему банка-эмитента произвести платеж, акцептовать или учесть переводный вексель, если поставщик исполнит установленные требования;
- расчетная операция, в границах которой происходит несколько сделок и появляется не одно, а несколько обязательств различных субъектов;
- приказ банка-эмитента исполняющему банку совершить указанные выше действия.

Платеж по аккредитиву может совершаться деньгами либо векселем, переданным плательщиком бенефициару, который исполняющий банк обязан оплатить, акцептовать (с последующей оплатой) или учесть (приобрести) в пользу бенефициара при представлении им документов, определенных условиями аккредитива.

Можно выделить следующие виды аккредитивов.

По правам участников обязательства:

- отзывный (может быть изменен или отменен плательщиком или эмитентом без согласия ремитента или получателя); ремитент обязан оплатить его, если к моменту оплаты им не получено уведомление об изменении его условий или его отмене; аккредитив предполагается отзывным, если в его тексте не указано иное;
- безотзывный (может быть изменен или отменен плательщиком или эмитентом только с согласия получателя);
- подтвержденный — ремитент обязывается оплатить его дополнительно к обязательству эмитента (может быть изменен или отменен только с согласия получателя и ремитента);

— переводной (трансферабельный) — получатель вправе перевести все или часть своих прав другому бенефициару.

По источникам финансирования аккредитива:

— покрытый (депонированный) — эмитент перечисляет ремитенту сумму платежа на весь срок действия аккредитива из средств плательщика или предоставленного ему кредита;

— непокрытый (гарантированный) — ремитент вправе списывать всю сумму аккредитива со счета эмитента.

Для открытия аккредитива плательщик представляет эмитенту заявление установленной формы с указанием договора, по которому выставляется аккредитив, наименования бенефициара и исполняющего банка, срока действия аккредитива, его вида, суммы и перечня документов, против которых производится исполнение.

1.3. Расчеты по инкассо

В расчетах по инкассо банк (банк-эмитент) берет на себя обязательство по поручению клиента выполнить за счет клиента действия по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа (ст. 874 ГК РФ).

Инкассовая операция — это совокупность различных действий одного или нескольких банков, направленных на исполнение поручения клиента о получении полагающегося ему от его должника платежа и (или) акцепта.

В зависимости от вида расчетного документа и последовательности получения платежа от плательщика выделяют следующие виды расчетов по инкассо:

— расчеты платежными требованиями — включают расчеты платежными требованиями, которые оплачиваются с акцептом плательщика, и расчеты платежными требованиями, которые оплачиваются без акцепта плательщика;

— расчеты инкассовыми поручениями (беспорный порядок взыскания денежных средств в случаях, которые предусмотрены законом или в договоре, и беспорное взыскание денежных средств по исполнительным документам).

Взыскивая денежные средства со счета плательщика в беспорном порядке в случаях, которые установлены законом, в инкассовом поручении следует указать ссылку на надлежащий закон с подтверждением его номера, даты принятия и соответствующей статьи, которая предусматривает беспорное взыскание денежных средств.

Если взыскание денежных средств производят на основании исполнительных документов, в инкассовом поручении должна быть ссылка на такой документ с указанием даты, номера дела, по которому принято решение, подлежащее принудительному исполнению и наименование органа, который вынес это решение; к инкассовому поручению прикладывается оригинал исполнительного документа либо его дубликат.

1.4. Расчеты чеками

Чек — ценная бумага, которая содержит ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю (п. 1 ст. 877 ГК РФ).

Безусловность платежа по чеку означает его свободу от условий и действительности сделки, во исполнение которой выдан чек.

Чек не является платежным средством. Его выдача означает не погашение обязательства по оплате, а его замену другим, участником которого становится банк должника. Исполнение обязанности должником заканчивается после получения кредитором денежных средств (зачисления их на его счет).

Виды чеков как ценных бумаг: именные (не допускающие передачу прав) и переводные (ордерные и предъявительские).

Участники чекового правоотношения:

- чекодатель (должник, клиент банка);
- плательщик (банк должника);
- чекодержатель (кредитор, его представитель либо сам клиент банка, а также индоссат по переводному чеку);
- индоссант (бывший чекодержатель, передавший свои права по чеку индоссату, который стал чекодержателем);
- авалист (гарант оплаты чека чекодателем или определенным индоссантом).

Чековое обращение начинается заключением чекового договора между банком и его клиентом, после чего последнему выдается на руки чековая книжка, а банку оставляется чековая карточка для идентификации чекодателя.

Выдача чека не означает совершение платежа, а только свидетельствует о замене предшествовавшего отношения новым, возникающим между чекодателем, чекодержателем и прочими обязанными по чеку лицами. Обязанность должника по обязательству, во исполнение которого был выдан чек (например, обязанность покупателя оплатить товар), будет прекращена только после совершения по чеку платежа.

1.5. Вексель

Вексель представляет собой универсальное средство расчетов с отсрочкой платежа и относится к ценным бумагам.

Под векселем понимается «составленный в предписанной форме, в особенности с категорически необходимым наименованием его векселем, документ, в котором выражено ничем не обусловленное право требовать уплаты определенной денежной суммы»¹.

Выдачу, обращение и оплату векселей регулирует вексельное законодательство, которое в настоящее время представлено федеральным законом о переводном и простом векселе², а также Положением о переводном и простом векселе³, основанном на Единообразном законе о переводном и простом векселе.

Вексель может быть простым или переводным.

Сторонами в переводном векселе являются: векселедатель (трасант); плательщик (трассат); векселедержатель (ремитент).

В простом векселе векселедатель и плательщик являются одним лицом (эмитентом).

Брать на себя обязательство по векселю могут:

— физические и юридические лица — в пределах их правоспособности;

— государственные и муниципальные образования — в случаях, которые непосредственно предусмотрены федеральным законом.

В качестве предмета вексельного обязательства могут выступать исключительно деньги. В его тексте не должно быть указания на сделку, послужившую основанием его выдачи, в противном случае он превращается в простое долговое обязательство. Наличие же других пометок не влечет недействительности векселя.

Переводной вексель должен быть акцептован плательщиком (целиком или в части), в противном случае последний не несет ответственность перед векселедержателем. Передача прав по векселю осуществляется посредством индоссамента в пользу любого лица, вклю-

¹ См.: Крашенинников Е. А. Содержание переводного векселя // Очерки по торговому праву. Ярославль: Изд-во Яросл. ун-та, 1998. Вып. 5. С. 3

² Федеральный закон от 11.03.1997 № 48-ФЗ «О переводном и простом векселе» // СЗ РФ. 1997. № 11. Ст. 1238.

³ Постановление ЦИК СССР и СНК СССР от 07.08.1937 № 104/1341 «О введении в действие Положения о переводном и простом векселе» // Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянского Правительства СССР. 1937. № 52. Ст. 221.

чая векселедателя и плательщика, без ограничений их прав на последующую передачу.

Индоссамент может быть полным (переносит все права по векселю), инкассовым (права реализуются в пользу индоссанта) или залоговым (обеспечивает требования векселедержателя к индоссанту).

— Срок давности по иску векселедержателя:

— к плательщику, акцептовавшему вексель, — 3 года со дня срока платежа;

— к остальным должникам — 1 год со дня протеста или срока платежа (с оговоркой «без протеста»);

— по иску оплатившего вексель лица к остальным должникам — 6 месяцев со дня оплаты или предъявления к нему иска векселедержателя.

Вексельную давность допускается прервать только в отношении того, против кого совершалось действие, которое прерывает давность.

Требования к форме векселя зафиксированы в ст. 1, 2, 75 и 76 Положения о переводном и простом векселе. В документе должны содержаться все предусмотренные законом реквизиты, в противном случае он не будет считаться векселем.

§ 2. Кредитные обязательства

Кредитным обязательствам свойственно доверие управомоченного лица к должнику, проявляющееся в передаче ценностей в отсутствие незамедлительного встречного предоставления. Наука и законодательство выделяют денежный и коммерческий кредиты.

Денежный кредит представляет собой передачу денег или других заменяемых вещей в собственность должнику с обещанием последующего возврата равносильного числа денег или вещей.

Коммерческий кредит — это отсрочивание исполнения той или иной обязанности по основному договору (купли-продажи, подряда и пр.).

В отличие от денежного кредита коммерческий кредит произведен от главного обязательства и является одним из условий его исполнения.

Таким образом, кредитное обязательство следует определять как гражданское правоотношение, которое состоит в передаче кредитором должнику денег или вещей, которые определяются родовыми признаками, с условием возвращения эквивалентного количества денег или подобных вещей либо в предоставлении одной стороной отсрочивания исполнения какой-либо обязанности по договору другой

стороне правоотношения (выплата денег, передача имущества, выполнение работ, оказание услуг).

Правовое представление о кредите в действующем законодательстве отражено в договоре займа (§ 1 гл. 42 ГК РФ), в кредитном договоре (ст. 819 ГК РФ), в договорах товарного (ст. 822 ГК РФ) и коммерческого (ст. 823 ГК РФ) кредита.

В зависимости от предмета кредит разделяют на товарный и денежный.

Выражением товарного кредита является предоставление тех или иных предметов в натуре. Соответственно ст. 822 ГК РФ стороны могут заключить договор, который предусматривает обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, которые определены родовыми признаками (договор товарного кредита).

Предметом коммерческого кредита выступают деньги. В сравнении с договором займа коммерческий кредит совершается не по независимому договору, а по договорам о реализации товаров, выполнению работ, оказанию услуг. Происходит это посредством предоставления кредита, в том числе в виде аванса, предварительной выплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ и услуг, если иное не предусмотрено законом.

В зависимости от сроков пользования по всем видам названных договоров кредиты могут быть краткосрочными и долгосрочными.

В зависимости от обеспеченности кредиты могут быть обеспеченными и необеспеченными (бланковыми или персональными).

В качестве обеспечения по кредитному договору может выступить: залог, гарантия, поручительство, удержание, обеспечительный платеж. В качестве обеспечения кредита не рассматривают только неустойку.

В зависимости от заёмщиков и цели использования кредиты могут быть: государственными, потребительскими, промышленными, инвестиционными, кредитами на операции с ценными бумагами, межбанковскими, импортными и экспортными и др.

Кредит, в котором заёмщиком выступает государство, обычно именуют государственным займом, а не государственным кредитом.

§ 3. Виды договоров об оказании финансовых услуг: договор займа, кредитный договор, товарный и коммерческий кредит, договоры банковского вклада, договор банковского счета

3.1. Договор займа

Легальное определение договора займа дано законодателем в п. 1 ст. 807 ГК РФ, согласно ему *одна сторона (займодавец) передает или обязывается передать в собственность другой стороне (заёмщику) деньги, вещи, определенные родовыми признаками, или ценные бумаги, а заёмщик обязывается возвратить займодателю такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество полученных им вещей того же рода и качества либо таких же ценных бумаг.*

Договор займа реальный; односторонний; возмездный (заёмщик имеет право на оплату собственных услуг по передаче предмета займа в виде процентов с суммы займа, если другое не предусматривает закон или договор) или безвозмездный (между гражданами, в том числе индивидуальными предпринимателями, на сумму не более 100 000 рублей, а также если по договору заёмщику передают не деньги, а иные вещи, которые определены родовыми признаками).

Стороны договора займа — заёмщик и займодавец — любые субъекты гражданского права.

Предмет договора займа — деньги, вещи, определенные родовыми признаками, или ценные бумаги.

Срок устанавливается по соглашению сторон; если он не установлен или определен моментом востребования (п. 1 ст. 810 ГК РФ), предусматривают особый срок, составляющий 30 дней со дня, когда займодавец предъявит требование об этом.

Досрочное возвращение (как полное, так и частичное) предмета займа допустимо по безвозмездному договору — всегда; по возмездному договору — исключительно с согласия займодателя (поскольку в этом случае уменьшается его доход).

Форма договора:

- устная, если сумма займа меньше 10 000 рублей;
- письменная (расписка) — если сумма займа больше 10 000 рублей; если займодавец — юридическое лицо, то при любом размере суммы займа.

Разновидности договора займа:

- целевой заём с проверкой целевого использования займа займодателем (ст. 814 ГК РФ);

— векселя и облигации (применимы правила о договоре займа в части, которая не вступает в противоречие с законодательством о них);

— государственный или муниципальный заём — заёмщиком является Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование (ст. 817 ГК РФ);

По соглашению сторон долг, который возник из купли-продажи, аренды или другого основания, заменяют заёмным обязательством (ст. 818 ГК РФ).

Рассмотрим содержание договора.

Займодавец вправе:

— получать с заёмщика проценты за пользование займом в размере и в порядке, которые определены в договоре (п. 1 ст. 809 ГК РФ);

— требовать досрочно возвратить оставшуюся сумму займа целиком вместе с процентами за пользование займом, причитающимися на момент его возврата, если заёмщик нарушил срок, установленный для возврата очередной части займа, а договор займа предусматривал возврат займа по частям (в рассрочку) (п. 2 ст. 811 ГК РФ);

— требовать от заёмщика досрочно вернуть заём и уплатить причитающиеся на момент возврата проценты за пользование займом при невыполнении заёмщиком обязанности обеспечить возврат займа, а также при утрате обеспечения или ухудшения его условий по обстоятельствам, за которые займодавец ответственности не несет, если другое не предусматривает договор (ст. 813 ГК РФ);

— требовать от заёмщика досрочно вернуть предоставленный заём и соответствующие проценты, если заёмщик не выполнил условия договора займа о целевом использовании суммы займа, а также при нарушении обязанностей, предусмотренных п. 1 ст. 814 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором (п. 2 ст. 814 ГК РФ).

В обязанности займодавца входит выдача по требованию должника расписки о получении исполнения целиком или в соответствующей части. Документ, выдаваемый кредитору в удостоверение обязательства, должен быть возвращен, а при невозможности его возврата в выдаваемой расписке следует это указать. Расписку можно заменить надписью на возвращенном долговом документе. Установлена презумпция того, что нахождение долгового документа у должника свидетельствует о прекращении обязательства (п. 2 ст. 408 ГК РФ).

Заёмщик вправе:

— вернуть сумму беспроцентного займа до окончания срока, если другое не предусматривает договор займа;

— с согласия займодавца вернуть сумму займа, который был предоставлен под проценты, досрочно как в полном объеме, так и частично (п. 2 ст. 810 ГК РФ);

— оспорить договор займа по его безденежности, приводя доказательства, что предмет договора займа в действительности не поступил в его распоряжение или поступил не полностью (ст. 812 ГК РФ).

В обязанности заёмщика входит:

— вернуть полученную сумму займа в срок и в порядке, предусмотренные в договоре займа (ст. 810 ГК РФ);

— обеспечивать осуществление контроля займодавца за целевым использованием займа, если договор заключался с условием использования заёмщиком приобретённых средств на конкретные цели (целевой заём) (ст. 814 ГК РФ).

3.2. Кредитный договор

Легальное определение кредитного договора дано законодателем в п. 1 ст. 819 ГК РФ, согласно ему *банк или иная кредитная организация (кредитор) обязываются предоставить денежные средства (кредит) заёмщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заёмщик обязывается возратить полученную денежную сумму и уплатить проценты за пользование ею, а также предусмотренные кредитным договором иные платежи, в том числе связанные с предоставлением кредита.*

Кредитный договор — специальная разновидность договора займа, он является консенсуальным, возмездным, взаимным.

Стороны кредитного договора: заёмщик (любое физическое или юридическое лицо) и займодавец (банк или иная кредитная организация, имеющая лицензию ЦБ РФ).

Предмет договора займа (существенное условие) — денежные средства (национальная или иностранная валюта), но не вещи.

Срок — (существенное условие) — краткосрочный (до 1 года); долгосрочный (более 1 года).

Форма договора — письменная (в случае ее несоблюдения договор считается ничтожным).

Рассмотрим содержание договора.

Займодавец вправе:

— отказать в предоставлении заёмщику предусмотряемого кредитным договором кредита целиком или частично при появлении обстоятельств, которые очевидно свидетельствуют о невозвращении предоставленной заёмщику суммы в срок (п. 1 ст. 821 ГК РФ);

— отказать в дальнейшем кредитовании заёмщику по договору при нарушении им предусмотренной кредитным договором обязанности целевого использования кредита (п. 3 ст. 821 ГК РФ).

В обязанности займодавца входит предоставление денежных средств (кредит) заёмщику в размере и на условиях, которые установлены в договоре.

Заёмщик вправе отказаться получать кредит целиком или частично, известив об этом кредитора до установленного договором срока его предоставления, если другое не предусматривается законом, другими правовыми актами или кредитным договором (п. 2 ст. 821 ГК РФ).

В обязанности заёмщика входит возврат полученной денежной суммы и выплата процентов за пользование ею, а также иные платежи, которые предусматривает кредитный договор, в том числе те, которые связаны с предоставлением кредита (п. 1 ст. 819 ГК РФ).

Досрочный возврат кредита допускается по требованию кредитора в тех случаях, которые предусмотрены ГК РФ и иными законами. Досрочный возврат кредита также может быть предусмотрен в кредитном договоре в случае его предоставления юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю (ст. 821.1. ГК РФ).

3.3. Товарный и коммерческий кредит

Легальное определение договора товарного кредита дано законодателем в ч. 1 ст. 822 ГК РФ, согласно ему «одна сторона берет на себя обязанность предоставить другой стороне вещи, которые определены родовыми признаками».

Договор товарного кредита является консенсуальным, возмездным, двусторонним.

Сторонами договора товарного кредита — кредитором и должником — могут выступать любые субъекты гражданского права.

Предметом договора товарного кредита выступают товары, которые определены родовыми признаками (например, сельскохозяйственная продукция, полуфабрикаты, сырье, горюче-смазочные материалы и т. п.).

Специфика договора товарного кредита выражается в том, что на него распространяют свое действие правила, которые регулируют договор купли-продажи, если другое не предусматривается в самом договоре товарного кредита (ст. 822 ГК РФ).

Срок договора обуславливается по соглашению сторон.

Форма договора товарного кредита — письменная.

Условия, касающиеся количества, ассортимента, комплектности, качества, тары и (или) упаковки предоставленных вещей исполняются согласно правилам договора купли-продажи товаров (ст. 465–485 ГК РФ), если другое не предусмотрено договором товарного кредита.

Заёмщик вправе, во исполнение заключенного договора товарного кредита, требовать передачи кредитором соответствующих вещей.

Следующим видом кредитного договора является коммерческий кредит, согласно которому стороны могут предусмотреть предоставление кредита в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки или рассрочки оплаты товара (работ, услуг) в договорах, связанных с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или иных вещей, которые определены родовыми признаками (ст. 823 ГК РФ).

Договор коммерческого кредита возмездный, консенсуальный, двусторонний.

Сторонами договора товарного кредита — кредитором, должником — могут быть любые субъекты гражданского права.

Предметом договора коммерческого кредита выступают деньги и вещи, которые определены родовыми признаками.

Срок договора определяется по соглашению сторон.

Форма договора коммерческого кредита — письменная.

При коммерческом кредите в договор включают условие, согласно которому одна сторона предоставляет другой стороне отсрочку или рассрочку исполнения той или иной обязанности (выплатить деньги либо передать имущество, исполнить работу или услугу) (п. 1 ст. 823 ГК РФ). Например, продажа гражданам товаров длительного пользования в кредит.

К условиям о коммерческом кредите применимы правила о займе или кредите, если другое не предусматривается договором, из которого появилось соответствующее обязательство, и не противоречит существу этого обязательства (п. 2 ст. 823 ГК РФ).

Формы коммерческого кредитования: аванс, предварительная оплата, отсрочка или рассрочка оплаты товаров (работ, услуг).

3.4. Договор банковского вклада

Легальное определение договора банковского вклада (депозита) дано законодателем в п. 1 ст. 834 ГК РФ, согласно ему *одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), берет на себя обязательство вернуть сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, которые предусмотрены договором. Если иное*

не предусматривает закон, по просьбе вкладчика-гражданина банк вместо выдачи вклада и процентов на него должен произвести перечисление денежных средств на указанный вкладчиком счет.

Договор банковского вклада является реальным, возмездным, односторонним, публичным (если вкладчиком выступает физическое лицо).

Стороны договора: банк и вкладчик.

Одна сторона (банк):

— банк или кредитная организация, у которой есть лицензия на привлечение денежных средств по вкладам от юридических лиц (п. 1 ст. 835 ГК РФ);

— банк, обладающий лицензией на приобретение денежных средств от физических лиц с опытом работы не менее 2 лет (ст. 36 закона «О банках и банковской деятельности»¹).

Другая сторона (вкладчик) — юридическое лицо, физическое лицо.

Предмет договора — вклад (денежная сумма в российской или иностранной валюте), передаваемый банку в наличной или безналичной форме.

Форма договора — письменная, считают, что она соблюдена, если внесение вклада удостоверяет сберегательная книжка, сберегательный или депозитный сертификат либо иной документ, который выдает банк; несоблюдение письменной формы влечет недействительность этого договора (он является ничтожным) (ст. 836 ГК РФ).

Виды вкладов: до востребования (возврат по требованию); срочный (возврат по истечении определенного срока) (ст. 837 ГК РФ).

Рассмотрим содержание договора.

Банк обязан:

— принять вклады от вкладчиков на равных условиях, которые им объявлены для вклада такого вида, не оказывая предпочтения одним вкладчикам по отношению к другим;

— начислять проценты на сумму вклада со дня, который следует за днем поступления сумм вклада в банк, до дня, который предшествует возврату вкладчику либо списанию его со счета по иным обстоятельствам;

— выплачивать начисленные проценты по требованию вкладчика; выдавать сумму вклада или ее часть по требованию вкладчика (отказ вкладчика от данного права ничтожен); исключение из этого

¹ Закон РСФСР от 02.12.1990 № 395-1 «О банках и банковской деятельности» // СЗ РФ. 1990. № 6. Ст. 492.

правила может предусматриваться в договоре с вкладчиком — юридическим лицом; при возврате срочного вклада до истечения срока проценты по вкладу выплачиваются в размере, который соответствует размеру процентов по вкладу до востребования.

Банк вправе не ранее, чем через месяц после извещения вкладчика, изменить величину процентов, которые выплачивают на вклады до востребования. Понижение процентов по срочным вкладам граждан допустимо исключительно на основании закона, по срочным вкладам юридических лиц — на основании закона или договора.

Вкладчик вправе:

— при неисполнении банком собственных обязанностей обеспечить возврат вклада в одностороннем порядке расторгнуть договор и требовать от банка немедленно возратить сумму вклада и выплатить установленные проценты за весь период пользования банком средствами вкладчика;

- лично или через представителя пополнять вклад;
- получать по вкладу проценты;
- получать информацию об обеспечении вклада;
- распорядиться вкладом на случай смерти.

3.5. Договор банковского счета

Легальное определение договора банковского счета дано законодателем в п. 1 ст. 845 ГК РФ, согласно ему *банк берет на себя обязанность принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета) денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведения других операций по счету.*

Договор банковского счета — консенсуальный, возмездный, двустороннеобязывающий.

Консенсуальность договора банковского счета означает, что он рассматривается как заключенный не с момента поступления или внесения денежных средств на счет, который открыт банком, а с момента, когда стороны пришли к соглашению по его существенным условиям. С момента заключения договора у сторон появляются права и обязанности.

Что касается возмездности договора банковского счета, то возмездным он предполагается в силу общего правила, так как законодательно установлена обязанность банка оплатить проценты за пользование остатком денежных средств на счете и оплата клиентом услуг банка за совершение операций с денежными средствами, которые находятся на счете.

Стороны договора — банк и клиент.

Банк — кредитная организация, у которой есть лицензия на проведение операций по ведению соответствующих счетов клиентов.

Клиент (владелец счета) — любые юридические и физические лица.

Предмет договора — денежные средства клиента, которые находятся на его банковском счете, с которыми осуществляются операции, обусловленные договором.

Форма договора — простая письменная. Заключение договора производится следующими способами:

- договор в виде единого документа подписывают стороны;
- клиент подает заявление об открытии счета (оферта), на котором руководитель банка ставит разрешительную надпись (акцепт).

Виды банковских счетов:

- расчетный счет — открывают для организаций и предпринимателей в целях ведения коммерческой деятельности;
- накопительный счет — открывают для коммерческих организаций в целях оплаты уставного (складочного) капитала, затем этот счет преобразуется в расчетный счет;
- текущий счет — открывают для организаций (их филиалов и представительств), которые не ведут коммерческую деятельность;
- расчетный субсчет — открывают для организаций в целях расчетов с филиалами и представительствами;
- бюджетный счет — открывают субъектам, которые имеют право распоряжаться средствами соответствующего бюджета (органам власти, администрациям);
- валютный счет — открывают в целях зачисления иностранной валюты и расчетов ею;
- корреспондентский счет — открывают либо в подразделениях расчетной сети ЦБ РФ (расчетно-кассовые центры), либо в иных кредитных организациях или прямо в банках в целях взаиморасчета между ними.

Рассмотрим содержание договора банковского счета.

Банк вправе:

- использовать денежные средства, находящиеся на счете клиента, за что клиенту выплачивается соответствующее вознаграждение;
- потребовать расторгнуть договор в судебном порядке, если сумма на счете окажется меньше минимального размера, который предусматривают банковские правила или договор, если такая сумма не будет восстановлена в течение месяца со дня извещения об этом

банка; или операции по счету не проводились в течение года, если другое не предусматривается в договоре.

В обязанности банка входит:

- открытие клиенту счета в определенный в договоре срок; если подобный срок не введен соглашением сторон, то в разумный срок (ст. 314 ГК РФ);

- совершение для клиента операций по счету;

- зачисление денежных средств, поступивших на счет клиента не позже дня, который следует за днем поступления в банк платежного документа;

- своевременное и точное выполнение поручений клиента о списании денежных средств со счета в границах остаточных денежных средств на счете, т. е. кредитового остатка (при отсутствии требуемых денежных средств у клиента банк в действительности кредитует его, так как исполняет его поручение за счет своих денежных средств (овердрафт по счету), к данным отношениям применяют правила о займе и кредите, которые установлены гл. 42 ГК РФ);

- осуществление платежей в очередности, которая установлена ст. 855 ГК РФ, если в договоре оговаривается возможность овердрафта, а сумма предъявляемых к счету требований превысит сумму денежных средств на счете клиента;

- ведение учета денежных средств на счете клиента, а также всех осуществляемых им операций по счету; при выявлении ошибки (техническая или арифметическая) по личной инициативе, не получая согласие клиента произвести изменение в записи по счету, восстанавливая излишне списанную сумму или списав ее со счета;

- соблюдение тайны банковского счета, операций по счету и сведений о клиенте.

Клиент вправе:

- открывать счета в любых банках, вносить деньги (хранить их в банке);

- производить расчеты в безналичном порядке (юридическое лицо); ограничивать права клиента по распоряжению денежными средствами, которые находятся на счете, не допускается (исключение составляет наложение ареста на денежные средства, которые находятся на счете, или приостановление операций по счету в случаях, предусмотренных законом);

- расторгать договор в любой момент; при расторжении договора банк должен вернуть клиенту остаток денежных средств на счете

и сумму установленных процентов либо перечислить такие суммы на названный клиентом счет не позднее 7 дней вслед за получением уведомления клиента о расторжении договора банковского счета; закрывать свой счет;

— потребовать от банка возместить убытки в случае разглашения банком банковской тайны.

В обязанности клиента входит:

— соблюдение банковских правил;

— оплата расходов банка по совершению операций (если это прямо предусмотрено договором).

3.6. Договор финансирования под уступку денежного требования

Легальное определение договора финансирования под уступку денежного требования (договору факторинга) дано законодателем в п. 1 ст. 824 ГК РФ, согласно ему *одна сторона (клиент) обязывается уступить другой стороне — финансовому агенту (фактору) денежные требования к третьему лицу (должнику) и оплатить оказанные услуги, а финансовый агент (фактор) обязывается совершить не менее двух действий, которые связаны с денежными требованиями, являющимися предметом уступки.*

Договор — реальный, консенсуальный, возмездный, взаимный.

Обязанности финансового агента (фактора) сводятся к следующему:

— передать клиенту денежные средства в счет денежных требований, в том числе в виде займа или предварительного платежа (аванса);

— осуществить учет денежных требований клиента к третьим лицам (должникам);

— осуществить права по денежным требованиям клиента, в том числе предъявить должникам денежные требования к оплате, получить платежи от должников и произвести расчеты, которые связаны с денежными требованиями;

— осуществить права по договорам об обеспечении исполнения обязательств должников.

Стороны договора — финансовый агент (фактор) и клиент.

Финансовый агент (фактор) — специальный субъект — коммерческая организация; не допускается последующая уступка денежного требования финансовым агентом (последующая уступка может быть предусмотрена договором).

Клиентом может быть любой субъект гражданского права.

Предмет договора — существующее или будущее денежное требование. Применительно к существующему срок платежа по требованию

уже наступил либо не наступил, а применительно к будущему — право на приобретение денежных средств появится только в будущем, в том числе из договора, который будет заключен в будущем (п. 1 ст. 826 ГК РФ). В первом случае финансирование осуществляют по правилам договора займа, во втором — по правилам кредитного договора.

Цена договора — стоимость уступаемого требования к должнику.

Срок определяется по соглашению сторон.

Форма договора аналогична форме цессии (ст. 389 ГК РФ). Это может быть простая или квалифицированная письменная форма сделки, а в определённых законом случаях — письменная форма с государственной регистрацией уступки права требования.

Рассмотрим содержание договора.

Должник вправе при требовании финансового агента к нему о производстве платежа предъявить к зачету собственные денежные требования, которые основаны на договоре с клиентом, имевшиеся уже у должника ко времени, когда тот получил уведомление об уступке требования финансовому агенту (ст. 832 ГК РФ).

Должник должен произвести платеж финансовому агенту (фактору), если клиент либо финансовый агент (фактор) письменно уведомил его об уступке денежного требования данному финансовому агенту (фактору) и в уведомлении определено подлежащее исполнению денежное требование или указан способ его определения, а также указано лицо, которому следует произвести платеж (ст. 830 ГК РФ).

Финансовый агент приобретает право на все суммы, получаемые им от должника во исполнение требования, а клиент не отвечает перед финансовым агентом за то, что полученные им суммы оказались меньше цены приобретенного агентом требования (если по условиям договора уступка денежного требования осуществлена в целях приобретения этого требования) (ст. 831 ГК РФ).

В обязанности финансового агента входит:

— по просьбе должника в разумный срок предоставление должнику доказательств того, что уступка денежного требования финансовому агенту действительно была произведена (ст. 830 ГК РФ);

— предоставление клиенту финансирования.

Таким образом, расчеты между субъектами по гражданско-правовым обязательствам осуществляются наличными и безналичными денежными средствами. Кредитным обязательствам свойственно доверие управомоченного лица к должнику, проявляющееся в передаче ценностей в отсутствие незамедлительного встречного предоставления.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое целевой заём и что такое государственный (муниципальный) заём?
2. Каково содержание договора займа?
3. Какова ответственность по договору займа?
4. Каково содержание кредитного договора?
5. В чем состоит отличие и есть ли сходство кредитного договора и договора займа?
6. Что такое товарный и коммерческий кредит?
7. Что является предметом договора банковского вклада?
8. Назовите стороны договора банковского счета и охарактеризуйте их.
9. Какова ответственность должника по договору банковского вклада?
10. Что понимается под договором банковского счета?
11. Какова форма договора банковского счета? Что необходимо, чтобы открыть счет?
12. Какие права и обязанности предоставлены законодателем банку и клиенту?
13. Какова ответственность сторон по договору банковского счета?
14. Что такое расчетные обязательства и каковы их формы?
15. В чем состоят особенности расчетов платежными поручениями, чеками, по аккредитиву, по инкассо?

ГЛАВА 9. ХРАНЕНИЕ. СПЕЦИАЛЬНЫЕ ВИДЫ ХРАНЕНИЯ

§ 1. Понятие и основные элементы договора хранения

Легальное определение договора хранения дано законодателем в п. 1 ст. 886 ГК РФ, согласно ему *одна сторона (хранитель) берет на себя обязательство хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности.*

Договор хранения может быть реальным или консенсуальным, возмездным или безвозмездным, взаимным или односторонним.

Реальный характер договора хранения проявляется в установке на то, что составляющая его суть обязанность по хранению вещи распространяется лишь на передаваемую вещь. Аналогично другим реальным договорам, здесь работает принцип: нет передачи предмета договора — нет и самого договора.

С юридико-технической точки зрения договор хранения в римском праве был крайне сложным, и в связи с этим единства мнений по многим вопросам не было, тем не менее конструкция договора хранения нашла свое место в характерной для данной правовой системы, но немногочисленной группе реальных договоров, для заключения которых только лишь согласия самого по себе было недостаточно для порождения соответствующих прав и обязанностей между сторонами. Требовалась непосредственная передача вещи, которая принадлежала передающему её, а сам процесс передачи должен был быть основан на соглашении сторон.

Конструктивным признаком основания реального договора хранения выступало сочетание следующих действий: достижение соглашения сторон, сама передача без утраты права собственности на передаваемую вещь.

Прототипом модели реального договора послужил неформальный контракт, хотя и не обладавший необходимой юридической силой, но заключающийся в передаче во временное пользование вещи для обусловленной цели с последующим возвращением по ненужности. Определяющим признаком реальности договора хранения являлось выражение: «нет передачи вещи хранителю — нет и самого договора».

В качестве предмета хранения в Древнем Риме выступала движимость. Исключение на хранение недвижимости допускалось только для одного из специальных видов хранения — секвестра (секвестрации). Суть секвестра состояла в том, что спорную вещь на хранение передавали третьему лицу спорящие по вопросу о её принадлеж-

ности, а после разрешения спора вещь передавалась победителю. Секвестры порождали или достигаемое соглашение между спорящими сторонами, или выносимое судом по делу особое постановление по этому вопросу. Цель секвестра состояла в обеспечении для победившего в споре исполнения решения, т. е. получение признанной за ним определенной вещи в надлежащем порядке. Услуги секвестранта (держателя секвестра) по хранению спорной вещи оплачивал тот, кому она была присуждена.

Свод законов Российской империи в книге четвертой выделял отдельную гл. 5 «О сдаче и приемке на сохранение или о поклаже», охватывавшую передачу и приемку на сохранение вещей.

В России имелись специальные акты, такие как Положение о товарных складах от 30.05.1888, специальный раздел «О товарных складах» Устава торгового 1909 г., регулирующие наиболее сложный вид хранения — хранение на товарном складе, которое было подчинено специальному режиму, включающему разрешительную систему их создания. Публичность складских операций проявлялась в гарантиях, которые предоставляли потенциальные кредиторы.

В проекте кн. V Гражданского уложения Российской империи глава, которая была посвящена поклаже, содержалась норма, предусматривающая, что поклажа в товарных складах обусловливается специальными правилами¹.

В послереволюционный период в правовом регулировании хранения возникли пробелы, так в ГК РСФСР 1922 г. хранение упоминалось только как обязательство, которое возникает при определенных условиях прямо из закона или субсидиарно — из другого договора, например, обязанность хранения возлагалась на комиссионера.

В ГК РСФСР 1964 г. договор хранения был выделен в отдельную гл. 37, состоящую из 12 статей и охватывающую определение договора, требования относительно его формы, права и обязанности контрагентов, основания и размер ответственности хранителя.

Нормы ОГЗ 1991 г. договор хранения не регулировали. Определение договора хранения, которое приводится в ст. 886 ГК РФ, воспроизводит содержащееся в ст. 422 ГК 1964 г.

Договор хранения является разновидностью договора услуг.

Рассмотрим стороны договора, в качестве которых выступают поклажедатель и хранитель.

¹ Гражданское уложение. Проект... Кн. V. Т. II. С. 363–364.

Поклажедатель — физическое или юридическое лицо, собственник либо любое лицо, владеющее вещью на законном основании.

Хранитель — физическое или юридическое лицо.

В консенсуальном договоре в роли хранителя выступают:

- коммерческие организации;
- граждане-предприниматели;
- некоммерческая организация при условии, что хранение является одной из целей ее профессиональной деятельности (профессиональный хранитель).

Деятельность по хранению может быть лицензируемой. Например, п. 34 ч. 1 ст. 12 Федерального закона от 08.08.2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» лицензируемой деятельностью признает хранение лома черных и цветных металлов».

Предмет договора — услуги по хранению, оказываемые хранителем поклажедателю.

Срок договора:

- срочный;
- бессрочный (до востребования) (ст. 889 ГК РФ).

Цена договора определяется по соглашению сторон, если она не predetermined действующими тарифами и ставками.

Форма договора — письменная (ст. 161, 887 ГК РФ); принятие вещи на хранение удостоверяет хранитель, выдавая поклажедателю сохранный расписку, квитанцию, свидетельство или иной документ, подписанный им; номерной жетон (номер) или другой знак, подтверждающий принятие вещей на хранение.

§ 2. Содержание договора хранения

Хранитель вправе:

- изменять способы, место и другие условия хранения, не ожидая ответа поклажедателя (п. 1 ст. 893 ГК РФ);
- отказаться исполнять договор и требовать от поклажедателя незамедлительно забрать сданную на хранение вещь при просрочке выплаты вознаграждения за хранение более чем на половину времени, за которое оно должно быть выплачено (п. 2 ст. 896 ГК РФ);
- после обязательного письменного предупреждения поклажедателя, в случае, когда поклажедатель явно не исполняет свою обязанность взять вещь обратно;
- продать вещь, которую не забирает обратно поклажедатель, письменно уведомленный о необходимости это сделать, по цене, ко-

торая сложилась в месте хранения, или с аукциона, если стоимость вещи больше 100 МРОТ (п. 2 ст. 899 ГК РФ).

В обязанности хранителя входит:

- хранение вещи и возврат ее в сохранности (п. 1 ст. 886 ГК РФ);
- принятие вещи на хранение (п. 2 ст. 886 ГК РФ);
- хранение вещи в течение определенного в договоре срока (п. 1 ст. 889 ГК РФ);
- обеспечение сохранности принятой на хранение вещи (ст. 891 ГК РФ);
- неиспользование вещи без согласия поклажедателя (ст. 892 ГК РФ);
- выполнение принятых обязательств лично (ст. 895 ГК РФ);
- немедленное уведомление поклажедателя о передаче вещи на хранение третьему лицу (ст. 895 ГК РФ);
- запрос согласия поклажедателя на чрезвычайные расходы (п. 2 ст. 898 ГК РФ);
- возврат поклажедателю или лицу, указанному им в качестве получателя, той самой вещи, которая была принята на хранение, по окончании срока ее хранения (п. 1 ст. 900 ГК РФ);
- возврат принятой на хранение вещи по первому требованию поклажедателя до истечения предусмотренного договором срока ее хранения (ст. 904 ГК РФ);
- возврат вещи в том же состоянии, в каком она была принята на хранение, с учетом ее естественных изменений (ухудшение, убыль и т. д.) в результате ее естественных свойств (п. 2 ст. 900 ГК РФ);
- возврат вещи одновременно с передачей плодов и доходов, полученных за время ее хранения, если другое не предусмотрено в договоре хранения (п. 3 ст. 900 ГК РФ).

Поклажедатель вправе:

- в случае гибели или порчи вещи потребовать компенсировать ее стоимость (часть) или заменить вещь другой (если возможно);
- требовать вернуть сданную на хранение вещь до окончания срока ее хранения (ст. 904 ГК РФ).

В обязанности поклажедателя входит:

- предупреждение хранителя о свойствах имущества и специфике его хранения (ст. 894, 901, 903 ГК РФ);
- выплата хранителю вознаграждения за хранение вещи (ст. 896 ГК РФ);
- возмещение расходов на хранение вещи (ст. 897, 898 ГК РФ);

— немедленное получение вещи, переданной на хранение, по окончании срока ее хранения (п. 1 ст. 899 ГК РФ);

— возмещение хранителю убытков, которые причинены свойствами данной вещи, если хранитель, принимая вещь на хранение, не знал и не должен был знать о таких ее свойствах (ст. 903 ГК РФ).

§ 3. Договор складского хранения и иные специальные виды хранения

Легальное определение договора складского хранения дано законодателем в п. 1 ст. 907 ГК РФ, согласно ему *товарный склад (хранитель) берет на себя обязательство за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности.*

Сторонами договора — склад (хранитель) и товаровладелец (поклажедатель) — могут быть лишь предприниматели.

Товарный склад — организация, которая осуществляет в качестве предпринимательской деятельности хранение товаров и оказывает услуги, которые связаны с хранением (абз. 2 п. 1 ст. 907 ГК РФ).

Различают товарные склады общего пользования (обслуживают любого товаровладельца) и ведомственные товарные склады (обслуживают определенные организации). Склады общего пользования работают на условиях публичного договора.

Форма договора — письменная; считается соблюденной при наличии одного из документов:

— складская квитанция — свидетельствует о принятии товара складом и содержит его основные характеристики;

— простое складское свидетельство — единый документ, выданный на предъявителя и подтверждающий принятие товара (предъявительская ценная бумага); при залоге товара передается залогодержателю, у товаровладельца остается копия с записью о залоге;

— двойное складское свидетельство — состоит из двух частей (складского и залогового свидетельства), которые могут отделяться и участвовать в обороте самостоятельно через индоссамент (ордерные ценные бумаги) (ст. 912, 913 ГК РФ).

Товар, который принимают на хранение по двойному или простому складскому свидетельству, может стать в течение его хранения предметом залога путем залога соответствующего свидетельства (п. 4 ст. 912 ГК РФ). Залоговое свидетельство (варрант) участвует в обороте у кредиторов товаровладельца, складское — у покупателей его товара.

Правам и обязанностям сторон присущи характерные только им особенности.

Склад вправе для обеспечения сохранности товара изменять условия их хранения самостоятельно (п. 1 ст. 910 ГК РФ).

Склад обязан:

— принимая товары на хранение, за собственный счет производить осмотр товаров и определять их количество и внешнее состояние (п. 1 ст. 909 ГК РФ);

— уведомить товаровладельца о существенном изменении условий хранения товара для того, чтобы обеспечить его сохранность (п. 1 ст. 910 ГК РФ).

Товаровладелец вправе во время хранения осматривать товары (образцы, пробы) и принимать необходимые меры для обеспечения сохранности товаров (п. 2 ст. 909 ГК РФ).

Стороны вправе при возврате товара требовать за свой счет его осмотра и проверки количества (п. 1 ст. 911 ГК РФ).

Заявление о недостатке (повреждении) товара вследствие его ненадлежащего хранения подается складу в письменной форме при получении товара (если его совместный осмотр и проверка не проводились), а в отношении скрытых недостатков — в течение 3 дней после получения товара. Если товаровладелец не подает такое заявление в установленные сроки, договор хранения считается ненарушенным (п. 2 ст. 911 ГК РФ).

Специальные виды хранения

Хранение в ломбарде (ст. 919–920 ГК РФ)

Ломбард — это юридическое лицо, представляющее собой специализированную коммерческую организацию, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей (ст. 2 Федерального закона от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах»¹).

Определение договора хранения в ломбарде приведено в ст. 9 федерального закона «О ломбардах». По условиям такого договора гражданин — поклажедатель сдает вещь, которая ему принадлежит, на хранение в ломбард, а ломбард берет на себя обязательство осуществлять на возмездной основе хранение вещи, которая была им принята.

Договор хранения — публичный, возмездный.

¹ Федеральный закон от 19.07.2007 № 196-ФЗ «О ломбардах» // СЗ РФ. 2007. № 31. Ст. 3992.

Стороны договора: хранитель — ломбард (коммерческая организация); поклажедатель — гражданин.

Цена — по соглашению сторон; при сдаче вещи на хранение обязательна ее оценка.

Срок — хранение в ломбарде всегда срочное. Невостребованные вещи ломбард хранит в течение 2 месяцев по истечении срока, после чего вправе продать их в порядке, установленном для реализации заложенного имущества. Выручка от продажи подлежит передаче поклажедателю за вычетом платы за ее хранение.

Реализация невостребованной вещи, на которую обращено взыскание, осуществляется путем ее продажи, в том числе с публичных торгов. В случае, если сумма оценки невостребованной вещи превышает 30 000 рублей, ее реализация осуществляется только путем продажи с публичных торгов. Публичные торги по продаже невостребованной вещи проводятся в форме открытого аукциона, при этом начальной ценой невостребованной вещи является сумма ее оценки, указанная в залоговом билете или сохранной квитанции.

После продажи невостребованной вещи требования ломбарда к заёмщику или поклажедателю погашаются, даже если сумма, которую выручили при реализации невостребованной вещи, недостаточна для их полного удовлетворения.

Форма договора — письменная; подтверждается выдачей поклажедателю именной сохранной квитанции.

Ломбард как профессиональный хранитель несет повышенную ответственность за сохранность имущества, в связи с чем обязан за собственный счет страховать риск утраты и повреждения вещи, которая была принята на хранение, на сумму, равную сумме ее оценки, в пользу поклажедателя. Сданная на хранение вещь должна быть застрахована на протяжении всего периода ее нахождения в ломбарде.

Хранение ценностей в банке (ст. 921–922 ГК РФ)

Прием на хранение ценных бумаг, драгоценных металлов и камней, иных драгоценных вещей и других ценностей, в том числе документов, может осуществляться банком (ст. 921 ГК РФ).

Хранителем является банк или иное кредитное учреждение, имеющее лицензию на соответствующий вид банковской деятельности.

Заключение договора хранения ценностей в банке подтверждается выданным банком поклажедателю именного сохранного документа, предъявление которого и будет основанием для того, чтобы выдать хранимые ценности поклажедателю.

Разновидности сделок по хранению ценностей:

- хранение ценностей, непосредственно сданных на хранение;
- хранение ценностей в индивидуальном банковском сейфе:

клиент сам помещает ценности в сейф и изымает их из сейфа, работает с ними в банке; для этого ему выдается ключ от сейфа, карточка, которая позволяет идентифицировать клиента, либо другой знак или документ, подтверждающие право клиента на доступ к сейфу и его содержимому.

При этом различаются:

- хранение с использованием клиентом сейфа (ценности сдаются банку, он контролирует их помещение в сейф и изъятие из сейфа, отвечает за их наличие и сохранность);
- хранение с предоставлением клиенту сейфа, т. е. аренда сейфа у банка (клиент пользуется сейфом для хранения ценностей без контроля их наличия банком, банк отвечает не за содержимое сейфа, а за пресечение доступа к нему других лиц).

Хранение в камерах хранения на транспорте (ст. 923 ГК РФ)

По договору хранения вещей в камерах хранения транспортных организаций камеры хранения, которые находятся в ведении транспортных организаций общего пользования, берут на себя обязательство принять на хранение вещи пассажиров и прочих граждан независимо от наличия у них проездных документов.

Договор — публичный, возмездный.

Заключение договора подтверждает выдача поклажедателю квитанции или номерного жетона, предъявление которых является основанием для того, чтобы получить вещи обратно. При их утрате вещь выдается по представлении других доказательств принадлежности вещи поклажедателю.

Камеры хранения заключают договоры на срок, не превышающий пределов, установленных транспортным законодательством. Невостребованная вещь через 30 дней по истечении срока хранения реализуется самостоятельно либо через аукцион.

Убытки, понесенные поклажедателем в результате утраты, недостачи или повреждения вещи, возмещают в течение 24 часов с момента предъявления подобного требования; просрочка с возмещением влечет уплату процентов в порядке ст. 395 ГК РФ. Объем ответственности не превосходит сумму оценки вещи при ее сдаче на хранение.

Хранение в гардеробах организаций (ст. 924 ГК РФ)

Хранителем признается организация или владелец транспортного средства, в помещениях которых расположен гардероб, а поклажедателем — гражданин. В подтверждение сдачи вещи на хранение в гардероб гражданину обычно выдается номерок или жетон, что приравнивается к письменному оформлению договора (п. 2 ст. 887 ГК РФ).

Хранение в гардеробах предполагается безвозмездным, если иное не оговорено сторонами или не обусловлено другим бесспорным способом.

При этом хранитель обязан проявлять заботливость о сохранности вещей, соответствующую возмездному хранению. К хранению одежды и подобных вещей в специально отведенных для них местах (без сдачи на хранение) в организациях и на транспорте применяется то же правило.

Хранение в гостинице (ст. 925 ГК РФ)

Гостиницы (мотели, санатории, дома отдыха, пансионаты, бани и т. п. организации) отвечают как хранители по закону перед постояльцами за потерю, недостачу или повреждение их вещей, которые были внесены в гостиницу (исключение составляют деньги, валютные ценности, ценные бумаги и иные драгоценные вещи).

Внесенной в гостиницу считается любая вещь, которая вверена работнику гостиницы либо помещенная в гостиничном номере или ином принадлежащем гостинице месте. Постоялец должен доказать, что пропавшая вещь у него была в наличии, а также незамедлительно сообщить о потере, недостаче или повреждении собственных вещей.

Гостиница несет ответственность за утраченные деньги, иные валютные ценности, ценные бумаги и другие драгоценные вещи постояльца при условии, что гостиница приняла на хранение, либо постоялец сам поместил их в индивидуальный сейф, который предоставила ему гостиница, независимо от того, где находился такой сейф (в номере постояльца или в другом помещении гостиницы).

Гостиница может быть освобождена от ответственности за несохранность содержимого подобного сейфа, если приведет доказательства, что по условиям хранения доступ к сейфу кого-то без веденья постояльца был неосуществим либо стал возможным в результате непреодолимой силы.

Все заявления гостиниц об отсутствии их ответственности за несохранность вещей постояльцев не освобождают их от ответственности (п. 4 ст. 925 ГК РФ).

Секвестр (ст. 926 ГК РФ)

Секвестр может быть договорным и судебным.

По договорному секвестру двое или более лиц передают вещь, о праве на которую между ними возник спор, третьему лицу, которое принимает на себя обязанность, когда спор будет разрешен, возвратить вещь тому лицу, которому она будет присуждена по решению суда либо по соглашению всех спорящих лиц.

По судебному секвестру вещь, которая является предметом спора двух или более лиц, может быть передана на хранение в порядке секвестра по решению суда.

Договор о секвестре считается возмездным за счет сторон, которые спорят, если другое не предусматривает договор или решение суда.

Хранитель (секвестрарий) — лицо, избранное спорящими сторонами или назначенное судом.

Предметом секвестра могут быть как движимые, так и недвижимые вещи.

Объект хранения — спорная вещь.

Таким образом, по своей юридической природе хранение относится к отношениям по оказанию услуг, так как хранение направлено на оказание услуг по содержанию имущества в «целости и сохранности» и защите его от посягательств всех иных лиц.

Вопросы для самоконтроля:

1. Приведите определение договора хранения.
2. Перечислите важнейшие юридические признаки договора хранения.
3. В чем заключаются особенности договора складского хранения?
4. В чем отличия гражданско-правовой ответственности по договорам об охране имущества вневедомственной охраной от ответственности по договорам хранения?
5. Является ли предоставление места под стоянку транспортного средства договором хранения?
6. Какова ответственность организации за сохранность вещей, оставленных посетителями в отведенных для этого местах?
7. В каких случаях организация не несет ответственность за ценные вещи посетителя, оставленные в отведенных для хранения одежды, головных уборов, иных аналогичных вещей местах?
8. Могут ли быть переданы на хранение в порядке секвестра движимые вещи?
9. Освобождает ли гостиницу от ответственности сделанное ею объявление о том, что она не принимает на себя ответственности за несохранность вещей постояльцев?

ГЛАВА 10. СТРАХОВАНИЕ

§ 1. Страховые обязательства

В современных условиях усиливается воздействие вредоносных моментов в жизнедеятельности людей, что определяет насущность формирования страхования как самого эффективного способа защиты интересов физических и юридических лиц.

Страхование представляет собой вид необходимой общественно полезной деятельности, в результате которой граждане и организации заблаговременно страхуют свои интересы от негативных последствий в сфере их материальных и личных нематериальных благ через внесение денежных взносов в специальный фонд специализированной организации (страховщика), которая оказывает услуги по страхованию, а страховщик в случае наступления названных последствий производит выплату за счет средств собственного фонда страхователю или другому лицу обусловленной суммы. Принимая во внимание, что страхование — достаточно сложное явление, его смысл условно можно выразить через разделение ответственности, материальная основа которого состоит в создаваемом для указанной цели фонде.

Идея страхования зародилась в позаимствованном римлянами у древних греков Родосском законе о выброшенном в море, существо которого состояло в следующем: «Если для того, чтобы облегчить корабль произведено выбрасывание товаров, то возмещается путем взноса всех то, что совершено в интересах всех»¹.

Становление страхования в России связано с морским страхованием и относится к концу XVIII в. Стимулом развития отечественного страхования явилось стремление отвлечь предпринимателей от обращения к иностранным страховщикам. Для этого 28.07.1786 Екатерина II издала Манифест, согласно которому Государственный заёмный банк брал на себя обязательство на указываемых в Манифесте условиях страховать недвижимость. В этом же акте был установлен запрет «всякому отдавать на страх свои дома, фабрики и заводы в чужие государства и тем выводить деньги во вред или убытки государственные»². Государственная монополия страхования просуществовала недолго в связи с быстрым

¹ Титул II Книги четырнадцатой Дигест // Памятники римского права. Законы XII таблиц. Институции Гая, Дигесты Юстиниана. Москва: Зерцало, 1997. С. 387.

² Ноткин О.А. Страхование имущества по русскому законодательству / под ред. А. Я. Антоновича. Киев: Тип. А. Давиденко, 1888. С. 14–15.

развитием данной отрасли и формированием специализированных страховых акционерных обществ. Так, уже в 1827 г. появилось первое Российское страховое от огня общество, в последующем были созданы и другие страховые общества с аналогичными функциями. Наравне с имущественным вводилось и страхование личное.

Свод законов гражданских Российской империи содержал 5 статей (с 2199 по 2200.3), которые были посвящены страхованию как таковому, включая предписание на то, что страховые отношения являются договорными. В России в это время развивалось не только добровольное, но и обязательное страхование, которое было основано на законе, например, обязательное земское страхование от огня, основанное на принципе взаимного страхования.

В книге пятой проекта Гражданского уложения детально регламентировались отношения по страхованию в одноименной главе, состоящей из более чем 70 статей. Отдельно от иных видов имущественного страхования было выделено страхование от огня. Что касается личного страхования, то его нормы были распространены на случаи «смерти лица, достижения им определенного возраста, потери им здоровья либо способности к труду или наступления в его жизни иного предусмотренного в договоре события».

После 1918 г. в России страхование во всех видах и формах было государственной монополией, в силу чего страхователям — кооперативным организациям и гражданам в качестве страховщика была противопоставлена единственная организация — Госстрах при Наркомате финансов СССР.

В связи с изданием декрета от 23.03.1918 «Об учреждении государственного контроля над всеми видами страхования» был создан Совет по страховым организациям. Нормы декрета от 28.11.1918 «Об организации страхового дела в Российской республике» допускали за пределами государственного страхования лишь взаимное страхование движимости и товаров, а также страхование, которое осуществляли кооперативные организации.

Правовое урегулирование отношений по страхованию осуществлялось ГК РСФСР 1922 г. нормами главы «Страхование», состоящей из 35 статей, посвященных полностью договорному страхованию, в них также было урегулировано имущественное и личное страхование.

Нормы ГК РСФСР 1964 г. применительно к регулированию отношений по страхованию существенно отличались, начиная с названия соответствующей главы, которая именовалась «Государственное страхо-

вание», что подтверждало наличие государственной монополии страховой деятельности и подчеркивало возможность свободного использования как договорного, так и недоговорного страхования. Также значительно уменьшился объем главы и сократился до 5 статей, в которых раскрывалась суть обязательного и добровольного государственного страхования; регулировались отношения в связи с переходом к страховой организации, которая выплатила страховое возмещение по имущественному страхованию, прав страхователя в отношении лица, ответственного за причиненный ущерб; содержалась общая отсылка к правилам страхования.

Морское страхование регулировалось нормами гл. XII Кодекса торгового мореплавания.

С принятием ОГЗ 1991 г. в нормах о страховании произошел отказ от государственной монополии в данной области, основным видом страхования стало добровольное страхование, обязательное государственное страхование стало единственным, которое могли осуществлять исключительно государственные страховые организации. Нормы ОГЗ больше не требовали неопровержимого утверждения правил страхования Правительством Российской Федерации; также увеличилось число объектов имущественного страхования.

В действующем ГК РФ гл. 48 «Страхование», состоящая из 44 статей, охватывает многообразные страховые отношения.

Основные понятия страхового права

Страховой риск — это событие, вероятность и случайность наступления которого предполагается, и на случай наступления которого осуществляется страхование (п. 1 ст. 9 закона Российской Федерации от 27.11.1992 № 4015-I «Об организации страхового дела в Российской Федерации»¹, далее — закон о страховании).

Страховой случай — совершившееся событие, которое предусмотрено в договоре страхования или законе, и с наступлением которого у страховщика появляется обязанность произвести страховую выплату страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю или иным третьим лицам (п. 2 ст. 9 закона о страховании).

Страховая сумма — установленная законом или договором страхования сумма, в пределах которой страховщик обязывается выплатить страховое возмещение в силу правил об имущественном страхо-

¹ Закон Российской Федерации от 27.11.1992 № 4015-I «Об организации страхового дела в Российской Федерации» // Ведомости РФ. 1993. № 2. Ст. 56.

вании или которую он обязывается выплатить по нормам о личном страховании (ст. 947 ГК РФ).

Страховая выплата — денежная сумма, которую страховщик берет на себя обязательство выплатить в соответствии с законом или договором страхования при наступлении страхового случая.

Страховая премия — это плата за страхование, которую страхователь (выгодоприобретатель) берет на себя обязательство выплатить страховщику в порядке и в сроки, которые установлены законом договором о страховании (п. 1 ст. 954 ГК РФ).

Страховой тариф — это ставка, которая взимается с единицы страховой суммы с учетом объекта страхования и характера страхового риска, используемая для расчета величины страховой премии (п. 2 ст. 954 ГК РФ).

Страховой взнос — часть страховой премии, если она должна быть выплачена в рассрочку (ст. 954 ГК РФ).

§ 2. Страховые правоотношения

Договор страхования (общие положения)

По договору страхования одна сторона (страхователь) вносит другой стороне (страховщику) обусловленную договором плату (страховую премию), а страховщик берет на себя обязательство при наступлении предусмотренного договором события (страхового случая) выплатить страхователю или иному лицу, в пользу которого заключен договор страхования, страховое возмещение или страховую сумму.

Договор страхования — консенсуальный или реальный, возмездный, взаимный синаллагматический: обе стороны в данном случае несут равнозначные обязанности — выплачивать страховые взносы (для страхователя) и произвести страховую выплату (для страховщика).

Рассмотрим элементы договора страхования. Стороны договора: страхователь и страховщик.

Страхователь — лицо, которое заключает договор страхования:

— страховой брокер — индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, которая осуществляет заключение договоров страхования от своего имени, но по поручению страхователя;

— застрахованное лицо — физическое лицо, жизнь и здоровье которого застрахованы по договору личного страхования или страхования ответственности;

— выгодоприобретатель — лицо, в пользу которого страхователь заключил договор страхования.

Страховщик — юридическое лицо, обладающее разрешением (лицензией) на осуществление страхования соответствующего вида (ст. 938 ГК РФ):

- страховой брокер — индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, которая осуществляет заключение договоров страхования от своего имени, но по поручению страховщика;

- страховой агент — физическое лицо, действующее от имени и по поручению страховщика.

Предмет договора — услуга, оказываемая страховщиком страхователю, воплощаемая в несении страхового риска в пределах страховой суммы.

Форма договора — письменная (договор; страховой полис [генеральный, разовый]).

Сроки по договору:

- определены строгими временными рамками (1 год, 5 лет);

- пожизненное страхование;

- сроки исполнения определенных обязанностей.

Рассмотрим содержание договора страхования.

Страховщик вправе:

- требовать предоставлять необходимые для установления страхового риска сведения от страхователя и независимо самому оценивать этот риск при заключении договора страхования имущества осмотреть имущество, а при необходимости — назначить экспертизу для определения его действительной стоимости; при личном страховании обследовать застрахованное лицо для оценки действительного состояния его здоровья;

- требовать признать договор страхования недействительным и применить последствия, предусмотренные п. 2 ст. 179 ГК РФ, в случае сообщения страхователем страховщику заведомо ложных сведений об обстоятельствах, которые имеют существенное значение в определении страхового риска;

- требовать изменить условия договора страхования или выплатить дополнительную страховую премию пропорционально увеличению риска вслед за уведомлением об обстоятельствах, которые влекут его увеличение;

- требовать расторгнуть договор страхования и возместить убытки, которые причинены расторжением договора (п. 5 ст. 453 ГК РФ), с зачетом выплаченной страхователем премии, если об обстоятельствах, которые влекут увеличение страхового риска, не было сообщено ни страхователем, ни выгодоприобретателем.

В обязанности страховщика входит:

— несение риска, предусмотренного договором, и при наступлении страхового случая совершение страховой выплаты в определенный срок на основании заявления страхователя и составленного страхового акта;

— выплата страхователю пени в размере 1 процента от просроченной суммы за каждый день просрочки;

— перезаключение договора с учетом мероприятий, которые были проведены страхователем по уменьшению страхового риска по его заявлению;

— сохранение тайны страхования (ст. 946 ГК РФ).

В обязанности страхователя входит:

— своевременная выплата страховых взносов, предусмотренных договором;

— при заключении договора страхования поставить в известность страховщика об известных ему обстоятельствах, которые имеют существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его наступления, если они не известны (не должны быть известны) страховщику (п. 1 ст. 944 ГК РФ);

— незамедлительное сообщение страховщику о значительных изменениях в обстоятельствах, о которых было сообщено при заключении договора, если они могут существенно влиять на увеличение страхового риска;

— оповещение страховщика о наступлении страхового случая в сроки, которые установлены в договоре страхования, и способом, указанным в нем.

§ 3. Виды и формы страхования

Страхование по своим объектам может быть классифицировано:

1. По отраслям: личное страхование; имущественное страхование; страхование ответственности.

2. По видам:

а) личное страхование: страхование жизни; страхование от несчастных случаев и болезней; медицинское страхование;

б) имущественное страхование: страхование средств наземного, воздушного и водного транспорта; страхование грузов; страхование других видов имущества; страхование финансовых рисков;

в) страхование ответственности: страхование ответственности заёмщиков за погашение кредитов; страхование ответственности вла-

дельцев автотранспортных средств; страхование иных видов ответственности.

3. По разновидностям:

а) личное страхование: страхование детей; страхование к бракосочетанию; смешанное страхование жизни; страхование дополнительной пенсии; страхование на случай смерти и потери здоровья;

б) имущественное страхование: страхование строений; страхование основных и оборотных фондов; страхование животных; страхование домашнего имущества; страхование средств транспорта и др.;

в) страхование ответственности: страхование на случай причинения вреда в процессе хозяйственной и профессиональной деятельности; страхование от убытков вследствие перерывов в производстве и др.

4. По формам страховых отношений:

а) добровольное страхование — осуществляется на основе договора между страховой организацией и лицом, страхующим свой интерес;

б) обязательное страхование — осуществляется в силу закона.

Виды, условия и последовательность проведения такого страхования определяются законами Российской Федерации. Расходы по нему относятся на себестоимость продукции. Тарифы взносов определены для работодателей в процентах от начисленной суммы фонда оплаты труда, а для индивидуальных предпринимателей и фермерских хозяйств — в процентах от их доходов.

К обязательному страхованию относят:

— личное страхование пассажиров от несчастных случаев на всех видах транспорта;

— государственное личное страхование военнослужащих и военнообязанных, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел;

— медицинское страхование граждан России;

— страхование работников предприятий с особо опасными условиями работы и др.;

— обязательное страхование ответственности владельцев транспортных средств.

Обязательное государственное страхование осуществляют за счет средств, которые предоставлены из соответствующего бюджета (п. 3 ст. 927 ГК РФ).

3.1. Договор имущественного страхования

Легальное определение договора имущественного страхования дано законодателем в п. 1 ст. 929 ГК РФ, согласно ему *страховщик взамен уплаты страхователем страховой премии берет на себя обязательство при наступлении страхового случая возместить страхователю или выгодоприобретателю причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах страховой суммы.*

Договор имущественного страхования консенсуальный, возмездный, двусторонний, публичный.

Стороны договора — страхователь (лицо, имеющее страховой интерес) и страховщик.

Предмет договора — услуга, оказываемая за плату страховщиком в принятии на себя риска убытков, которые могут понести имущество или имущественные интересы от наступления вредоносных событий, предусмотренных договором.

Страховая сумма должна быть не выше страховой стоимости имущества, но может быть меньше ее действительной (страховой) стоимости.

Форма договора:

- письменная (договор);
- страховой полис (генеральный полис — ст. 941 ГК РФ).

Характерные черты договора имущественного страхования:

- особый имущественный интерес страхователя или выгодоприобретателя заключить договор;
- цель имущественного страхования заключается в компенсации понесенных убытков, а не в извлечении дополнительных доходов;
- суброгация прав страхователя к страховщику прав на возмещение ущерба (ст. 965 ГК РФ);
- сокращенный срок исковой давности в 2 года (ст. 966 ГК РФ);
- при переходе прав на застрахованное имущество к другому лицу сохраняет силу.

Страхование имущества и предпринимательского риска допускается от различных страховых рисков как по одному договору, так и по отдельным разным договорам страхования, страховщиками в которых могут выступать различные лица (п. 1 ст. 952 ГК РФ).

Речь идет о т. н. «комбинированном» страховании, когда от нескольких рисков страхуют одно лицо. Например, одно и то же здание

можно застраховать по двум договорам страхования как на всю стоимость здания, так и в разных частях: в одном случае страхование производится от пожара, в другом — на случай землетрясения. Риски в таких случаях различны.

Рассмотрим содержание договора.

Страховщик вправе:

- осматривать имущество;
- при необходимости проверять информацию, предоставленную страхователем об имуществе;
- произвести оценку имущества;
- привлекать экспертов для установления действительной стоимости страхуемого имущества.

В обязанности страховщика входит:

- выплата страхового возмещения, соответствующего понесенным убыткам, при наступлении страхового случая;
- выдача на каждую партию товара, которая подпадает под действие генерального полиса, страхового полиса на данную отдельную партию;
- перезаключение договора имущественного страхования, если страхователем проведены мероприятия, уменьшившие риск наступления страхового случая, а также в случае изменения действительной стоимости застрахованного имущества;
- возмещение страхователю произведенных им расходов по предупреждению или уменьшению ущерба застрахованному имуществу, если данные расходы были произведены необходимыми в таких случаях мерами.

В обязанности страхователя входит:

- принятие разумных и доступных в сложившихся обстоятельствах мер при наступлении страхового случая для уменьшения потенциальных убытков (п. 1 ст. 962 ГК РФ);
- избежание действий, которые провоцируют страховой случай, соблюдение осмотрительности;
- бережное отношение к застрахованному имуществу; обязанность не снижать его стоимость бесхозяйственным отношением и неряшливым содержанием;
- передача страховщику всех документов и доказательств, необходимых ему для доказательств суброгации (п. 3 ст. 965 ГК РФ).

Виды договора имущественного страхования:

- страхование имущества (ст. 930 ГК РФ);

- страхование предпринимательских рисков (ст. 933, 967 ГК РФ);
- страхование гражданской ответственности (ст. 931, 932 ГК РФ).

Чаще всего на практике наблюдаются договоры страхования имущества. В качестве имущества, в отношении которого заключают договор страхования, выступают вещи, деньги, ценные бумаги и другие объекты. Исключение составляют права требования, принадлежащие страхователю, которые страхуют по договорам страхования ответственности и предпринимательского риска.

Допускается страховать имущество исключительно в пользу лица (страхователя или выгодоприобретателя), у которого есть основанный на законе, другом правовом акте или договоре интерес сохранить это имущество (п. 1 ст. 930 ГК РФ).

Такой интерес обычно возникает у лица, имеющего право в отношении соответствующего имущества (вещное или обязательственное), либо на которое возлагается обязанность обеспечить сохранность такого имущества.

При заключении договора страхования имущества, в котором у страхователя или выгодоприобретателя отсутствует интерес сохранить застрахованное имущество, он считается недействительным (п. 2 ст. 930 ГК РФ).

При заключении договора страхования имущества, в котором не указано имя (наименование) выгодоприобретателя, страхователю выдают страховой полис на предъявителя (п. 3 ст. 930 ГК РФ).

При заключении договора страхования предпринимательского риска допускается страховать предпринимательский риск исключительно самого страхователя и лишь в его пользу (п. 1 ст. 933 ГК РФ).

Договор — реальный, консенсуальный, двусторонний возмездный, взаимный, срочный.

Стороны договора: страховщик и страхователь.

Страховщик — коммерческая организации или индивидуальный предприниматель, которые имеют разрешение (лицензию на осуществление не просто страхования как такового, а соответствующего его вида).

Страхователь — коммерческие организации и индивидуальные предприниматели, страхующие свой предпринимательский риск.

В данном договоре нет выгодоприобретателя и застрахованного лица.

Предметом договора страхования предпринимательского риска выступают определенные действия, а именно оказание услуги по предоставлению страховой защиты.

В качестве имущественного интереса рассматривается риск убытков от предпринимательской деятельности в результате нарушения собственных обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий такой деятельности по обстоятельствам, которые не зависят от предпринимателя, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов — предпринимательский риск.

Страховое возмещение, рассчитываемое исходя из реального размера причиненных убытков, выплачивается в пределах страховой суммы, являющейся верхним пределом возможных страховых выплат, получаемых страхователем.

Форма договора — письменная.

Страхование гражданской ответственности:

— за причинение вреда или внедоговорной ответственности (ст. 931 ГК РФ);

— по договору или договорной ответственности (ст. 932 ГК РФ).

Особенности страхования ответственности:

— выплаты совершаются в пределах страховой суммы без учета убытков, которые застрахованное лицо фактически понесло; в связи с этим правила ст. 948–952 и 960 ГК РФ при страховании ответственности не применяют;

— при страховании внедоговорной ответственности — наличие застрахованного лица, которым может быть страхователь или выгодоприобретатель; однако не исключена ситуация, когда застрахованное лицо будет играть самостоятельную роль;

— при страховании договорной ответственности — отсутствие застрахованного лица; выгодоприобретатель имеется всегда;

— при страховании внедоговорной ответственности в отношениях могут принимать участие все участники страховых отношений — страхователь, страховщик, лицо, чья ответственность застрахована, и выгодоприобретатель.

По договору страхования риска ответственности по обязательствам, которые возникают вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, страхуется риск ответственности самого страхователя или другого лица, на которое такая ответственность может быть возложена (п. 1 ст. 931 ГК РФ).

В тех случаях, когда осуществление страхования ответственности за причинение вреда обязательно, а также когда страхование подобной ответственности предусмотрено законом или договором, лицо, в пользу которого заключен договор страхования, имеет право предъявления тре-

бования о возмещении вреда непосредственно страховщику, при этом вред может быть возмещен только в пределах страховой суммы.

В других случаях требование о возмещении вреда может быть предъявлено выгодоприобретателем исключительно страхователю (лицу, чья ответственность застрахована), который имеет право (но не обязан) привлекать к участию в деле страховщика. Если страховщик был привлечен, страховая выплата взыскивается непосредственно в пользу выгодоприобретателя. Если же страховщик не был привлечен, страхователь должен рассчитываться с выгодоприобретателем сам по себе, не прибегая к помощи страховщика.

Риск ответственности за нарушение договора допускается страховать только в случаях, которые предусмотрены законом — например, п. 2 ст. 587 ГК РФ (страхование, осуществляемое плательщиком ренты).

Риск ответственности за нарушение договора считают застрахованным в пользу той стороны, перед которой страхователь несет ответственность по условиям этого договора, — выгодоприобретателя, даже если договор страхования заключался в пользу другого лица либо в нем такое лицо не было указано. Следовательно, договор страхования договорной ответственности всегда заключают в пользу третьего лица.

3.2. Договор личного страхования

Легальное определение договора личного страхования дано законодателем в п. 1 ст. 934 ГК РФ, согласно ему *страховщик берет на себя обязательство за обусловленную договором плату (страховую премию), уплачиваемую страхователем, выплатить единовременно или выплачивать периодически обусловленную договором сумму (страховую сумму) в случае причинения вреда жизни или здоровью самого страхователя или застрахованного лица, достижения им определенного возраста или наступления в его жизни иного предусмотренного договором события (страхового случая).*

Договор личного страхования консенсуальный, двусторонний, возмездный, публичный.

Виды договора личного страхования:

— **рисковые** — страховая выплата полагается при наступлении страхового случая, который может вовсе и не наступить (страхование от несчастных случаев);

— **накопительные (сберегательные)** — страховая выплата будет произведена в любом случае, потому что страховым случаем неминуемо может стать один из указанных в них рисков; накопительные договоры неизменно должны включать рисковый элемент (страхование жизни).

Стороны договора — страховщик и страхователь.

Предмет страховой защиты — жизнь и здоровье. Эти объекты не имеют денежной оценки, поэтому страховую сумму в договорах личного страхования определяют соглашением сторон, а при обязательном личном страховании — законодательством.

Специфические черты договора личного страхования:

- характерный личный интерес, который должен быть у застрахованного лица, а именно интерес получить выплату в случае смерти или повреждения здоровья, по достижении определенного возраста или наступления определенных событий (п. 1 ст. 934 ГК РФ);

- особенный характер отдельных рисков, на случай которых заключают договоры личного страхования (например, дожитие до определенного возраста, достижение совершеннолетия, бракосочетание);

- застрахованное лицо может не совпадать ни со страхователем, ни с выгодоприобретателем (п. 2 ст. 934 ГК РФ);

- выплату страховой суммы производят в форме страхового обеспечения, не привязанного к тем или иным объективным критериям, а определяемого по усмотрению сторон в договоре (п. 3 ст. 947 ГК РФ);

- страховую выплату допускается осуществлять частями, причем в течение достаточно длительного срока;

- только договору личного страхования может быть присущ накопительный характер (преследуемая цель — не только компенсация вреда, причиненного личности, но и обеспечение определенного дохода (процентов) на вложенный капитал).

3.3. Обязательное страхование

Под обязательным страхованием понимается такая форма страхования, при которой на страхователя законом возлагается обязанность страховать жизнь, здоровье или имущество других лиц либо свою гражданскую ответственность перед другими лицами за свой счет или за счет заинтересованных лиц (п. 2 ст. 927 ГК РФ).

Характерные черты обязательного страхования:

- обязательным может быть и имущественное, и личное страхование;

- претворяется в жизнь в силу прямого указания закона для юридических лиц в отношении государственного или муниципального имущества, которое закреплено за ними на праве хозяйственного ведения или оперативного управления (п. 3 ст. 935 ГК РФ);

— согласно п. 1 ст. 935 ГК РФ законом на указанных в нем лиц может быть возложена обязанность страховать жизнь, здоровье или имущество иных определенных в нем лиц на случай причинения вреда их жизни, здоровью или имуществу; риск собственной гражданской ответственности, наступающей в результате причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц или нарушения договоров с другими лицами;

— оформляется договором страхования (п. 1 ст. 936 ГК РФ);

— осуществляется за счет страхователя (п. 2 ст. 936 ГК РФ);

— установлены гарантии прав лиц, в чью пользу осуществлено обязательное страхование в силу закона, предусмотрены строгие последствия нарушения правил страхования для страхователей (ст. 937 ГК РФ).

Особый случай обязательного страхования — это обязательное государственное страхование (п. 3 ст. 927, ст. 969 ГК РФ). Его характерные черты:

— устанавливается для обеспечения социально важных интересов граждан и государства, которые взаимосвязаны с жизнью, здоровьем и имуществом государственных служащих некоторых категорий;

— осуществляется за счет бюджетных средств соответствующего бюджета (п. 1 ст. 969 ГК РФ);

— страхователи — исключительно федеральные государственные органы исполнительной власти (абз. 2 п. 1 ст. 969 ГК РФ); страховщики — государственные страховые организации (п. 2 ст. 969 и ст. 938 ГК РФ); застрахованные лица — государственные служащие определенных категорий (абз. 1 п. 1 ст. 969 ГК РФ);

— оплата страхования производится в размере, который определен законом и другими правовыми актами о подобном страховании (п. 3 ст. 969 ГК РФ).

§ 4. Обязательное государственное страхование жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел

Сотрудники правоохранительных органов постоянно находятся в зоне повышенного риска. Нередко появляется необходимость заблаговременно обезопасить их от вредоносных воздействий либо свести их к минимуму. При поступлении сотрудников на службу в систему МВД России ведомство принимает на себя обязательства по страхованию их жизни и здоровья на случай смерти или стойкой утраты трудоспособности.

Под договором обязательного государственного страхования жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел следует понимать такой договор, по которому одна сторона (страховщик) берет на себя обязательство за обусловленную договором плату (страховую премию), уплачиваемую другой стороной (страхователем) за счет средств соответствующего бюджета, единовременно выплатить установленную законом сумму (страховую сумму) в случае причинения вреда жизни или здоровью указанным в договоре лицам (застрахованным лицам).

Согласно п. 1 ст. 43 федерального закона «О полиции»¹ «Жизнь и здоровье сотрудника полиции подлежат обязательному государственному страхованию за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета на соответствующий год».

Договор — реальный, возмездный, взаимный, заключается в пользу третьего лица.

Стороны договора обязательного государственного страхования: страхователь и страховщик.

Страхователь — федеральные органы исполнительной власти, в которых законодательством Российской Федерации предусмотрена служба в органах внутренних дел — МВД России (п. 2 ст. 2 закона от 28.03.1998 № 52-ФЗ²).

Страховщик — страховая организация, имеющая разрешение (лицензию) на осуществление обязательного государственного страхования и заключившая со страхователем (МВД России) типовой договор обязательного государственного страхования.

Страховщики выбираются в порядке, предусмотренном законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд (п. 1 ст. 2 закона от 28.03.1998 № 52-ФЗ).

В договор подлежат включению сведения о застрахованном лице и о выгодоприобретателе, которые приобретают по договору только права, но не обязанности.

¹ Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ «О полиции» // СЗ РФ. 2011. № 7. Ст. 900.

² Федеральный закон от 28.03.1998 № 52-ФЗ «Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации» // СЗ РФ. 1998. № 13. Ст. 1474.

Застрахованное лицо — лицо, в жизни которого должен произойти страховой случай, непосредственно связанный с личностью или обстоятельствами его жизни (личное страхование) — сотрудник органов внутренних дел.

В соответствии с п. 3 ст. 2 закона от 28.03.1998 № 52-ФЗ и п. 1 ст. 25 федерального закона «О полиции» в качестве застрахованных лиц в обязательном государственном страховании сотрудников органов внутренних дел являются граждане Российской Федерации, которые осуществляют служебную деятельность на должности федеральной государственной службы в органах внутренних дел и которым в установленном порядке присвоено специальное звание рядового или начальствующего состава полиции.

Согласно п. 3 ст. 2 закона № 52-ФЗ выгодоприобретателями выступают застрахованные лица, а в случае гибели (смерти) застрахованного лица:

- супруга (супруг), состоявшая (состоявший) на день гибели (смерти) в зарегистрированном браке с ним;
- родители (усыновители);
- бабушка и (или) дедушка при условии, что они воспитывали и (или) содержали его не менее 3 лет в связи с отсутствием у него родителей;
- отчим и (или) мачеха при условии, что они воспитывали и (или) содержали его не менее 5 лет;
- несовершеннолетние дети, дети старше 18 лет, ставшие инвалидами до достижения ими возраста 18 лет; дети в возрасте до 23 лет, обучающиеся в образовательных организациях;
- подопечные.

Объектом договора обязательного государственного страхования жизни и здоровья сотрудников полиции является их жизнь и здоровье (п. 1 ст. 969 ГК РФ, ст. 1 закона № 52-ФЗ).

Предмет договора — особого рода услуга, оказываемая страховщиком страхователю, воплощаемая в несении страхового риска в пределах страховой суммы.

Качественной характеристикой предмета данного договора является страховой риск, а количественной — страховая сумма.

В ст. 4 закона № 52-ФЗ приведен исчерпывающий перечень страховых случаев, с наступлением которых появляется право получить страховую сумму:

- гибель (смерть) застрахованного лица в период прохождения службы;

— смерть застрахованного лица до истечения одного года после увольнения со службы вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевания, полученных в период прохождения службы;

— установление застрахованному лицу инвалидности в период прохождения службы;

— установление застрахованному лицу инвалидности до истечения одного года после увольнения со службы вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевания, полученных в период прохождения службы;

— получение застрахованным лицом в период прохождения службы увечья (ранения, травмы, контузии);

— увольнение в связи с признанием их военно-врачебной комиссией негодными к службе или ограниченно годными вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевания, полученных в период прохождения службы.

Размеры страховых сумм, которые подлежат выплате выгодоприобретателям установлены ст. 5 закона № 52-ФЗ:

— в случае гибели (смерти) застрахованного лица в период прохождения службы либо до истечения одного года после увольнения со службы вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевания, полученных в период прохождения службы, — 2 000 000 рублей выгодоприобретателям в равных долях;

— в случае установления застрахованному лицу инвалидности: инвалиду I группы — 1 500 000 рублей; инвалиду II группы — 1 000 000 рублей; инвалиду III группы — 500 000 рублей;

— в случае получения застрахованным лицом в период прохождения службы тяжелого увечья (ранения, травмы, контузии) — 200 000 рублей, легкого увечья (ранения, травмы, контузии) — 50 000 рублей;

— в случае увольнения в связи с признанием военно-врачебной комиссией негодными или ограниченно годными к службе вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевания, полученных в период прохождения службы, — 50 000 рублей.

Страховые гарантии сотруднику полиции и выплаты в целях возмещения вреда, который причинен в связи с выполнением служебных обязанностей установлены в ст. 43 федерального закона «О полиции».

Членам семьи сотрудника полиции и лицам, находившимся на его иждивении, выплачивается единовременное пособие в размере 3 000 000 рублей в равных долях в случае гибели (смерти) сотрудника полиции вследствие увечья или иного повреждения здоровья, полученных в связи

с выполнением служебных обязанностей либо смерти, наступившей в течение одного года после увольнения со службы в полиции вследствие увечья.

При получении сотрудником полиции в связи с выполнением служебных обязанностей увечья или иного повреждения здоровья, которые исключают возможность дальнейшего прохождения службы в полиции, ему выплачивают единовременное пособие в размере 2 000 000 рублей.

Размер указанных страховых сумм ежегодно увеличивается (индексируется) с учетом уровня инфляции.

Порядок и условия выплаты страховой суммы

Выплату страховых сумм производит страховщик на основании документов, которые подтверждают наступление страхового случая. Перечень таких документов утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 29.07.1998 № 855¹ и объявлен приказом МВД России от 09.10.2012 № 924², в котором также утверждена инструкция об организации работы по обязательному государственному страхованию жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации.

Степень тяжести увечий застрахованных лиц определяется военно-врачебными комиссиями органов внутренних дел в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации от 04.07.2013 № 565 «Об утверждении Положения о военно-врачебной экспертизе»³ и приказом МВД России от 02.04.2018 № 190⁴.

¹ Постановление Правительства Российской Федерации от 29.07.1998 № 855 «О мерах по реализации Федерального закона “Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации”» // СЗ РФ. 1998. № 32. Ст. 3900; 2008. № 38. Ст. 4314.

² Приказ МВД России от 09.10.2012 № 924 (ред. 20.04.2015) «Об утверждении Инструкции об организации работы по обязательному государственному страхованию жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации, военнослужащих внутренних войск МВД России, граждан, призванных на военные сборы во внутренние войска МВД России» (Зарегистрировано в Минюсте России 06.02.2013 № 26880) // Российская газета. 2013. № 39.

³ Постановление Правительства Российской Федерации от 04.07.2013 № 565 «Об утверждении Положения о военно-врачебной экспертизе» // СЗ РФ. 2013. № 28. Ст. 3831.

⁴ Приказ МВД России от 02.04.2018 № 190 «О требованиях к состоянию здоровья граждан, поступающих на службу в органы внутренних дел Российской Федерации, и сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации, перечнях дополнитель-

Выплата страховых сумм производится независимо от сумм, причитающихся выгодоприобретателям по другим видам договоров страхования, за исключением случаев, установленных п. 2.1 ст. 11 федерального закона № 52-ФЗ.

Рассмотрим содержание договора. Договор обычно заключается в двух экземплярах, которые подписывают обе стороны. Оба экземпляра имеют равную юридическую силу, при этом один из них хранится у страхователя, другой — у страховщика.

В настоящее время постановлением Правительства Российской Федерации от 06.03.2014 № 169¹ утвержден типовой договор обязательного государственного страхования, осуществляемого в соответствии с законом № 52-ФЗ.

К обязанностям страхователя (МВД России), предшествующим наступлению страхового случая относятся:

- выплата страховых взносов в установленный срок;
- в соответствии с Типовым договором МВД России обязано сообщить страховщику сведения о застрахованных лицах, имеющие отношение к оценке страхового риска;
- кадровый аппарат МВД России знакомит застрахованных лиц с условиями и порядком осуществления их обязательного государственного страхования.

Эти сведения должны быть предоставлены страхователем гражданину при поступлении его на службу, а также застрахованным лицам посредством размещения на сайте страхователя в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» и в других доступных застрахованным лицам местах. Поддержание указанной информации

ных обязательных диагностических исследований, проводимых до начала медицинского освидетельствования, формах документации, необходимых для деятельности военно-врачебных комиссий, порядке проведения контрольного обследования и повторного освидетельствования и о признании утратившими силу некоторых нормативных правовых актов» // СПС «КосультантПлюс». URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 03.03.2019).

¹ Постановление Правительства Российской Федерации от 06.03.2014 № 169 «Об утверждении типового договора обязательного государственного страхования, осуществляемого в соответствии с Федеральным законом “Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации”» // СЗ РФ. 2014. № 11. Ст. 1147.

в актуальном состоянии — обязанность страхователя (п. 2 ст. 7 федерального закона № 52-ФЗ).

В обязанность страхователя (МВД России) с момента наступления страхового случая входит:

- сообщение по запросу страховщика сведений о наступлении страховых случаев и направление ему необходимой информации об обстоятельствах их наступления (п. 3 ст. 7 федерального закона № 52-ФЗ);

- оказание содействия выгодоприобретателям в истребовании и оформлении документов, необходимых для принятия решения о выплате страховых сумм;

- несение ответственности перед выгодоприобретателем при наступлении страхового случая на тех же условиях, на каких должна быть выплачена страховая сумма при надлежащем страховании в случае, если настоящий договор заключен страхователем на условиях, ухудшающих положение застрахованного лица (выгодоприобретателя) по сравнению с условиями, определенными федеральным законом № 52-ФЗ;

- осуществление со страховщиком обмена статистическими данными для расчета размера страхового тарифа (п. 4 ст. 9 федерального закона № 52-ФЗ);

- соблюдение требований законодательства Российской Федерации о защите государственной тайны;

- контроль исполнения страховщиком договора;

- требование от страховщика предоставить документацию о выплате страховых сумм по наступившим страховым случаям с указанием размера и даты выплаты по установленной страхователем форме, а также документов, подтверждающих исполнение обязательств в рамках договора.

Страхователь (МВД России) имеет право:

- по согласованию со страховщиком изменять условия договора;

- получить от страховщика разъяснения относительно условий страхования, порядка и сроков выплаты страховых сумм;

- по согласованию со страховщиком прекратить договор в случаях, которые предусмотрены договором; расторгнуть договор по решению суда или при одностороннем отказе стороны от его исполнения;

- определить состав конфиденциальной информации, которую передает страховщику; предъявить требования к ее хранению и защите.

Застрахованное лицо (выгодоприобретатель) вправе получить страховую сумму, а также неустойку в размере 1 процента страховой суммы за каждый день просрочки при необоснованной задержке в ее выплате

по вине страховщика из его средств. Выплату страховых сумм производит страховщик в срок до 15 дней со дня получения документов, которые требуются для принятия решения об указанной выплате.

В обязанности страховщика входит:

- осуществление со страхователем обмена статистическими данными, которые требуются для расчета размера страхового тарифа;
- выплата страховых сумм или извещение выгодоприобретателя и страхователя в письменной форме о принятом решении об отказе в выплате страховой суммы с обязательным мотивированным обоснованием причин отказа;
- соблюдение требований законодательства Российской Федерации о защите государственной тайны;
- уведомление в течение 10 дней о заключении договора федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере страховой деятельности в соответствии с п. 4 ст. 6 федерального закона № 52-ФЗ;
- предоставление по письменному запросу страхователя имеющейся информации (сведения, документы) по исполнению договора и др.

Страховщик вправе:

- потребовать своевременно выплатить страховую премию (страховые взносы) на условиях, которые предусмотрены договором;
- запросить сведения по страховому случаю у страхователя, военно-медицинской, другой организации страхователя, которые располагают информацией об обстоятельствах его наступления;
- прекратить договор в случаях, которые предусмотрены договором; расторгнуть договор по решению суда или при одностороннем отказе стороны от его исполнения;
- изменить условия договора;
- отказаться выплатить страховую сумму в случаях, которые предусмотрены договором (ст. 10 федерального закона № 52-ФЗ).

Таким образом, страхование представляет собой вид необходимой общественно полезной деятельности, при которой граждане и организации заблаговременно страхуют себя от неблагоприятных последствий в сфере их материальных и личных нематериальных благ через внесение денежных взносов в особый фонд специализированной организации (страховщика), которая оказывает услуги по страхованию, а страховщик в случае наступления названных последствий производит выплату за счет средств собственного фонда страхователю или другому лицу обусловленной суммы.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что означают понятия «страховой риск», «страховой случай», «страховой интерес», «страховая сумма», «страховая выплата»?
2. В чем состоит отличие понятия «страховая премия» от понятия «страховой взнос»?
3. Что означает понятие «страховой тариф»?
4. Кто является сторонами в договоре страхования?
5. Что означает понятие «страховой полис»? Какие реквизиты должны быть в нем указаны?
6. Каковы существенные условия договора страхования?
7. Как действует и прекращается договор страхования?
8. Что означает понятие «личное страхование» и в чем его отличие от имущественного страхования?
9. Что означает понятие «страхование ответственности»?
10. Что означает понятие «обязательное страхование»?

ГЛАВА 11. ДОГОВОРЫ ПОРУЧЕНИЯ, КОМИССИИ, АГЕНТСКИЙ ДОГОВОР

§ 1. Договор поручения (гл. 49 ГК РФ)

Легальное определение договора поручения дано законодателем в п. 1 ст. 971 ГК РФ, согласно ему *одна сторона (поверенный) принимает на себя обязанность совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия, в результате совершения которых права и обязанности возникают непосредственно у доверителя.*

Договор поручения — консенсуальный, возмездный или безвозмездный, двусторонний, фидуциарный.

Осмотрительный в основном подход римского права к прямому представительству и соединенным с ним правовым конструкциям оказал воздействие на последующее формирование соответственных отношений. Большое значение для формирования института представительства имел мандат. «Mandatum» римского права традиционно обуславливается в качестве аналога нынешнего договора поручения, и это вполне справедливо, поскольку перерастание этого соглашения именно в договор поручения не только легко объясняется этимологически, но и подтверждено историческими свидетельствами, письменными источниками права¹.

Что касается русского законодательства, то оно опирается на то, что нормы Свода законов (т. X ч. 1 [ст. 2291 и сл.]) говорят не о поручении, а о «верящих письмах» и о «доверенности», под которыми подразумеваются полномочия по совершению юридических действий. Согласно решению Правительственного Сената от 1870 г. № 1039 «Договор доверенности (поручения) заключается препоручением одним лицом (доверителем) исполнения его именем и под его ответственностью известных действий, определенных или неопределенных, и принятием на себя другим лицом (поверенным) сих действий к исполнению безвозмездно или за условное вознаграждение»².

В проекте Гражданского уложения Российской империи доверенностью назывался договор поручения³.

¹ Римское частное право / под ред. проф. И. Б. Новицкого, проф. И. С. Перетерского. С. 475.

² Победоносцев К. П. Курс гражданского права. В 3 т. Т. III. М.: Зерцало, 2003. С. 469.

³ См.: Гражданское уложение. Проект... Кн. V. Т. III. С. 1–2.

Нормы ГК РСФСР 1922 г. во многом воспроизводили нормы проекта Гражданского уложения в части, касающейся регулирования поручения и доверенности, так, гл. IX данного кодекса состояла из двух частей: «А. Поручение» (ст. 251–263) и «Б. Доверенность» (ст. 264–275).

Нормы ГК РСФСР 1964 г. внесли заслуживающие особенного внимания преобразования самой системы регулирования отношений, связанных с поручением. Во-первых, были перемещены нормы о доверенности, которые ранее находились в одной главе с поручением, в гл. 4 общей части ГК 1964 г. и объединены с нормами о представительстве. Во-вторых, изменился предмет договора поручения, относительно которого было указано, что это могут быть не всякие, а исключительно юридически целенаправленные действия.

ОГЗ 1991 г. устанавливали возмездность поручения (ст. 115), согласно которой доверитель обязывался выплатить поверенному вознаграждение, если иное не предусматривалось законодательством или договором.

Сегодня договор поручения — это самостоятельный договорной тип, регулируемый нормами отдельной гл. 49 ГК РФ.

Рассмотрим элементы договора. Стороны договора — поверенный и доверитель — граждане и юридические лица.

Поверенный — лицо, принимающее на себя обязанности по совершению юридических действий,

Доверитель — лицо, от имени и за счет которого эти действия осуществляются.

Предмет договора — оказание нематериальных посреднических услуг поверенным.

Цена договора — по соглашению сторон.

Срок договора — срочный; бессрочный.

Договор поручения заключается с указанием срока, в течение которого поверенный имеет право действовать от имени доверителя, или без такого указания (п. 2 ст. 971 ГК РФ).

Форма договора — письменная (договор поручения; доверенность).

В соответствии со ст. 971 ГК РФ в обязанности доверителя входит выдача поверенному доверенности на совершение юридических действий. Если доверенность выдается на совершение сделок, которые требуют нотариальной формы, она подлежит нотариальному удостоверению (п. 2 ст. 185 ГК РФ).

Содержание договора. Поверенный вправе:

— совершать действия от имени доверителя, только если у него есть доверенность (п. 2 ст. 971 ГК РФ);

— не следовать указаниям доверителя, если в интересах доверителя этого требуют обстоятельства дела и поверенный не имел возможности заранее спросить у доверителя либо ответ на запрос им не был получен в разумный срок (п. 2 ст. 973 ГК РФ);

— передоверить исполнение поручения иному лицу (заместителю) только в случаях и на условиях, которые предусмотрены ст. 187 ГК РФ;

— удержать находящиеся у него вещи, подлежащие передаче доверителю в обеспечение собственных требований по договору поручения (п. 3 ст. 972 ГК РФ);

— отказаться выполнять поручение (п. 2 ст. 977 ГК РФ).

В обязанности поверенного входит:

— выполнение данного ему поручения согласно указаниям доверителя (п. 1 ст. 973 ГК РФ);

— незамедлительное извещение доверителя о допущенных отступлениях (п. 2 ст. 973 ГК РФ);

— личное выполнение данного ему поручения, за исключением случаев, которые указаны в ст. 976 ГК РФ;

— оповещение доверителя по его требованию обо всех сведениях о ходе выполнения поручения;

— передача доверителю без промедления всего полученного по сделкам, которые были совершены во исполнение поручения;

— по исполнении поручения или при прекращении договора поручения до его исполнения без задержки возвратить доверителю доверенность, срок действия которой не истек, и представить отчет с приложением оправдательных документов, если этого требуют условия договора или характер поручения (ст. 974 ГК РФ).

Доверитель имеет право:

— затребовать от поверенного документы, которые подтвердили бы понесенные им издержки в связи с исполнением договора;

— дать отвод заместителю, которого избрал поверенный (п. 2 ст. 976 ГК РФ);

— отменить поручение (п. 2 ст. 977 ГК РФ).

В обязанности доверителя входит:

— выдача поверенному доверенности;

— возмещение поверенному понесенных издержек;

— обеспечение поверенного средствами, которые необходимы, чтобы исполнить поручение;

— незамедлительное принятие от поверенного всего исполненного им в соответствии с договором поручения;

— выплата поверенному вознаграждения, если в соответствии со ст. 972 ГК РФ договор поручения является возмездным (ст. 975 ГК РФ).

§ 2. Договор комиссии (гл. 51 ГК РФ)

Легальное определение договора комиссии дано законодателем в п. 1 ст. 990 ГК РФ, согласно ему *одна сторона (комиссионер) принимает на себя обязанность по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени и за счет комитента.*

Договор комиссии — консенсуальный, возмездный, двусторонний, публичный.

Римское право, создав непростые и при этом гибкие формы, регулирующие переход вещных прав, крайне осмотрительно касалось передачи обязательственных прав вследствие их непередаваемости, способности извлекать выгоду из обязательства не путем отчуждения права, а взыскания по нему. Прообразом договора комиссии («aestimatum») по римскому частному праву выступал договор, по которому одна сторона предоставляла другой свою вещь в собственность с тем, чтобы та продала ее за назначенную цену и вернула выручку¹, другими словами купцы доверяли свои товары предприимчивым лицам, которые везли их вместе со своими в другие страны, там продавали их и по возвращении представив отчет, рассчитывались с препоручителем.

Развитие российского законодательства о комиссии берет свое начало с Сенатского указа 1744 г.²

Особое внимание следует уделить принятому в 1912 г. закону «О договоре торговой комиссии», инкорпорированному в дальнейшем в ст. 54.1–54.25 Устава торгового. Данный закон разъяснял смысл комиссии и, невзирая на ограничение, которое включено в его названии относительно комиссии именно торговой, в реальности широко применялся при заключении торговых сделок.

Гл. XIII, посвященная комиссии (ст. 2076–2094), была включена во все четыре проекта Гражданского уложения³, в ней были согласованы правила о комиссии с правилами о поручении.

¹ Дождев Д. В. Римское частное право: учебник для вузов / под ред. чл.-корр. РАН, проф. В. С. Нерсисянца. М: ИНФРА-М–НОРМА, 1997. С. 539.

² Шершеневич Г. Ф. Курс торгового права. Т. II. СПб.: Издание Бр. Башмаковых, 1908. С. 188.

³ Гражданское уложение: Проект... Кн. V. Т. II. С. 702.

Первоначальный текст ГК РСФСР 1922 г. договор комиссии не выделял. Однако комиссионная деятельность нуждалась в правовом регулировании в условиях НЭПа, в связи с чем уже в 1923 г. были приняты Положения «О порядке учреждения и регистрации комиссионных предприятий» и «О мерах к урегулированию торговых операций государственных учреждений и предприятий», непосредственно посвященные деятельности комиссионеров¹. Соответствующие отношения были урегулированы в законе от 15.03.1926 «О договоре комиссии в РСФСР»², нормы которого были позже полностью добавлены в ГК 1922 г. в гл. IX-а «Договор комиссии» (ст. 275-а–275-щ).

ГК РСФСР 1964 г. в гл. 36 «Комиссия», состоящей из 18 статей, включил не только общие нормы о комиссии, но и специальные правила, касавшиеся разновидностей договоров, которые заключались комиссионерами.

ОГЗ 1991 г. включили нормы о договоре комиссии в гл. 17, состоящую всего из 3 статей (119–121), в которых были отражены следующие существенные моменты. Было уточнено, что комиссионер действует за счет комитента, предусмотрено распределение полученной комитентом выгоды и др.

В настоящее время договор комиссии — это самостоятельный договорной тип, регулируемый нормами отдельной гл. 51 ГК РФ, объединяющей 15 статей (990–1004).

Рассмотрим элементы договора. Стороны договора — комиссионер и комитент — любые субъекты гражданского права.

Комитент — лицо, в чьих интересах и за счет кого совершают предусмотренные договором сделки.

Комиссионер — лицо, которое непосредственно совершает сделки от собственного имени.

Предмет договора комиссии состоит из оказания услуг правового характера, находящих свое выражение в совершении комиссионером одной или нескольких сделок от собственного имени, но в интересах и за счет комитента.

Цена договора находится в зависимости от цены производимой комиссионером сделки.

¹ Положения «О порядке учреждения и регистрации комиссионных предприятий» // СУ. 1923. № 2. Ст. 23.; «О мерах к урегулированию торговых операций государственных учреждений и предприятий» // СУ. 1923. № 14. Ст. 173.

² Закон от 15.03.1926 «О договоре комиссии в РСФСР» // СУ РСФСР. 1926. № 59. Ст. 451.

Срок договора — период времени, в течение которого комиссионер должен исполнять все обязанности по договору комиссии; договор заключается как на определенный срок, так и без указания срока его действия.

Форма договора — письменная.

Содержание договора. Комиссионер вправе:

- потребовать вознаграждения и покрытия расходов при неисполнении договоров по вине комитента;

- заключить договор субкомиссии, продолжая оставаться ответственным за действия субкомиссионера перед комитентом (ст. 994 ГК РФ);

- отступать от указаний комитента, если это требуется в интересах комитента исходя из обстоятельств дела (п. 1 ст. 995 ГК РФ);

- удерживать находящиеся у него вещи, подлежащие передаче комитенту либо лицу, которое укажет комитент, в обеспечение собственных требований по договору (п. 2 ст. 996 ГК РФ);

- потребовать возместить убытки, которые были вызваны отменой поручения (ст. 1003 ГК РФ).

В обязанности комиссионера входит:

- заключение определённой договором сделки точно в соответствии с предписаниями комитента и на самых выгодных для него условиях (п. 1 ст. 990 ГК РФ);

- исполнение поручения на максимально выгодных для комитента условиях в соответствии с его предписаниями, а при отсутствии последних — в соответствии с обычаями или другими, как правило, предъявляемыми требованиями (ст. 992 ГК РФ);

- незамедлительное уведомление комитента о допущенных отступлениях (п. 1 ст. 995 ГК РФ);

- в случае продажи имущества по цене меньше, чем была согласована с комитентом, возмещение разницы в цене, если он не приведет доказательства, что его действия предупредили более крупные убытки (п. 2 ст. 995 ГК РФ);

- информирование комитента о неисполнении третьим лицом заключенной сделки, поиск требуемых доказательств, а также по требованию комитента передача ему прав по такой сделке (ст. 993 ГК РФ);

- несение ответственности перед комитентом за утрату, нехватку или повреждение имущества комитента, которое находится у него (ст. 998 ГК РФ);

- после исполнения поручения представление комитенту отчета и передача ему всего полученного по договору комиссии (ст. 999 ГК РФ).

Комитент вправе в любое время отказаться исполнять договор.

В обязанности комитента входит:

— выплата комиссионеру вознаграждения и возмещение понесенных им расходов;

— заявление комиссионеру о своем нежелании принимать покупку по цене выше согласованной в разумный срок (п. 3 ст. 995 ГК РФ);

— сообщение своих возражений на отчет комиссионера в 30-дневный срок со дня его представления, если другой срок не определен соглашением сторон, иначе, при отсутствии другого соглашения, отчет считается принятым (ст. 999 ГК РФ);

— принятие от комиссионера всего исполненного по договору (ст. 1000 ГК РФ).

§ 3. Агентский договор (гл. 52 ГК РФ)

Легальное определение агентского договора дано законодателем в п. 1 ст. 1005 ГК РФ, согласно ему *одна сторона (агент) принимает на себя обязательство за вознаграждение совершить по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала, или от имени и за счет принципала.*

Агентский договор — консенсуальный, возмездный, двусторонний.

Консенсуальность договора агентирования проявляется в том, что его считают заключённым с момента достижения сторонами соглашения относительно всех его существенных условий.

Поскольку критерием безвозмездности договора является отсутствие у кредитора права требовать встречного удовлетворения, агентский договор — возмездный, а принципал обязывается во всех случаях уплатить исполнителю-агенту вознаграждение.

Тем не менее особого влияния на юридическую силу заключённого договора не оказывает неуказание размера вознаграждения в нем; в этом случае величину вознаграждения определяют, взяв за основу общее правило, установленное п. 3 ст. 424 ГК РФ, т. е. опираясь на цену, которую при сравнимых обстоятельствах обычно взимают за аналогичные услуги.

Двусторонность агентского договора характеризует присутствие субъективных прав и обязанностей у каждой из сторон.

Конструкция агентского договора состоит из двух частей.

Первая часть построена в соответствии с моделью договора комиссии, и согласно этой части лица, которые осуществляют посредническую деятельность, совершают определенные действия от собственного имени и за счёт контрагента. Отличие от договора комиссии состоит

в том, что нормы агентского договора предусматривают совершение агентом кроме юридических, еще и иных (фактических) действий.

Вторая часть построена в соответствии с моделью договора поручения, и согласно этой части и агент, и поверенный обязуются выступать от имени и за счёт своего контрагента. Отличие от договора комиссии состоит в том, что нормы агентского договора предусматривают совершение агентом как юридических, так и иных действий, в то время как для поверенного допустимо совершение лишь юридических действий. Таким образом, агентский договор охватывает значительно больший спектр взаимоотношений по сравнению с договорами поручения и комиссии.

Длительное время для всех видов представительства применялась своя особенная договорная конструкция, содержащая договоры поручения и комиссии, но с возрастающими потребностями рынка законодатель в эти конструкции вносил значительные изменения, формируя их подвиды, при помощи которых одно лицо в силу закона могло бы полностью и безраздельно заменить собою торговую личность другого с целью удовлетворения потребностей преимущественно предпринимателей.

В XIX в. в англо-американской правовой системе среди источников правового регулирования агентских отношений особо следует выделить Гражданский кодекс Калифорнии, который вступил в силу 01.01.1878. Две его главы, регулирующие агентские договоры, посвящены агентам и их особым видам. В Англии одним из основных источников, регулирующих агентские отношения, был Factory Act от 26.08.1889.

Положения, которые регулировали агентские отношения в кодификационных актах континентального права, включались отдельными одноименными главами в Германское торговое уложение, итальянский Гражданский кодекс, французский Гражданский кодекс, само регулирование реализовывалось в соответствии с положениями о поручении, в связи с рассмотрением агента как разновидности поверенного, включая обязанность агента в содействии за установленное вознаграждение заключать договоры в интересах второй стороны на обусловленной территории.

В сравнении с континентальным правом, согласно общему правилу которого агентский договор был одним из видов договоров о представительстве наравне с договорами комиссии и поручения; в англо-американском праве агентский договор почти заместил собою все виды представительства самого по себе.

Что касается дореволюционного права России, то Свод законов Российской империи об агентах и агентском договоре не упоминает, а в проекте Гражданского уложения законодатель ограничился выделением отдельных статей о страховых агентах в главе, посвященной страхованию; отношения по агентированию регулировались в отдельных нормативных актах, например, в ст. 36 и 221 Устава гражданского судопроизводства.

В советский период ГК РСФСР 1922 и 1964 гг. регулировали нормы договоров поручения и комиссии, но агентских договоров не выделяли, тем не менее, некоторые правовые положения в отношении деятельности самих агентов, упоминались в постановлении СНК РСФСР от 02.01.1923 «О мерах по регулированию торговых операций государственными организациями», постановлении ЦИК и СНК СССР от 29.10.1925 «О торговых агентах», Кодексе торгового мореплавания 1968 г. (ст. 63) и ряде других нормативно-правовых актов.

ОГЗ 1991 г. не содержали упоминания об агентах и агентском договоре.

В настоящее время агентский договор урегулирован нормами гл. 52 ГК РФ, содержащей как независимые нормы, посвященные агентскому договору, так и установку о субсидиарном применении норм о договорах комиссии и поручения.

Рассмотрим элементы договора. Стороны договора: принципал (тот, кто поручает совершить надлежащие действия, принимает на себя обязанность по выплате вознаграждения) и агент (тот, кому названные действия поручается совершать) — любые субъекты гражданского права.

Предмет договора — оказание агентом услуг по совершению юридических и фактических действий в интересах принципала.

В качестве правовых последствий юридических действий всегда выступают возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. К ним, например, относятся сделки.

Фактические действия не образуют правовых последствий. Так, агенту могут поручить изучить состояние товарного рынка для выявления наиболее рентабельных для принципала условий совершения сделок, розыск возможных партнеров, проведение с ними переговоров и др.

Цена договора (размер вознаграждения, который причитается агенту) не входит в число существенных условий договора, которые подлежат согласованию сторонами.

Срок — договор можно заключить как на определенный срок, так и не указывать срок его действия (п. 3 ст. 1005 ГК РФ).

Форма договора — письменная.

Содержание договора. Агент вправе:

- привлечь к выполнению поручения третьих лиц, заключив субагентский договор (п. 1 ст. 1009 ГК РФ);

- требовать возместить понесенные им расходы после исполнения поручения.

Агент обязан:

- выполнять поручение согласно условиям заключенного договора и указаниям принципала;

- представлять отчеты в порядке и сроки, которые установлены в договоре, а если они не установлены, то по мере выполнения договора или по окончании его действия (п. 1 ст. 1008 ГК РФ);

- прилагать к своему отчету доказательства, свидетельствующие о необходимости и обоснованности совершенных им расходов (п. 2 ст. 1008 ГК РФ).

Принципал вправе освободить агента от представления отчета.

Принципал обязан:

- выплатить агенту вознаграждение и покрыть понесенные им при выполнении поручения затраты в течение недели с момента получения отчета агента за прошедший период, если другой порядок не предусматривался в договоре либо не вытекает из существа договора или обычаев (ст. 1006 ГК РФ);

- известить агента об имеющихся у него возражениях по отчету в течение 30 дней, иначе при отсутствии другого соглашения отчет считают принятым (п. 3 ст. 1008 ГК РФ).

В соответствии со ст. 1009 ГК РФ агент может заключать субагентский договор с иным лицом, т. е. передать собственные полномочия субагенту, но за действия этого субагента перед принципалом остается ответственным агент. Договором может быть предусмотрен порядок установления субагентских отношений. Субагентский договор допускается заключать на условиях основного договора или с указанием других его условий.

В соответствии с п. 2 ст. 1009 ГК РФ субагент от имени агента заключает сделки с третьими лицами. Из данного общего правила существует одно исключение. Субагент имеет право на заключение сделок от имени принципала, если полномочия ему передавались по правилам ст. 187, 976 ГК РФ о передоверии.

Таким образом, договоры поручения, комиссии и агентский относятся к посредническим соглашениям. Суть договора поручения, как

одного из наиболее распространенных посреднических соглашений, сводится к тому, что сторона (или стороны) какой-либо гражданско-правовой сделки совершает ее не лично, а через уполномоченного представителя, который от имени стороны совершает необходимые юридические действия. В отличие от договора поручения, по комиссионной сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки. В зависимости от того, что стороны установят своим соглашением, агент может действовать от собственного имени, но за счет принципала (в таких случаях агентский договор приобретает похожие черты с договором комиссии) либо от имени и за счет принципала (в таких случаях он становится ближе к договору поручения).

Вопросы для самоконтроля:

1. Что означает понятие «представительство»?
2. Что означает понятие «договор поручения»?
3. Какие элементы содержит договор поручения?
4. Какие права и обязанности имеются у сторон в договоре поручения?
5. Что означает понятие «договор комиссии»?
6. Какие элементы включает договор комиссии?
7. Что означает понятие «комитент»?
8. Что означает понятие «комиссионер»?
9. Что означает понятие «договор агентирования»?
10. Каково соотношение договора агентирования с договором поручения и договором комиссии?
11. Что означает понятие «агент»?
12. Что означает понятие «принципал»?
13. Что означает понятие «субагентский договор»?
14. Какие права и обязанности имеются у сторон в договоре агентирования?

ГЛАВА 12. ДОВЕРИТЕЛЬНОЕ УПРАВЛЕНИЕ ИМУЩЕСТВОМ

§ 1. Понятие и основные элементы договора доверительного управления имуществом

Легальное определение договора доверительного управления имуществом дано законодателем в п. 1 ст. 1012 ГК РФ, согласно ему *одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона принимает на себя обязанность осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).*

Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности на него к доверительному управляющему».

Рассматриваемый договор — реальный, возмездный или безвозмездный, двусторонний или взаимный.

Сущность доверительного управления имуществом (как самостоятельного типа договорных конструкций) заключается в осуществлении доверительным управляющим управления чужим имуществом в интересах его собственника или указанного им лица. С этой целью собственник передает своё имущество доверительному управляющему и наделяет последнего надлежащими правомочиями по владению, пользованию и распоряжению передаваемым имуществом, в рамках которых доверительный управляющий имеет право производить разнообразные фактические и юридические действия, чтобы обеспечить эффективное управление доверенным ему имуществом.

Как следует из определения договора доверительного управления имуществом, он сконструирован как реальный, т. е. данный договор считается заключенным с момента передачи учредителем доверительного управления соответственного имущества доверительному управляющему. Реальный характер этого договора важен для квалификации возникающего из него обязательства как обязательства по оказанию услуг, потому что в него не входят обязанности учредителя по передаче имущества доверительному управляющему, как это свойственно всем иным обязательствам, которые направлены на передачу имущества.

В договоре доверительного управления имуществом должно содержаться условие о праве доверительного управляющего на вознаграждение, и в этом случае стороны согласовывают размер вознаграждения и форму, в которой оно должно быть выплачено, или в договоре должно быть прямо указано на то, что доверительный управляющий будет осуществлять свои обязанности безвозмездно.

Институты доверительного управления и доверительной собственности в своем разнообразном проявлении имеются в разных странах. Одним из фундаментальных является институт доверительной собственности (траст), зародившийся в Англии в XII–XIII вв. Его возникновение связано с причиной зарождения такого явления, как «расщепление» права собственности. Легальный статус институт доверительной собственности приобрел во времена крестовых походов, когда рыцари, уходя в продолжительные походы, передавали свои земельные наделы третьим лицам, которые осуществляли управление землями в интересах родственников рыцаря.

Одним из постулатов, на котором основано английское право, выступало положение о принадлежности всей земли Короне как суверену, при этом ее подданные, не имея возможности получить право такого «господства» над земельным участком, могут лишь приобрести вещные права, производные от права собственности. Подданные короля могли пользоваться землями только с разрешения короля в обмен на феодальные повинности. Некоторые категории лиц были ограничены в приобретении права собственности на землю, и поэтому приобретали это право на имя другого лица — доверительного собственника. Следствием этого в английском праве были два вида титулов: достаточно широкие «титулы по общему праву», которое не являлось правом, официально провозглашаемым государством, а появилось в результате объединения традиций судейского и юридического мышления, применения местных обычаев для разрешения правовых проблем, и весьма ограниченные «титулы по праву справедливости», выработавшемуся вследствие работы суда канцлера.

Доверительная собственность основана на доверительных отношениях, в результате чего совершается так называемое расщепление права собственности на одну и ту же вещь между доверительным собственником, использующим имущество, и учредителем доверительной собственности, извлекающим из него выгоду. Поэтому полноценным собственником в системе «общего права» являлся исключительно доверительный собственник, а титул собственности по праву справедливости оставался за учредителем доверительной собственности. Применение конструкции доверительной собственности было незаменимо для сокрытия фигуры действительного собственника, прикрытия ее доверительным собственником, а окончательно институт доверительной собственности был сформирован к XVII в.

В российской правовой системе не только в дореволюционный период, но и значительно позже в советский период развития не бы-

ло института доверительной собственности в том виде, в каком он известен в английской правовой системе.

В конце XX в. в процессе сближения общего и континентального права на международном уровне стали разрабатываться унифицированные нормы разрешения коллизионных вопросов, связанных с трастом. Так 01.07.1985 была подписана Гаагская конвенция о праве, применимом к трастам, и об их признании¹, создавшая в международном праве институт «универсального» траста, который возможно применить в странах континентального права.

Опираясь на нормы указанной конвенции, российский законодатель предпринял попытку внедрить категорию доверительной собственности, приняв Указ Президента Российской Федерации от 24.12.1993 № 2296 «О доверительной собственности (трасте)»². Однако понятие доверительной собственности в нашем законодательстве надолго не прижилось, и на смену ему было введено понятие доверительного управления имуществом.

О появлении института доверительного управления в российском праве можно говорить с момента принятия в 1994 г. части первой ГК РФ. Ст. 209 ГК РФ называла новое лицо — доверительного управляющего. При этом не происходило перехода прав собственности от собственника к доверительному управляющему. Резюмируя содержание рассматриваемых норм, можно сказать, что отношения по доверительному управлению имуществом фактически приравнивались к обязательствам.

С введением в действие части второй ГК РФ законодатель отнес доверительное управление к отдельным видам обязательств, выделив его в самостоятельный институт, регулируемый нормами гл. 53 ГК РФ.

Рассмотрим элементы договора.

Стороны договора — кредитор и должник.

Кредитор — учредитель доверительного управления (собственник имущества).

Должником является доверительный управляющий.

¹ Конвенция о праве, применимом к трастам, и об их признании (заключена в г. Гааге 01.07.1985) // СПС «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=INT&n=8641#09686762538174447> (дата обращения 13.03.2019).

² Указ Президента Российской Федерации от 24.12.1993 № 2296 «О доверительной собственности (трасте)» // Собрание актов Президента и Правительства РФ. 1994. № 1. Ст. 6.

Доверительным управляющим может быть:

- индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, кроме унитарного предприятия;
- гражданин, не являющийся индивидуальным предпринимателем, или некоммерческая организация (кроме учреждения), если доверительное управление имуществом осуществляется по основаниям, которые предусмотрены законом.

Доверительными управляющими не могут быть:

- государственные органы;
- органы местного самоуправления.

При заключении договора учредитель может указать лицо, в чьих интересах следует осуществлять доверительное управление имуществом; в таких случаях состав участников доверительного управления немного расширяется, появляется третье лицо — выгодоприобретатель (бенефициар).

Законодательство не содержит норм, которые бы регламентировали правовое положение выгодоприобретателя по этому договору или устанавливали какие-либо ограничения для лиц, принимающих участие в этих отношениях в подобном качестве. Исключением является только запрет в отношении доверительного управляющего, который, разумеется, не может быть бенефициаром по тому же договору доверительного управления имуществом (п. 3 ст. 1015 ГК РФ). Следовательно, выгодоприобретателем может стать любое лицо, которое признается субъектом гражданского права (физические и юридические лица, государство, муниципальные образования).

Выгодоприобретатель по договору доверительного управления имуществом не является стороной данного договора. Его правовой статус определен тем, что такой договор построен как договор в пользу третьего лица.

В то же время договор доверительного управления имуществом, по которому управление имуществом осуществляется доверительным управляющим в интересах выгодоприобретателя, несколько отличается от строгой модели договора в пользу третьего лица. Так, учредитель доверительного управления имуществом (кредитор), назначив выгодоприобретателя, сохраняет отдельные права требования к доверительному управляющему (право требовать от доверительного управляющего представления отчета о его деятельности по управлению имуществом). Что касается доверительного управляющего, то он для получения возможности поручить совершение отдельных дей-

ствий от своего имени, которые необходимы для управления имуществом, другому лицу, должен получить согласие на это именно учредителя, а не выгодоприобретателя (п. 2 ст. 1021 ГК РФ).

Применительно к договору доверительного управления имуществом, если он заключен в интересах выгодоприобретателя, общее правило о его расторжении без согласия третьего лица действует не в полном объеме: доверительный управляющий и учредитель имеют право отказаться от договора по причине невозможности для доверительного управляющего лично осуществить доверительное управление имуществом, а учредитель, к тому же, может отказаться от договора и по иным причинам, выплатив доверительному управляющему обусловленное договором вознаграждение (п. 1 ст. 1024 ГК РФ).

Предмет договора — юридические и фактические действия доверительного управляющего, посредством которых он в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя управляет имуществом, которое передано в доверительное управление.

Структура предмета данного договора является достаточно сложной, заключающей в себе два объекта: с одной стороны — фактические и юридические действия доверительного управляющего, которые требуются для управления имуществом; с другой — непосредственно само имущество, которое передается в доверительное управление (предприятия и иные имущественные комплексы, отдельные объекты, которые относятся к недвижимому имуществу, ценные бумаги, права, которые удостоверяют бездокументарные ценные бумаги, исключительные права и иное имущество — ст. 1013 ГК РФ). Структура предмета договора с включением в него в качестве составного элемента имущества, которое передано доверительному управляющему, отражена в правовом регулировании этого договора. Практически все нормы, которые регулируют порядок его заключения и исполнения, включают правила, которые прямо касаются именно этого имущества или особенностей этого имущества. Например, согласно ст. 1018 ГК РФ переданное в доверительное управление имущество обособляется от другого имущества учредителя управления, а также от имущества доверительного управляющего и отражается у последнего на отдельном балансе.

Срок договора — срочный — до 5 лет; для некоторых видов имущества законом установлены другие предельные сроки (п. 2 ст. 1016 ГК РФ). Например, в отношении доверительного управления средств пенсионных накоплений договор заключают на срок до 15 лет (п. 14 ст. 18

Федерального закона от 24.07.2002 № 111-ФЗ «Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации»¹), в отношении накоплений для жилищного обеспечения военнослужащих — на 3 года с правом его продления (п. 10 ст. 17 федерального закона от 20.08.2004 № 117-ФЗ «О накопительно-ипотечной системе жилищного обеспечения военнослужащих»²), в отношении автомобильных дорог общего пользования федерального значения — на 99 лет (п. 6 ст. 28 Федерального закона от 17.07.2009 № 145-ФЗ «О государственной компании «Российские автомобильные дороги»»³).

Наряду с этим специальным образом решен вопрос о продлении доверительного управления имуществом. Так, в случае отсутствия заявления одной из сторон о своем желании прекратить договор по окончании срока его действия договор признается продленным на такой же срок и на тех же условиях, которые предусматривал договор ранее (п. 2 ст. 1016 ГК РФ).

Размер и форма вознаграждения доверительного управляющего является существенным исключительно для возмездного договора доверительного управления имуществом. В этом случае действует уточняющее императивное правило о том, что доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, которое предусмотрено договором доверительного управления имуществом, за счет доходов от использования такого имущества. Выплата вознаграждения доверительному управляющему осуществляется помимо возмещения ему необходимых расходов, которые были произведены им при доверительном управлении имуществом (ст. 1023 ГК РФ).

Форма договора — письменная. Это означает, что договор доверительного управления имуществом можно заключить не только в форме единого документа, который подписывается учредителем доверительно-

¹ Федеральный закон от 24.07.2002 № 111-ФЗ «Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3028.

² Федеральный закон от 20.08.2004 № 117-ФЗ «О накопительно-ипотечной системе жилищного обеспечения военнослужащих» // Российская газета. 2004. 25 августа.

³ Федеральный закон от 17.07.2009 № 145-ФЗ (ред. от 14.12.2015) «О государственной компании «Российские автомобильные дороги» и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2009. № 29. Ст. 3582.

го управления и доверительным управляющим, но и посредством обмена документами с использованием почтовой, телеграфной, телетайпной, электронной или иной связи, позволяющей точно установить, что соответствующий документ исходит от стороны по данному договору. В последнем случае форма договора будет считаться соблюденной, если на предложение одной из сторон, в котором содержались все существенные условия договора (оферта), будет получен ответ другой стороны (акцепт) о принятии такого предложения без изменений.

Наряду с этим действует специальное правило, которое затрагивает последствия нарушения требований письменной формы договора доверительного управления имуществом. Если, согласно общим положениям, несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства, т. е. не делает сделку недействительной (п. 1 ст. 162 ГК РФ), то несоблюдение формы договора доверительного управления имуществом влечет его недействительность (п. 3 ст. 1017 ГК РФ).

Порядок государственной регистрации передачи недвижимого имущества в доверительное управление аналогичен переходу права собственности на такое имущество (ст. 1017 ГК РФ).

§ 2. Содержание договора доверительного управления имуществом

Объединяющим началом для всех сторон деятельности доверительного управляющего по воплощению в жизнь доверительного управления выступает обособленное имущество, переданное ему в доверительное управление, имеющее характерный правовой режим, поскольку на его основе не создается юридическое лицо; это имущество принимает участие в имущественном обороте непосредственно при помощи доверительного управляющего, который осуществляет комплексное управление им. Учредитель доверительного управления сохраняет право собственности на имущество, которое передано в доверительное управление, но поручает осуществлять свои правомочия доверительному управляющему, заключив с последним договор доверительного управления.

Доверительный управляющий вправе:

— производить относительно переданного в доверительное управление имущества произвольные юридические и фактические

действия в соответствии с интересами выгодоприобретателя (п. 2 ст. 1012 ГК РФ);

- потребовать вознаграждения и возмещения расходов (из доходов);
- распорядиться недвижимостью, исключительно получив согласие учредителя управления;
- односторонне отказаться от исполнения договора, если управлять им лично не сможет (с извещением за 3 месяца) (п. 2 ст. 1024 ГК РФ);
- потребовать всевозможного устранения нарушения его прав, для того чтобы защитить права на имущество, которое находится в доверительном управлении (п. 3 ст. 1020 ГК РФ).

Доверительный управляющий обязан:

- управлять имуществом в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя (п. 1 ст. 1012 ГК РФ);
- обособлять вверенное ему имущество от собственного личного имущества, а также от имущества других лиц, которое находится у него; вверенное имущество отражается у доверительного управляющего на отдельном балансе по самостоятельному учету; кроме того, доверительный управляющий должен открыть специальный банковский счет для расчетов, которые связаны с доверительным управлением этим имуществом (п. 1 ст. 1018 ГК РФ);
- содержать имущество в подобающем состоянии, обеспечив его сохранность, заботиться как о своём;
- принять меры для обеспечения высокого профессионального уровня управления имуществом;
- не допускать обесценивания имущества;
- не использовать имущество в собственных интересах и безвозмездно не отчуждать;
- отчитываться перед учредителем управления и выгодоприобретателем о собственной деятельности в срок и в порядке, которые определены в договоре (п. 4 ст. 1020 ГК РФ);
- после прекращения договора вернуть имущество в установленном в договоре состоянии.

Применительно к обязательствам доверительного управляющего, вытекающим из договора, действует принцип личного исполнения (ст. 1021 ГК РФ). Это разъясняется не лично-доверительным характером возникающих правоотношений, а тем, что существо обязательств доверительного управляющего заключается в осуществлении управления имуществом, которое обособлено от собственника и передано в титульное владение доверительному управляющему, а также прак-

тически неограниченным объемом правомочий относительно переданного имущества, которые предоставлены доверительному управляющему, осуществляющему, фактически, правомочия собственника.

Учредитель доверительного управления имуществом, передавая собственное имущество доверительному управляющему, наделяет последнего правомочиями, которые необходимы для реализации управления имуществом, и сохраняет при этом (если он является собственником) все свои вещно-правовые правомочия. Вопрос конкуренции вещных правомочий собственника и обязательственно-правовых правомочий доверительного управляющего в отношении обособленного и переданного в доверительное управление имущества во время действия договора разрешается в пользу правомочий доверительного управляющего, потому что в имущественном обороте собственно он, а не собственник, персонифицирует собой обособленное переданное в доверительное управление имущество. Поэтому собственник не имеет права мешать оперативной деятельности доверительного управляющего, когда он осуществляет управление имуществом.

Учредитель управления вправе:

- контролировать деятельность управляющего, получая все нужные сведения и отчеты в сроки, которые установлены договором;
- в любое время отказаться от договора, выплатив доверительному управляющему вознаграждение (с уведомлением за 3 месяца);
- потребовать вернуть переданное в доверительное управление имущество при прекращении договора (ст. 1024 ГК РФ).

Учредитель управления обязан:

- уплатить доверительному управляющему вознаграждение, которое предусмотрено договором и компенсировать нужные расходы (ст. 1023 ГК РФ);
- сообщить доверительному управляющему сведения и передать документацию, которая потребуется, чтобы эффективно управлять имуществом;
- не вмешиваться в оперативно-хозяйственную деятельность доверительного управляющего.

Непроявление доверительным управляющим должной заботливости об интересах выгодоприобретателя или учредителя управления свидетельствует о ненадлежащем исполнении доверительным управляющим своих обязательств по договору доверительного управления, т. е. правонарушением, которое признается основанием ответственности доверительного управляющего.

Освобождение от ответственности доверительного управляющего, допустившего при осуществлении управления доверенным ему имуществом нарушение интересов выгодоприобретателя или учредителя управления (или не проявившего должной заботливости об их интересах), допускается исключительно в том случае, если он (доверительный управляющий) приведет доказательства, что убытки имели место вследствие непреодолимой силы либо действий выгодоприобретателя или учредителя управления.

Порядок погашения долгов по обязательствам, возникшим в связи с доверительным управлением имуществом учредителя, предусматривает, что подобные долги могут быть погашены за счет самого имущества, которое находится в доверительном управлении. При его недостаточности взыскание можно обратить на имущество доверительного управляющего, а при недостаточности имущества последнего — на имущество учредителя управления, которое не было передано в доверительное управление.

Вероятность привлечения в субсидиарном порядке к ответственности учредителя управления по договору существенно приумножает его риски и требует использования им различных обеспечительных мер, например, предусматривает применение в договоре доверительного управления имуществом залога, который должен предоставить доверительный управляющий в обеспечение возмещения убытков, возможность причинения которых учредителю управления или выгодоприобретателю может быть вызвана ненадлежащим исполнением договора со стороны доверительного управляющего.

Итак, доверительное управление носит открытый для третьих лиц характер, не имеет доверительного характера и построено на жесткой конструкции взаимных и четко определенных прав и обязанностей сторон, обязательственных отношений. Договор доверительного управления имеет длящийся, сравнимый с агентскими отношениями характер, но не влечет перехода права собственности.

Осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении этого имущества в соответствии с договором доверительного управления любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя. Однако законом или договором могут быть предусмотрены ограничения в отношении отдельных действий по доверительному управлению имуществом.

Исполнение доверительным управляющим обязанностей, которые вытекают из договора доверительного управления, по отношению к третьим лицам выглядит как реализация правомочий самого соб-

ственника. В то же время собственник, учредивший доверительное управление имуществом, сохраняет не только право собственности (как таковое) на свое имущество, которое передано в доверительное управление, но и все свои правомочия, что подтверждает и предоставленная ему возможность отказа в любой момент от договора по собственному усмотрению при условии выплаты доверительному управляющему обусловленного договором вознаграждения.

Таким образом, в основе договора доверительного управления имуществом лежит обязательственная природа, сформированная на взаимных интересах сторон и предусматривающая договорные функции доверительного управляющего по эффективному целевому использованию и надлежащему владению передаваемым имуществом. Доверительное управление имуществом приобрело особую значимость в последние годы, с усилением роста интереса к рассматриваемому институту и применением договоров доверительного управления имуществом в сферах управления государственным (муниципальным) имуществом, наследственным имуществом и имуществом лиц, пропавших без вести. Доверительное управление можно признать наиболее перспективным направлением на рынке недвижимости, поскольку управление осуществляют профессионалы, а собственник при этом освобождается от необходимости совершения определенных действий для получения дохода от управления имуществом — подобные действия совершает управляющий на взаимовыгодных условиях.

Вопросы для самоконтроля:

1. Дайте гражданско-правовую характеристику договора доверительного управления имуществом.
2. Какие требования предъявляет законодатель к сторонам данного договора?
3. Что может лежать в основании договора доверительного управления имуществом?
4. Какие требования предъявляются к форме и содержанию договора доверительного управления имуществом?
5. Вправе ли нотариус учредить доверительное управление долей в уставном капитале общества, если доля вошла в состав наследства?
6. Влечет ли передача имущества в доверительное управление переход права собственности на него к доверительному управляющему?
7. Что относится к объектам доверительного управления имуществом?
8. Можно ли передавать в доверительное управление имущество, находящееся в хозяйственном ведении или оперативном управлении?
9. Может ли залогодержатель обратить взыскание на заложенное имущество, переданное в доверительное управление?
10. Каковы особенности доверительного управления ценными бумагами?

ГЛАВА 13. ДОГОВОР КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ

§ 1. Понятие и элементы договора коммерческой концессии (франчайзинг)

Легальное определение договора коммерческой концессии дано законодателем в п. 1 ст. 1027 ГК РФ, согласно ему *одна сторона (правообладатель) принимает на себя обязательство предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности, на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау).*

Договор коммерческой концессии относят к числу консенсуальных, возмездных, двусторонних.

Консенсуальным исследуемый договор является постольку, поскольку для того, чтобы возникли права и обязанности, достаточно только достичь взаимосоглашения правообладателя с пользователем, наряду с этим обязательства такого вида невозможно исполнить непосредственно в момент заключения договора, так как для того, чтобы достичь требуемого результата, надлежит затратить обусловленное время.

В силу возмездности рассматриваемого договора одной из основных обязанностей пользователя является уплата всех предусмотренных договором платежей. Размер вознаграждения обязательно должен оговариваться сторонами, поскольку входит в число существенных условий договора.

Двусторонность таких договоров состоит в том, что каждая из сторон (правообладатель и пользователь) наделяются как правами, так и обязанностями. Так, правообладателю вменяется обязанность предоставления пользователю права использовать комплекс исключительных прав, ему принадлежащих, а пользователю — использовать предоставленные права в собственной предпринимательской деятельности.

Термин «концессия» является заимствованным и имеет свое происхождение от латинского слова «concession» — разрешение, одобрение, уступка.

Франчайзинг — синоним коммерческой концессии, термин, перешедший в русский язык в связи с перенятием зарубежного опыта в этой сфере и резко возросшим спросом на рынке оказания услуг на этот вид

гражданско-правового договора. Одним из фундаментальных является институт франчайзинга, зародившийся в средневековой Англии, где король давал баронам право взимать налоги на установленных территориях в обмен на разнообразные услуги с их стороны. Свободные люди, или граждане городов, имели право (предоставлялась франшиза) продать свой товар на рынках и ярмарках на территории города. Эти привилегии вырабатывали основу франчайзинга в продолжении нескольких веков в качестве метода распределения товаров и услуг. Под термином «franchising» изначально понимались все права и свободы епископатов, которые были пожалованы королевской короной в 1559 г., т. е. передача прав от имени суверена, а под «franchises» — рынки, ярмарки и прочие места, которые отведены для торговли. В переводе с английского «franchise» — это льгота, привилегия, особое право.

Первую в мире полноценную франчайзинговую систему создала фирма Зингера, которая в 1863 г. владела массовым серийным производством швейных машин, позволяющим отстаивать наиболее конкурентные цены, предоставляя финансово независимым компаниям за определенную плату исключительные права по продаже и обслуживанию швейных машин на обусловленной территории. Созданию франчайзинговой системы способствовала экономическая нерентабельность централизованного обслуживания швейных машин в одном месте.

Также нельзя не упомянуть корпорацию «Дженерал Моторс», привлекавшую еще в 1898 г. самостоятельных дилеров, которые начали продавать их продукцию на определенной территории, а также компании «Кока-Кола» и «Пепси-кола», производящих концентрированный сироп централизованно и поставляющих его по розливу заводам.

Настоящий франчайзинговый «взрыв» произошел в середине прошлого века, когда появилась «образцовая» франшиза — рестораны быстрого питания «Макдоналдс», лицензию на открытие новых ресторанов по всей Америке выкупил у Макдоналдов Рей Крок, который распространил продажу лицензий по всему миру и сейчас это самая узнаваемая в мире торговая марка.

Суть франчайзинга заключается в лицензионном предоставлении большой и популярной компанией, обладающей мощными ресурсами интеллектуальной собственности, малому предприятию, зачастую лишь начинающему свой бизнес на рынке, права в течение обусловленного времени и на конкретной территории осуществлять предпринимательскую деятельность, подобную деятельности франчайзера, с целью расширить рынок сбыта товаров, работ или услуг, замещая его в отноше-

ниях с третьими лицами, используя уже отработанную технологию прославленного товарного знака, имея возможность обучить персонал и получить необходимую консультацию.

В российской правовой системе не только в дореволюционный период, но и значительно позже в советский период развития не было института франчайзинга в том виде, в каком он известен в общей и континентальной системе права.

О появлении института коммерческой концессии в российском праве можно говорить с момента принятия второй части ГК РФ в 1996 г. и легального его закрепления в одноименной гл. 54.

Выгодность коммерческой концессии как способа осуществления предпринимательской деятельности проявляется как для правообладателя, так и для пользователя. Первый с её помощью стремительно расширяет бизнес и увеличивает долю собственного присутствия на рынке, неся минимальные издержки. Второй открывает свое дело, используя заранее разработанную и апробированную технологию, с большой вероятностью уверенный в успешности вновь открываемого предприятия.

Рассмотрим элементы договора. Стороны договора: правообладатель и пользователь.

Правообладатель — коммерческая организация и индивидуальный предприниматель, которым принадлежат те исключительные права, разрешение на использование которых он дает пользователю, обычно это широко известная крупная коммерческая организация с высокой репутацией, обладающая мощными ресурсами интеллектуальной собственности, используемыми для лицензионной передачи прав своим пользователям.

Пользователь — коммерческая организация и индивидуальный предприниматель, получающие возможность использовать переданные им исключительные права.

Пользователь в отношениях контрагентами-потребителями выступает как правообладатель, визируя итоги собственной деятельности его атрибутикой, хорошо зарекомендовавшей себя на рынке надлежащих товаров или услуг; продолжая оставаться самостоятельным участником оборота, исполняет независимую предпринимательскую деятельность.

Не следует забывать, что возникшие правоотношения — это длительное взаимовыгодное сотрудничество сторон, не всегда приносящее ожидаемую прибыль в первые годы работы. В силу тесной взаимозависимости сторон это партнерство может быть осуществлено лишь на условиях взаимного доверия и точного исполнения обязательств.

Предмет договора — передаваемый правообладателем пользователю комплекс исключительных прав, включающий права на предусматриваемые в договоре объекты исключительных прав (товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) и охраняемую информацию (секрет производства, ноу-хау).

Цена договора, как отмечалось выше, должна специально оговариваться сторонами, а вознаграждение выплачивается в форме:

- платежей, которые могут быть зафиксированы однократно и (или) фиксироваться периодически;
- отчислений от выручки;
- наценок на оптовую цену товаров, которые правообладатель передает с целью перепродажи;
- в иной форме, которая предусматривается в договоре (ст. 1030 ГК РФ).

Самой распространенной формой оплаты считается совмещение единовременной (вступительный взнос) и текущей платы.

Вступительный взнос предназначен для возмещения расходов правообладателя, которые связаны с налаживанием бизнеса пользователя. Дальнейшие периодические платежи обычно устанавливают как отчисления в процентах (роялти) от суммы оборота товаров (услуг, работ).

Также применяется оплата по твердой шкале фиксированной суммой, которую выплачивают в установленный договором срок (раз в неделю, раз в месяц).

Кроме того, за предоставляемые субконцессии пользователь, как правило, платит правообладателю установленный процент от оборота вторичного пользователя.

Срок договора: стороны вправе заключать договор на определенный срок (срочный) или без указания срока (бессрочный) (п. 1 ст. 1027, 1037 ГК РФ).

Форма договора — письменная; обязательна государственная регистрация предоставления права использования всего комплекса исключительных прав, которые принадлежат правообладателю.

Несоблюдение письменной формы договора вызывает ничтожность совершенной сторонами сделки. В случае несоблюдения требований о государственной регистрации считается несостоявшимся само предоставление права использования всего комплекса предоставленных исключительных прав (ст. 1028 ГК РФ).

§ 2. Содержание договора коммерческой концессии

Правообладатель вправе потребовать в суде перевода на себя прав и обязанностей по вновь заключенному договору и (или) возместить свои убытки, которые причинены отказом перезаключить договор коммерческой концессии с ним, если в течение года со дня истечения срока этого договора был заключен с иным лицом новый договор, с предоставлением тех же прав, какие были ранее, и на аналогичных условиях.

Правообладатель обязан:

- передавать необходимую информацию пользователю для реализации прав по договору;
- инструктировать пользователя и его сотрудников по вопросам, которые связаны с осуществлением данных прав (п. 1 ст. 1031 ГК РФ);
- если договор не предусматривает иное: обеспечивать государственную регистрацию предоставления права использования в предпринимательской деятельности пользователя комплекса принадлежащих правообладателю исключительных прав по договору; оказать все возможное содействие пользователю (техническое, консультативное, обучение и повышение квалификации сотрудников); проверять качество товаров (работ, услуг), которые производит (выполняет, оказывает) пользователь по договору (п. 2 ст. 1031 ГК РФ);
- нести ответственность по требованиям, которые предъявляются к пользователю за несоответствие качества товаров (работ, услуг) как изготовитель продукции правообладателя.

Пользователь имеет преимущественное право заключать договор на новый срок, если надлежаще исполнял свои обязанности, в условия договора могут быть внесены изменения (ст. 1035 ГК РФ).

Пользователь обязан:

- применять в своей деятельности по договору коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации правообладателя тем способом, который указан в договоре;
- обеспечить соответствие качества производимых им самим товаров, работ, услуг качеству подобных товаров, работ, услуг, которые производит сам правообладатель;
- придерживаться инструкций и указаний правообладателя, направленных на обеспечение соответствия характера, способов и условий использования комплекса исключительных прав тому, как его использует правообладатель, в том числе указаний, относящиеся к внешнему и внутреннему оформлению коммерческих помещений, применяе-

мых пользователем в процессе осуществления предоставляемых ему по договору прав;

— оказать покупателю (заказчику) все дополнительные услуги, на которые можно было бы надеяться, покупая товар, работу, услугу прямо у правообладателя;

— сохранять секреты производства (ноу-хау) правообладателя и прочую получаемую от него конфиденциальную коммерческую информацию;

— предоставлять установленное количество субконцессий, если это предусмотрено в договоре;

— проинформировать покупателей (заказчиков) самым верным для них способом о том, что он применяет коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации по договору коммерческой концессии (ст. 1032 ГК РФ).

Таким образом, коммерческая концессия предусматривает использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и предпринимательского опыта правообладателя в определенном сторонами объеме и территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности.

Вопросы для самоконтроля:

1. Приведите легальное понятие договора коммерческой концессии.
2. В чем состоит цель коммерческой концессии?
3. Как именуются стороны в договоре коммерческой концессии?
4. Каков предмет договора коммерческой концессии?
5. Какая обязательная форма предусмотрена для договора коммерческой концессии?
6. Какие условия являются существенными для договора коммерческой концессии?
7. Какими правами обладают стороны по договору коммерческой концессии?
8. Какие обязанности несут стороны по договору коммерческой концессии?
9. Что такое «субконцессия»?
10. Какие ограничения прав сторон возможны в договоре коммерческой концессии?
11. Каковы основания прекращения договора коммерческой концессии.

ГЛАВА 14. ДОГОВОР ПРОСТОГО ТОВАРИЩЕСТВА

§ 1. Понятие и элементы договора простого товарищества

Легальное определение договора простого товарищества (договора о совместной деятельности) дано законодателем в п. 1 ст. 1041 ГК РФ, согласно ему *двое или несколько лиц (товарищей) берут на себя обязательства соединить собственные вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.*

Рассматриваемый договор — консенсуальный, фидуциарный, возмездный, двусторонний или многосторонний.

Договор простого товарищества, как правило, применяется, когда двум или более лицам требуется сложная кооперация (производство, длительное финансовое сотрудничество и многостороннее коммерческая согласованность). Неимение прав юридического лица обозначает неосуществимость простому товариществу выступить в гражданский оборот от своего имени. Участниками гражданского оборота выступают лишь сами товарищи — те, кого соединяет простое товарищество.

Договоры простого товарищества обладают рядом особенностей, такова непреложная обязанность для товарища внести в обусловленном порядке вклад в общее дело; специальный режим, установленный для внесенного участниками имущества и для приобретенного совместной деятельностью результата и получаемых от неё плодов и доходов (собственником этого выступает не простое товарищество, а его участники, связанные соответствующим договором).

Особенность договора простого товарищества проявляется и в том, что в схожих ситуациях коллективное образование, с целью создания которого заключался договор, не являясь юридическим лицом, наряду с этим представляет собой конкретную корпоративную структуру.

Отнесение данного договора к числу консенсуальных (т. е. тех, что вступают в силу с момента их заключения) подтверждается необходимостью для участников внесения (соединения) вкладов и совершения совместных действий с момента, когда участники достигают согласия.

О фидуциарности договора, о его лично доверительном характере свидетельствует то, что договор простого товарищества является соединением не единственно имущества, но и лиц, которые, заключая договор, в одинаковой степени берут в расчет не только цель совместной деятельности и способы ее воплощения в жизнь, но также и то, с кем, собственно, данную деятельность будут осуществлять.

Возмездность рассматриваемого договора заключается в том, что для воплощения в жизнь общей хозяйственной деятельности каждый участник обязан внести соответствующий имущественный вклад, кроме того, участник, который выполнил личные обязанности по совместной деятельности, имеет право использовать как общее имущество, так и результат совместной деятельности, чтобы удовлетворять собственные интересы в соответствии с внесенным вкладом.

В договоре простого товарищества каждая сторона по отношению одна к другой выступают, в то же время, носителями прав и обязанностей, а любому товарищу противостоят как носители прав и обязанностей все прочие товарищи.

Договор товарищества как правовой институт был хорошо известен праву Древнего Рима, где он получил развитие и должное оформление, главным основанием товарищества признавалось неполное объединение имущества с объединением лишь части имущества, выступавшей в роли вклада участника в товарищество. Товарищеские объединения нескольких лиц формируются на основе личного общения для совместного достижения определенной и исключительной цели, при этом взаимное личное доверие всех участников было столь существенно, что с выбытием или смертью хотя бы одного члена, прекращалось существование всего объединения.

В России с товариществами связывались объединения лиц, имевшие личный характер, которые как нельзя лучше дополняли общинные отношения, традиционные для России.

На развитие товариществ оказали свое влияние Свод законов (ч. 1 т. X гл. VI «О товариществе»), Торговый устав («О торговом товариществе») и Проект Гражданского уложения (кн. V «Обязательственное право» разд. II «Обязательства по договорам» гл. XVIII «Товарищество» отд. первое «Простое товарищество» (ст. 2135–2172)¹.

В советский период регламентация отношений простого товарищества как объединения договорного типа нашла свое продолжение в ГК 1922 г. в гл. X разд. «Обязательственное право» (ст. 276–294). В ст. 276 содержалось определение товарищества с указанием на обязательство товарищей по соединению своих вкладов и совместных действий для того, чтобы достичь общей хозяйственной цели. Законодатель последовательно отражал специфику простого товарищества как образования, которое лишено гражданской правосубъектности.

¹ Гражданское уложение. Проект... Кн. V. Т. II. С. 544–548.

В дальнейшем в ГК 1964 г. упоминание о договоре простого товарищества было заменено на договор о совместной деятельности; гл. 38, регулирующая эти отношения, именовалась «Совместная деятельность» и состояла из 5 статей (434–438). Цель совместных действий, как и прежде, оставалась общей и должна была отвечать хозяйственной направленности.

Следующим этапом развития законодательства о простых товариществах следует считать ОГЗ 1991 г., где в ст. 122 гл. 18 «Совместная деятельность» был возрожден термин «простое товарищество».

Принятый в 1996 г. ГК РФ учел законодательную практику и зарубежный опыт в сфере регулирования отношений простого товарищества и выделил его в самостоятельный одноименный институт, регулируемый нормами гл. 55 ГК РФ.

Рассмотрим элементы договора. Стороны договора — товарищи — индивидуальный предприниматель и (или) коммерческая организация.

Число товарищей должно быть не менее двух. Непременным условием для того, чтобы гражданин мог принять участие в договоре простого товарищества, заключенного для осуществления предпринимательской деятельности, выступает его государственная регистрация в качестве индивидуального предпринимателя.

Предмет договора — коллективное ведение деятельности, направленной на достижение совместной для всех участников цели.

Для договора простого товарищества такой целью выступают, как правило, не просто действия, а деятельность, нередко рассчитанная на неопределенное время, в течение которого будет осуществляться совместная деятельность.

Цена договора простого товарищества — объединенная стоимость всех вкладов товарищей.

Важнейшее значение в правовом регулировании вкладов имеют, в первую очередь, их возможный состав, а также размер.

Законодатель определил перечень того, что допустимо включить во вклад. Это деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи (п. 1 ст. 1042 ГК РФ). В числе названных нематериальных благ лишь деловая репутация и деловые связи предполагают участие в товариществе не только граждан, но и юридических лиц; все прочее рассчитано исключительно на товарищей — граждан.

Кроме того, законодательно введено и требование о тождестве вкладов товарищей по их стоимости. Иной подход может следовать

из самого договора или из фактических обстоятельств. В целях защиты интересов товарищей, согласно общему правилу, оказывается достаточно определить порядок, применяя который денежная оценка вклада, произведенная любым из них, приобретет юридическое значение только при согласии других товарищей. Поэтому подобного рода соглашение об оценке вклада допускается оспариванию единственно товарищами и исключительно при их ссылке на наличие порока, которого достаточно для признания соглашения недействительным.

Срок договора — по усмотрению сторон:

- бессрочный;
- с указанием срока;
- с указанием цели как отменительного условия.

Форма договора — письменная.

Поскольку договор простого товарищества консенсуальный, его считают заключенным в момент, когда лицо, выступающее с офертой, получит направленный ему акцепт от всех, кому он ее адресовал. Договор не будет считаться заключенным, если не будет получен акцепт хотя бы от одного из адресатов оферты. Момент заключения договора напрямую связан со временем, когда offerent получит акцепт от последнего из адресатов оферты.

Договор простого товарищества заключается путем составления одного документа, подписанного сторонами, либо путем обмена документами, с использованием любого вида связи (почтовая, телеграфная, телефонная, телетайпная, электронная или иная), которая позволяет прийти к выводу, что оферта и акцепт действительно направлены лицом, являющимся в нем стороной.

§ 2. Содержание договора простого товарищества

Товарищ вправе:

- принимать участие в управлении общей деятельностью;
- принимать участие в ведении общих дел, осуществляемое в трех формах (полномочия товарища на совершение сделок всегда удостоверяет или доверенность, которую выдают остальные товарищи, или непосредственно договор простого товарищества: от имени товарищей имеет право действовать любой из них; дела ведут специально назначенные товарищи; дела ведут все товарищи сообща, вместе (ст. 1044 ГК РФ);
- потребовать компенсировать понесенные расходы, если сделка была совершена от собственного имени в интересах всех товарищей при подтверждении её необходимости (п. 4 ст. 1044 ГК РФ);

— ознакомиться со всякой информацией, которая относится к совместной деятельности (например, с документами по ведению дел товарищества) (ст. 1045 ГК РФ);

— получить прибыль соразмерно стоимости вклада, который был им внесен (ст. 1048 ГК РФ).

Перечисленные права товарищей свидетельствуют о признании за каждым из них равного права на выступление от имени всех товарищей. Соответствующее право закрепляется диспозитивной нормой, что предоставляет участникам возможность установить в договоре порядок ведения дел отдельными участниками либо всеми совместно. В последнем случае на совершение конкретной сделки каждый раз потребуется получение согласия всех прочих товарищей.

Предоставляемые участнику полномочия имеют одинаковый объем, но это не исключает возможности установить в договоре ограничения полномочий, которые получают отдельные товарищи.

Товарищ обязан:

— вносить вклад (вклады равновелики по стоимости, если другое не вытекает из договора или действительных обстоятельств) в совместное дело в форме денег и другого имущества; вкладом могут быть профессиональные и другие знания, навыки, умения, деловая репутация и деловые связи (ст. 1042 ГК РФ);

— нести расходы и убытки соразмерно стоимости собственных вкладов, если другое не установлено в соглашении (ст. 1046 ГК РФ).

Указанные обязанности не только составляют часть легального определения договора, но и находят свое особое выражение в нем — товарищи обязаны «соединить свои вклады». Этим фиксируется бесспорная необходимость включения условия о вкладе в договор простого товарищества и одновременное возложение аналогичной обязанности на других участников товарищества.

Таким образом, договор простого товарищества, не содержащий подобного условия, не может считаться договором простого товарищества, а участником этого договора не может быть товарищ, не принявший на себя аналогичной обязанности. Такая специфика договора простого товарищества свидетельствует о том, что при освобождении участника от обязанности внести вклад договор как договор простого товарищества не признается заключенным. Однако недопустимость освобождения того или иного из товарищей от внесения вклада допускает возможность установления для некоторых из них специального порядка исполнения такой обязанности, например, отсрочки или рассрочки по внесению вклада.

В отличие от случаев прекращения договора, когда ответственность всех товарищей перед третьими лицами видоизменяется в солидарную независимо от целей, которые преследует товарищество, и оснований возникновения обязательств, в случае сохранения договора простого товарищества порядок несения ответственности во внешних отношениях остается без изменений.

Специфика ответственности товарища, который вышел из договора, состоит в том, что он отвечает исключительно по тем общим обязательствам, которые появились во время его участия в простом товариществе. По всем новым обязательствам, принятым на себя сохранившими участие в договоре участниками, выбывший товарищ обязанной стороной уже не является. Эти обстоятельства влияют на объем регрессных требований товарищей друг к другу в границах внутренних отношений при распределении расходов и убытков от совместной деятельности.

Негласное товарищество. Негласным товариществом признают простое товарищество, чье существование согласно договору не раскрывают для третьих лиц. Договор о негласном товариществе включает общее для всех товарищей положение о запрете разглашения самого существования такой совместной деятельности.

Из приведенного вытекает, что отсутствие в заключенном договоре товарищества указания на этот признак исключает возможность считать такой договор договором негласного товарищества.

Характерные черты негласного товарищества:

— любой участник негласного товарищества несет ответственность перед третьими лицами всем собственным имуществом по сделкам, заключаемым им от собственного имени в общих интересах всех товарищей;

— обязательства, которые возникают в ходе их совместной деятельности, считают общими, совместными для всех товарищей.

Во всех остальных вопросах касательно негласного товарищества работают общие правила, как для простого товарищества.

То обстоятельство, что любой из участников договора негласного товарищества вступает в отношения с третьим лицом от собственного имени и несет непосредственно перед ним ответственность, дает вероятность признать за товарищем, который совершает такую сделку, возможность при определенных условиях предъявить к прочим товарищам регрессное требование.

Отличие договора негласного товарищества от других договорных конструкций — в более узком круге специальных прав и обязан-

ностей его участников. Так, в сравнении с договором простого товарищества, участники которого обязаны совместно действовать для достижения поставленной цели, важнейшим признаком негласного товарищества считается возможность ограничения участия отдельных лиц в товариществе лишь взносом вкладов.

Таким образом, договор простого товарищества весьма универсален, он позволяет решать как долговременные, так и разовые задачи; он может использоваться для предпринимательской деятельности, а также и для достижения целей, не связанных с предпринимательством. Договор простого товарищества не создает юридического лица, а имеет иную, общую для всех товарищей хозяйственную цель. Именно объединение усилий и координация действий участников товарищества лежат в основе их совместной деятельности.

Аналогично прочим договорам, которые направлены на учреждение коллективных образований, договор простого товарищества охватывает весьма обширный комплект прав и обязанностей сторон, как имущественного, так и лично-неимущественного характера; он призван опосредствовать как внутренние отношения сторон, так и в определенной степени внешние отношения с третьими лицами. Среди основных обязанностей сторон договора простого товарищества специальное место занимают те, которые относятся к внесению вкладов.

Вопросы для самоконтроля:

1. Обоснуйте гражданско-правовую характеристику договора простого товарищества.
2. Кто может быть сторонами договора простого товарищества?
3. Каков правовой режим вклада товарища?
4. Каков правовой режим общего имущества товарищей?
5. Что такое «негласное товарищество»?
6. В чем состоят особенности договора простого товарищества?
7. Требуется ли согласие всех товарищей при совместном ведении дел для совершения каждой сделки?
8. Какова ответственность товарищей по общим обязательствам, возникшим не из договора простого товарищества?
9. Как распределяется прибыль, полученная товарищами в результате их совместной деятельности?
10. Каковы условия прекращения договора простого товарищества?

ГЛАВА 15. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ИЗ ОДНОСТОРОННИХ ДЕЙСТВИЙ

§ 1. Публичное обещание награды (гл. 56 ГК РФ)

Лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие в указанный в нем срок, берет на себя обязательство выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие, в частности, отыскал утраченную вещь или сообщил лицу, объявившему о награде, необходимые сведения (ст. 1055 ГК РФ).

Характер сделки реальный, возмездный, односторонний, публичный.

В качестве двух взаимосвязанных односторонних сделок выступают непосредственно само объявление о публичной награде и обращение лица, которое отозвалось на это объявление, за выплатой.

Первая сделка — именно само обещание награды, сделанное публично — содержит волеизъявление лица взять на себя конкретные обязанности по предоставлению награды. Данную сделку совершают под отлагательным условием, потому что обязанность по предоставлению награды появляется лишь после того, как обусловленный результат будет достигнут третьим лицом и обещавшему будут предоставлены об этом сведения.

Следовательно, действия по публичному обещанию награды — это оферта, а совершение обусловленного действия — акцепт. Такой договор считают заключенным при совершении надлежащего действия. При подобной конструкции согласование воли сторон совершается не на момент, когда объявляется о награде, а вслед за тем, как будет выполнено обусловленное в обещании действие.

Элементы обязательства. Стороны: призвавший (должник) и отозвавшийся (кредитор).

Призвавший (должник) — субъект, произведший публичное обещание награды, — любое лицо.

Отозвавшийся (кредитор) — субъект, откликнувшийся на обещание награды, — как физические, так и юридические лица. Среди них могут быть и те, кто должен по службе или закону производить действия, которые указаны в публичном обещании награды.

Предмет состоит из определенных правомерных действий исполнителя, таких как розыск утраченной вещи, поиск исчезнувшего человека, извещение о каких-либо сведениях, за исполнение которых обещана награда.

Формулировка действий должна быть ясной и понятной, а их результат — достижимым. Предусматриваемые в обещании действия могут быть сопоставимы по качеству (т. е. повторяться неоднократно) или исполняться один раз.

Существенным условием является указание на награду за выполненное действие.

При отсутствии четко названного размера награды в публичном обещании размер награды определяют по договоренности с лицом, которое ее обещало, а в случае спора — судом (п. 3 ст. 1055 ГК РФ).

Если действие, которое указано в объявлении, совершают несколько лиц, то вводится следующая последовательность распределения вознаграждения:

- право получить награду приобретает лицо, которое совершит надлежащее действие первым;

- при невозможности установить, кто был первым, и в том случае, когда действие совершается одновременно, награда между исполнителями распределяется поровну или в другом размере, который может быть предусмотрен в их соглашении (п. 5 ст. 1055 ГК РФ).

В объявлении должен быть назначен срок, когда будет выплачена награда.

Если он в обещании не был назначен, то обязательство должно исполняться в разумный срок. Если же обязательство не выполнено в разумный срок, то обещавший награду должен выполнить его в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его выполнении (ст. 314 ГК РФ).

Срок совершения действий, которые указаны в объявлении, не отнесен к существенным условиям, потому что его отсутствие не оказывает влияния на юридическую силу возникшего обязательства (п. 1 ст. 1056 ГК РФ).

Отменить публичное обещание можно лишь при соблюдении условий, которые гарантируют соблюдение интересов приступивших к исполнению объявления.

Предусматривается исчерпывающий перечень случаев, при наступлении которых недопустимо отменять публичное обещание:

- непосредственно само объявление предусматривает или из него следует недопустимость отказа;

- в объявлении установлен конкретный срок, чтобы совершить действие, за которое обещана награда;

- к моменту объявления об отказе одно или несколько отозвавшихся лиц уже исполнили названное в объявлении действие (п. 1 ст. 1056 ГК РФ).

Отменивший публичное обещание награды должен компенсировать отозвавшимся лицам расходы, которые они понесли, совершая указанное в объявлении действие. Размер таких расходов ограничен размером объявленной награды.

Форма публичного обещания награды:

- устная (сообщение по телевидению, радио, через сеть «Интернет», печатные средства массовой информации);
- письменная (означающая, что объявление сопровождается подписью субъекта обещания).

Содержание обязательства. Лицо, которое отозвалось на обещание, имеет право требовать письменного подтверждения обещания; при этом оно несет риск последствий непредъявления такого требования, если выяснится, что объявление о награде было сделано иным лицом, нежели указано в объявлении (п. 2 ст. 1055 ГК РФ).

Лицо, которое объявило о выплате награды, обязано:

- уплатить обещанную награду тому, кто совершит соответствующее действие, в частности, отыщет утраченную вещь или сообщит лицу, объявившему о награде, требуемые сведения (п. 1 ст. 1055 ГК РФ);
- компенсировать отозвавшимся лицам расходы, которые они понесли, совершая указанное в объявлении действие; сумма выплаты на эти расходы не должна превышать величину указанной в объявлении награды (п. 2 ст. 1056 ГК РФ).

Лицо, которое объявило о выплате награды, вправе отказаться от данного обещания.

§ 2. Публичный конкурс (гл. 57 ГК РФ)

Публичный конкурс — институт гражданского права, в силу которого лицо, объявившее публично о выдаче награды за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов, берет на себя обязанность провести в установленный срок конкурс и выдать обусловленную награду тому, кто в соответствии с условиями проведения конкурса признан его победителем (п. 1 ст. 1057 ГК РФ).

Во всех конкурсах обещание награды обладает публичным характером.

Условия отдельных конкурсов вводят необходимость выразить волеизъявление лица (письменная заявка) на участие в конкурсе до предъявления результата работы.

Субъектами отношений публичного конкурса являются организатор (устроитель) и участники конкурса.

Организаторами конкурса могут быть как граждане, так и юридические лица.

Круг участников конкурса находится в прямой зависимости от его вида.

В случае проведения открытого публичного конкурса организатор обращается ко всем желающим через объявление с предложением принять в нем участие в средствах массовой информации. Предварять открытый конкурс может и предварительная квалификация его участников, проводимая организатором конкурса путем предварительного отбора лиц, желающих в нем участвовать. Участвовать в отдельных конкурсах в силу их специфики допускают только физических или юридических лиц.

При проведении закрытого конкурса участниками становятся определенные лица по предпочтению организатора конкурса. Порой в условиях конкурса вводится право для организатора давать рекомендации участникам, которым направлялись приглашения, привлечь определенных специалистов таких организаций в состав творческих работников.

Предмет — правомерные действия, направленные на достижение общественно полезной цели, составляющие существо задания.

Личной цели отдельного гражданина или юридического лица противопоставляется общественно полезная цель. Присутствие такой общественно полезной цели значит, что непосредственно конкурс и его результат предназначены обществу в целом, потому что имеется интерес в выявлении талантливых исполнителей и содействии им, разработке проектов по охране памятников, сбережению энергоресурсов, защите окружающей среды и прочее.

Место предоставления работы оговаривают путем указания адреса организатора или его уполномоченного. В конкурсных условиях допускается устанавливать представление работ в публичных местах, т. е. наравне с жюри обеспечивают и доступ для зрителей, слушателей.

Срок представления работ обязан быть реальным; могут быть установлены окончательный и промежуточные сроки. Для конкурса исполнителей организатором, как правило, утверждается календарный план конкурса, в котором указаны даты регистрации, жеребьевки, всех туров прослушивания (просмотра), вручения наград и закрытия.

В случаях прохождения конкурса в несколько этапов (туров) в каждом из них происходит оценка и отбор наилучших работ с оформлением протокола или иного документа. В процессе подведения итогов

организатор вправе отказать в присуждении премии за некоторые призовые места или не присуждать премии вовсе, если ни одна из показанных работ не соответствует поставленным требованиям.

Обязательным условием является установление последовательности и срока объявления итогов конкурса. Определяется точная дата обнародования результатов или время, в течение которого результаты будут объявляться после того, как будет принято решение об избрании победителя.

Форма награды — денежное вознаграждение или другая форма (почетные звания, грамота, диплом, медаль, кубок и др.).

В обязанности организатора конкурса входит:

- выплата (выдача) обусловленной награды тому, кто по условиям проведения конкурса признается его победителем (п. 1 ст. 1057 ГК РФ);

- возврат работ участникам, которые не были удостоены вознаграждения, если другое не предусматривалось в объявлении о конкурсе и не следует из характера выполненной работы (ст. 1061 ГК РФ).

У организатора конкурса есть преимущественное право заключить с автором произведения, который был удостоен награды, договор об использовании произведения с выплатой надлежащего вознаграждения. Другие правила могут быть предусмотрены в условиях конкурса (ст. 1060 ГК РФ).

Особенности изменения условий и отмены публичного конкурса. Лицо, которое объявило о публичном конкурсе, имеет право изменять его условия или отменять конкурс исключительно в первой половине определенного для предоставления работ срока (п. 1 ст. 1058 ГК РФ).

Лицо, которое объявило о публичном конкурсе, обязано:

- известить об изменениях в условиях конкурса или о его отмене аналогичным способом, каким он был объявлен (п. 2 ст. 1058 ГК РФ);

- при изменении условий конкурса или его отмене компенсировать расходы, которые понесло любое лицо, выполнившее предусмотренную в объявлении работу до того, как об изменении условий и об отмене конкурса ему стало или должно было стать известно;

- выплатить награду лицам, выполнившим работу, в соответствии с объявленными условиями, если при их изменении или отмене конкурса были нарушены требования, которые указаны в п. 1 или 2 ст. 1058 ГК РФ.

Лицо, которое объявило о публичном конкурсе, не обязано возмещать расходы, если приведет доказательства, что указанная работа была выполнена не в связи с конкурсом, а, например, до объявления о нем, либо заведомо не отвечала условиям конкурса (п. 3 ст. 1058 ГК РФ).

§ 3. Игры и пари

С вступлением в законную силу второй части ГК РФ нормы гл. 58 урегулировали отношения по организации игр и пари, лотерей, тотализаторов и иных игр. Под играми в данной главе понимаются не любые игры, а исключительно азартные с возможным выигрышем имущественного характера.

В соответствии с нормами ст. 1062 ГК РФ законодатель не защищает ни организаторов, ни участников игр и пари, к ним невозможно предъявлять исковых требований и обращаться в суд за защитой. Вместе с тем законодательно предусмотрены следующие исключения из данного положения. Так, нарушенные права можно восстановить при помощи судебной защиты, если участие в играх и пари было принято под влиянием обмана, насилия, угрозы; вследствие злонамеренного соглашения организатора игр или пари с представителем лица, принявшего в них участие; в случае неисполнения оператором лотереи, организатором игр обязанности по выплате выигрыша. В суде можно оспорить сделку, если одна из ее сторон является юридическим лицом, имеющим соответствующую лицензию или если сделка заключалась на бирже.

Лицам, которые в соответствии с условиями проведения лотереи, тотализатора или иных игр признаются выигравшими, оператор лотереи, организатор игр должен выплатить выигрыш в предусматриваемых условиями проведения игр размере, форме (денежной или в натуре) и срок, а если срок в этих условиях не указан, не позднее 10 дней с момента определения результатов игр либо в другой срок, установленный законом о лотереях (п. 4 ст. 1063 ГК РФ).

Поскольку договор о проведении игр или пари неизменно является условной сделкой, то наступление условия, которое предусмотрено в договоре, и дает начало соответствующему обязательству. Моментом заключения договора выступает момент совершения участником ставки. Возникновение обязательства по выплате выигрыша основывается на сложном юридическом составе, который состоит из двух юридических фактов: непосредственно договор и наступившее условие. В играх такое условие (поражение одного из игроков) осуществится через совершение ряда односторонних действий игроков (например, ходы в карточных играх). Этим можно объяснить то, что игры и пари обычно изучаются совместно с обязательствами из односторонних действий.

Основными источниками регулирования отношения по проведению игр и пари и участию в них, являются гл. 58 ГК РФ (ст. 1062, 1063), Федеральный закон от 29.12.2006 № 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации»¹ и Федеральный закон от 11.11.2003 № 138-ФЗ «О лотереях»², в которых содержатся легальные определения ключевых понятий.

Лотерея — проводимая согласно договору игра, в которой одна сторона (оператор лотереи) проводит розыгрыш призового фонда лотереи, а другая сторона (участник лотереи) получает право на выигрыш, если её признают выигравшей согласно условиям лотереи. Лотерейный билет, лотерейная квитанция либо электронный лотерейный билет являются подтверждением добровольного заключения договора оператора лотереи с ее участником.

Азартная игра — соглашение о выигрыше, основанное на риске, которое заключили двое или несколько участников подобного соглашения друг с другом либо с организатором азартной игры в соответствии с правилами, которые устанавливает организатор азартной игры.

Пари — азартная игра, исход которой находится в зависимости от события, в отношении которого неизвестно, наступит оно или нет.

Тотализатор — игорное заведение, где организатор азартных игр организует заключение пари между участниками этого вида азартных игр, а также выплату выигрыша за счет суммы ставок, которые приняты от их участников, за удержанием величины взимаемого организатором этого вида азартных игр вознаграждения.

Игорная зона — часть территории Российской Федерации, которая предназначена для осуществления деятельности по организации и проведению азартных игр и границы которой установлены согласно федеральному закону № 244-ФЗ.

На территории Российской Федерации создаются 5 игорных зон на территориях: республики Крым; Алтайского края («Сибирская монета»); Приморского края («Приморье»); Калининградской области («Ян-

¹ Федеральный закон от 29.12.2006 № 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2007. № 1. Ст. 7. (Далее — федеральный закон № 244-ФЗ).

² Федеральный закон от 11.11.2003 № 138-ФЗ «О лотереях» // СЗ РФ. 2003. № 46. Ст. 4433.

тарная»); Краснодарского края («Азов-Сити»). Лишь в этих зонах не запрещена деятельность казино и залов игровых автоматов. На остальной территории России азартные игры разрешено организовано проводить исключительно в форме лотерей, тотализаторов и пари, которые заключаются при помощи лицензированных букмекерских контор.

Договор о проведении игр или пари — реальный или консенсуальный, всегда возмездный, односторонне-обязывающий (пари) и двусторонне-обязывающий (собственно игра), рискованный (алеаторный), в большинстве случаев является договором присоединения.

Возмездность договора подтверждается материальным предоставлением в виде ставки и вероятности получения материального предоставления в виде выигрыша. Поскольку ставке противостоит только вероятность получения выигрыша, этот договор относят к договорам рискованным (алеаторным).

Как объект правового регулирования игры и пари стали рассматриваться еще в Древнем Риме. Именно здесь впервые законодатель выразил отрицательное отношение к этому институту, выразившееся в установлении применительно к нему разного рода ограничений.

По общему правилу игры в Риме были запрещены. Игры на деньги дозволялись лишь в отношении «игр с целью телесного упражнения» («*ludi virtutis causa*» — военные игры, борьба).

Негативное отношение к играм, в особенности, карточным, наблюдалось во французском законодательстве. Особенно строгие законы против карточных игр были приняты во Франции в XVII в. В соответствии с ними домохозяева, в чьих квартирах осуществлялась азартная игра, объявлялись лишенными гражданских прав, и их изгоняли из города. Карточные долги и обязательства законом не признавались.

Нормы, регулирующие вопросы организации и проведения игр и пари в русском законодательстве имеют достаточно длительную историю. В законодательстве Российского государства в царский период бытовало негативное отношение к организации и проведению игр, а также участию в них на уровне абсолютного государственного запрета. Так, наиболее раннее упоминание об игре встречается в Соборном уложении московского царя Алексея Михайловича 1649 г., устанавливающим запрет на участие в них. Петр I своим указом также воспрещал игру в карты или кости на деньги под угрозой денежного штрафа. Согласно Уставу Благочиния 1782 г. был предусмотрен запрет разыгрывания лотереи без дозволения Императорского величества. В 1801 г. Александр I в целях искоренения азартной игры своим указом запретил

все карточные азартные игры. Николай I также обращал внимание общества на необходимость всеми силами противоборствовать пагубной страсти к запрещенным играм.

Свод законов Российской Империи предусматривал «запрет продажи всякого рода частных промессов на какие-либо лотереи...» (ст. 1401), но не содержал норм, направленных на запрещение игр, проводимых на наличные деньги, в нем не было и норм о пари и возникающих из них долгов, тем не менее упоминание об играх содержалось в 2 статьях (ст. 2014, 2019), которые регламентировали заёмные обязательства с целью ограничения их от азартных игр¹.

В проекте Гражданского уложения регламентация игр и пари получила свое закрепление в гл. XXII, состоящей из 4 статей (2539–2542); гл. XXIII, состоящая из 5 статей (2543–2547), была посвящена организации и проведению лотерейной деятельности в Российской империи².

Законодательство советской России рассматривало отношения, возникающие в результате организации игр и участия в них, единственно с позиций публичного права. Единственным исключением в советское время были лотереи, которые регулировались на уровне подзаконных актов. Однако ни ГК РСФСР 1922 г., ни ГК РСФСР 1964 г., ни ОГЗ 1991 г. не упоминали об играх, пари и лотерее.

Рассмотрим элементы обязательства. Сторонами обязательства выступают организатор и участник.

Организатор (призвавший):

— Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования;

— для лотерей — федеральный орган исполнительной власти, который уполномочен Правительством Российской Федерации в установленном порядке на проведение лотереи через оператора лотереи путем заключения с ним контракта (ст. 2 федерального закона «О лотереях»;

— для азартных игр и пари — исключительно юридические лица, которые зарегистрированы в установленном порядке на территории Российской Федерации (ст. 6 федерального закона № 244-ФЗ).

Участник (отозвавшийся) — любой субъект.

Введено возрастное ограничение для посетителей игорного заведения — это могут быть лишь лица старше 18 лет.

¹ Свод законов Российской империи: В 5 кн. и 16 т. 1900. Кн. 3. Т. 10: Свод законов гражданских. СПб.: Рус. кн. товарищество «Деятель». — 441 с.

² Гражданское уложение. Проект... Кн. V. Т. II. С. 596.

Предмет обязательства — вероятность получения или потеря выгоды.

Цена (ставка), как правило, является существенным условием, поскольку сторонам ее необходимо согласовывать (например, подп. 8 п. 1 ст. 12 федерального закона «О лотереях»).

Срок обязательства — период проведения игр и пари.

Форма обязательства: письменная (лотерейный билет или квитанция, электронный лотерейный билет) или устная.

Основные права и обязанности сторон сводятся к следующему.

Организатор имеет право на использование имён и изображений победителей розыгрыша в средствах массовой информации для рекламы.

В обязанности организатора входит:

- проведение игр в установленный срок;
- выплата выигрыша в установленные условиями проведения игр размерах, форме (денежной или в натуре) и сроки, а если срок не указывался — не позже 10 дней с момента определения результатов игр; соответствующего тиража; в бестиражной лотерее (выигрыш — до 1000 рублей) — в момент определения выигрышных билетов и их предъявления распространителю;

- предоставление сведений, которые нужны, чтобы контролировать соблюдение требований законодательства о государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр;

- обеспечение личной безопасности участников азартных игр, других посетителей игорного заведения, своих работников на время их пребывания в игорном заведении;

- соблюдение установленных Правительством Российской Федерации правил совершения операций с денежными средствами при организации и проведении азартных игр.

Участник имеет право:

- потребовать от организатора игр возместить реальный ущерб, понесенный из-за отмены или переноса срока игры (п. 3 ст. 1063 ГК РФ);

- потребовать наравне с выигрышем возместить возникшие убытки, в том числе, упущенную выгоду, если организатор игр не исполняет свою обязанность по выплате выигрыша (п. 5 ст. 1063 ГК РФ);

- защищать своё нарушенное право в суде, если участвовал в играх и пари под воздействием обмана, насилия, угроз или злонамеренного соглашения собственного представителя с организатором игр и пари (ст. 1062 ГК РФ).

В обязанности участника входит:

- заполнение документов (заявок, билетов, купонов и т. п.) согласно правилам (по образцу) и передача их организатору;

- в отдельных случаях выплата обусловленной денежной суммы в момент заключения договора или пока не произведен розыгрыш;
- покинуть игорное заведение незамедлительно при нарушении установленных правил посещения игорного заведения по требованию работников организатора азартной игры.

§ 4. Действия в чужом интересе без поручения (гл. 50 ГК РФ)

Обязательство из действий в чужом интересе представляет собой внедоговорное обязательство, возникающее вследствие совершения одним лицом (гестором) добровольно и осознано фактических или юридических действий к бесспорной пользе другого лица (доминуса) и порождающего для доминуса обязанность по возмещению гестору необходимых расходов или понесенного им ущерба, а порой и выплаты пропорционального вознаграждения.

Действия в чужом интересе совершают, беря за основу очевидную выгоду или пользу и действительные или вероятные намерения заинтересованного лица, с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью.

К действиям в чужом интересе относят действия без поручения, другого указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица с целью предотвратить вред его личности или имуществу, исполнить его обязательство или в его других непротивоправных интересах (п. 1 ст. 980 ГК РФ).

Рассмотрим элементы обязательства. Стороны обязательства: гестор и кредитор.

Гестор (кредитор) — лицо, которое совершает действие в чужом интересе (граждане, юридические лица), за исключением действий государственных и муниципальных органов, для которых эти действия — одна из целей их деятельности (п. 2 ст. 980 ГК РФ).

Доминус (должник) — лицо, в интересах которого совершается действие (физическое или юридическое лицо, а также публично-правовые образования).

Предмет обязательства — действие в чужом интересе (ведение чужих дел).

Содержание обязательства. Гестор обязан:

- действовать с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью (п. 1 ст. 980 ГК РФ);
- при первой возможности сообщить заинтересованному лицу о своих действиях и дождаться в течение разумного срока его реше-

ния по одобрению или неодобрению предпринятых действий, если только подобное ожидание не влечет тяжелый урон заинтересованному лицу (п. 1 ст. 981 ГК РФ);

— представлять отчет о своих действиях заинтересованному лицу (ст. 989 ГК РФ).

Доминус обязан возмещать гестору требуемые расходы и другой реальный ущерб, который понес последний (п. 1 ст. 984 ГК РФ).

Таким образом, обязательства, возникающие из односторонних действий, носят регулятивный характер, возникают из сложного юридического состава, центральное место в котором занимает направленное на достижение определенного результата правомерное действие — сделка или фактическое действие, которые и определяют содержание будущего правоотношения.

Вопросы для самоконтроля:

1. В чем состоят особенности обязательств, которые возникают из односторонних действий?

2. Какова особенность юридического состава: а) публичного обещания награды; б) публичного конкурса; в) проведения игр и пари; г) какова роль срока в публичном обещании награды?

3. Кто получает вознаграждение при публичном обещании награды в случае, если указанное в объявлении выполнило несколько лиц?

4. Каковы условия и форма конкурсного объявления?

5. Каким образом распределяется премия в случае, если ее выиграло несколько лиц?

6. Обязан ли устроитель конкурса возвращать участникам их работы, которые не были удостоены награды?

7. Каковы определения понятий «лотерея», «тотализатор», «электронная игра»?

8. Нужна ли регистрация лотерей?

9. Каково правовое положение организатора лотерей?

РАЗДЕЛ II ВНЕДОГОВОРНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

ГЛАВА 16. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

§ 1. Общие положения об обязательствах, возникающих вследствие причинения вреда

Обязательства, которые возникают вследствие причинения вреда, урегулированы гл. 59 ГК РФ, в соответствии с нормами которой внедоговорные обязательства возникают в результате нарушения имущественных и личных неимущественных прав потерпевшего, которые носят абсолютный характер, призваны обеспечивать наиболее полное восстановление этих прав за счет причинителя вреда либо за счет других лиц, на кого закон возложил обязанность возместить вред. Свое название указанные обязательства получили от латинского слова «*delictum*» — правонарушение.

Регулирование последствий причинения вреда в своем развитии прошло ряд этапов, каждый из которых отличался созданием более широких гарантий охраны прав граждан и юридических лиц.

Закрепленные в Законах Хаммурапи нормы, предусматривавшие наказание за причинение вреда («принцип талиона»), были отражены в более поздних памятниках древнеримского права — Законах XII Таблиц и Дигестах. Это положение было связано с тем, что Римское государство еще не брало на себя обязательств по применению мер воздействия на правонарушителя, оставляя право этого воздействия за потерпевшим. В дальнейшем в условиях укрепления римской государственности была санкционирована возможность замены мщения выкупом, легитимировано понятие «долга вследствие причинения вреда», а отношения между потерпевшим и причинителем вреда основывались не на чувстве личной мести, а на законе.

В древнерусском праве в судебниках (1497 и 1550 гг.) и Соборном уложении 1649 г. зародились первые элементы имущественной ответственности за причинение вреда.

В т. X Свода законов Российской Империи, принятым в январе 1835 г., были отражены нормы гражданского права, урегулирующие вопросы возмещения вреда, которые сводились к тому, что обязательства по возмещению вреда возникали лишь в силу правонарушения. Гл. IV разд. III «Обязательства, возникающие не из договоров», по-

священная возмещению за вред, причиненный недозволенными деяниями (ст. 2601–2640), была включена в проект Гражданского уложения; в ней были согласованы правила об обязанности компенсации вреда, причиненного недозволенным деянием.

В советский период на волне начавшейся кодификации в ГК РСФСР 1922 г. в гл. XIII, посвященной обстоятельствам, возникающим вследствие причинения другому вреда, были закреплены нормы, в соответствии с которыми причинивший вред личности или имуществу другого обязывался к возмещению причиненного вреда (ст. 403–415).

В ОГЗ 1961 г. вопросы деликтной ответственности получили соответствующую регламентацию в гл. 12, состоящей из 7 статей (88–94).

Доктрина советского гражданского права, как и прежде, декларировала принцип генерального деликта. В то же время, законодатель в ГК РСФСР 1964 г. значительно расширил регламентацию обязательств из причинения вреда как в объеме (гл. 40 охватывала статьи с 444 по 471), так и в качестве, нашедшем свое проявление во введении ст. 447, посвященной случаям компенсации вреда, который был причинен органами власти.

Последующие изменения в российском законодательстве осуществлялись с учетом следования принципу преемственности. Не уменьшая уже сформировавшиеся положения в части возмещения ущерба потерпевшим гражданам, законодатель совершенствовал данный институт и детализировал процедуру его практического применения.

В соответствии с указом Президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981 «О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей» и Положением о порядке возмещения соответствующего ущерба¹ ущерб, который был причинен гражданину незаконными действиями вышеперечисленных организаций и их должностных лиц, должен быть возмещен на общих основаниях. Данные правовые акты были важны для устранения существенного пробела правового регулирования в рассматриваемом аспекте.

¹ Указ Президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981 «О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей» (вместе с Положением о порядке возмещения соответствующего ущерба) // Ведомости Верховного Совета СССР. 1981. № 21. Ст. 741.

ОГЗ 1991 г. устанавливают, что возмещение вреда «на общих основаниях», причиненного незаконными актами, распространяется и на случаи причинения такого вреда юридическим лицам (ст. 126).

Вступление в действие части второй ГК РФ способствовало упорядочиванию применения правовых норм о возмещении причиненного вреда, закрепило порядок защиты прав граждан, гарантированных Конституцией Российской Федерации (ст. 42, 46, 53 и др.). Нормы, регламентирующие обязательства вследствие причинения вреда, размещены в отдельной одноименной гл. 59, состоящей из 38 статей (1064–1101).

Деликтные обязательства являются внедоговорными, односторонними (причинитель вреда имеет исключительно обязанности, а потерпевший — лишь права).

Сторонами деликтного обязательства выступают должник и кредитор. Должник — лицо, в обязанность которого входит возмещение причиненного вреда (непосредственный причинитель вреда), а кредитор — потерпевшее лицо. В качестве причинителя вреда и потерпевшего могут быть любые субъекты гражданских правоотношений.

Объект деликтного обязательства — возмещение, предоставляемое должником потерпевшему.

Предмет деликтного обязательства — форма, выражающая возмещение вреда (в натуре, компенсация понесенных убытков).

Содержание деликтного обязательства состоит из: права кредитора (потерпевшего) потребовать восстановить его имущественную сферу в прежнее состояние до причинения вреда, и обязанности должника (причинителя или другого лица, которое ответственно за его действия) совершить названные действия.

Основной функцией деликтного обязательства является компенсационная, так как ее цель состоит в восстановлении имущественного положения потерпевшего, имевшегося до правонарушения.

Дополнительной функцией является воспитательно-предупредительная. При возложении на правонарушителя обязанности по возмещению вреда законодатель стремится побудить граждан и юридические лица придерживаться законности и правопорядка, вырабатывает чувство неприкосновенности собственности, жизни, здоровья людей, запрета злоупотреблять правом в других формах.

Основанием деликтной ответственности следует признать состав правонарушения, который должен характеризоваться наличием таких условий как: противоправное поведение правонарушителя, вред, причинная связь между ними и вина правонарушителя.

Все нормы института «обязательства вследствие причинения вреда» можно подразделить на следующие группы:

1. Общие, у которых есть общее значение для всего института, применяемые всегда при причинении вреда личности и имуществу гражданина или юридического лица, вне зависимости существуют ли в законодательстве специальные нормы, которые посвящены некоторым видам деликтов (ст. 1064 ГК РФ). Эти нормы образуют т. н. генеральный деликт. Они определяют общие условия гражданско-правовой ответственности, устанавливают обстоятельства, которые освобождают от обязанности возмещать вред, обуславливают основания и величину компенсации морального вреда и др.

2. Специальные, в которые включены специальные нормы по регулированию отдельных видов обязательств вследствие причинения вреда («специальный деликт»), такие как: ответственность за вред, который причинен актами власти (ст. 1069–1070 ГК РФ); ответственность за вред, который причинен недееспособными, ограниченно дееспособными и лицами, не способными понимать значения своих действий (ст. 1073–1078 ГК РФ); ответственность за вред, который причинен деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих (ст. 1079 ГК РФ); обязательства из причинения вреда жизни или здоровью гражданина (ст. 1084–1094 ГК РФ); ответственность за вред, который причинен недостатками товаров, работ, услуг (ст. 1095–1098 ГК РФ).

§ 2. Ответственность за вред, причиненный актами власти

Вред, который причинен 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 другому правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, должен быть возмещен (ст. 1069 ГК РФ).

Акты власти — изданные компетентными органами власти правовые акты, которые направлены на установление, изменение или прекращение правоотношений, и которые имеют обязательную силу для предназначенных ими лиц.

Особенности применения ответственности:

— акты власти, причинившие вред гражданам или юридическим лицам, должны быть противоправны;

— главное условие для того, чтобы был возмещен вред, причиненный актом власти, заключается в его обязательной предварительной отмене или признании его недействительным;

— действия причинившего вред органа или его должностного лица на момент их совершения могут формально соответствовать требованиям закона, но в итоге оказаться незаконными;

— общим основанием ответственности является вина лиц, которые приняли незаконный акт власти;

— причинная связь — незаконные действия органов власти или должностных лиц нескольких уровней, конкретную виновность которых определить довольно сложно;

— вред должен быть возмещен вне зависимости от вины конкретного должностного лица за счет соответствующей казны; от имени казны стороной в споре выступают соответствующие финансовые органы, либо иные органы, указанные законом, которые после этого приобретают право регресса к должностному лицу, виновному в принятии незаконного акта; непосредственный виновник несет ответственность в полном объеме, если другой размер не устанавливается законом.

Специальные условия возникновения деликта:

— причиной вредоносного результата должен быть именно акт власти;

— акт власти может быть совершен не любым работником государственного органа или органа местного самоуправления, а только тем, кто имеет отношение к числу должностных лиц (ст. 285 УК);

— должностное лицо имеет право принять акт власти исключительно в ходе исполнения служебных обязанностей.

Ответственность за вред,

который причинен актами правоохранительных органов и суда

Возмещение вреда, который причинен гражданину незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным применением в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконным привлечением к административной ответственности в виде административного ареста, а также вред, который причинен юридическому лицу вследствие незаконного привлечения к административной ответственности в виде административного приостановления деятельности, осуществляется в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда за счет казны Российской Федерации, а в случаях, предусмотренных законом, за счет казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования. Поряд-

док возмещения вреда установлен указом Президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981¹ (п. 1 ст. 1070 ГК РФ).

Потерпевшей стороной от незаконных действий органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда являются:

- граждане;
- юридические лица (например, результатом незаконного осуждения руководителя коммерческой организации может стать не только серьезно пострадавшая деловая репутация организации, но и возникнуть прямые имущественные убытки).

Обязательное условие для того, чтобы возникло право возместить вред, который был причинен незаконными действиями правоохранительных органов или суда, состоит:

- в вынесении оправдательного приговора;
- в прекращении уголовного дела по реабилитирующим основаниям (отсутствие события преступления, отсутствие в деянии состава преступления, недоказанность участия гражданина в совершении преступления);
- в прекращении дела об административном правонарушении за отсутствием события или состава, а также при наличии иных обстоятельств, которые исключают производство по этому делу.

Вред, который причинен незаконными действиями правоохранительных органов и суда (п. 1 ст. 1070 ГК РФ), должен быть возмещен:

- полностью;
- вне зависимости от вины совершивших эти действия органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.

Наравне с возмещением имущественного ущерба потерпевший (гражданин) имеет вправе требовать компенсации нанесенного ему морального вреда (ст. 1100 ГК РФ).

Условия, которые не дают права возместить вред, причиненный незаконными действиями правоохранительных органов или суда:

- дело прекращено по т. н. нереабилитирующему основанию (вследствие амнистии, недостижения возраста наступления уголовной ответственности, примирения сторон, отсутствия жалобы потерпевшего, смерти обвиняемого, изменения обстановки, передачи обвиняемого на поруки);

¹ Указ Президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981 «О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей» // Ведомости ВС СССР. 1981. № 21. Ст. 741.

— законом устраняется преступность деяния или смягчается наказание.

Последовательность восстановления нарушенных прав и возмещения ущерба:

— потерпевший вправе в течение 3 лет обратиться в правоохранительные органы или суд с требованием определить размер возмещения;

— судья, следователь или дознаватель обязан определить размер имущественного вреда, подлежащего возмещению, в течение месяца со дня поступления требования о его возмещении и вынести постановление о производстве выплаты в возмещение данного вреда; подобные выплаты совершаются с учетом уровня инфляции.

§ 3. Ответственность за вред, который причинен несовершеннолетними и недееспособными

*Ответственность за вред,
который причинен несовершеннолетними в возрасте до 14 лет*

За вред, который причинен несовершеннолетним, не достигшим 14 лет (малолетним), несут ответственность его родители (усыновители) или опекуны, если не приведут доказательства, что в возникновении вреда их вины нет (п. 1 ст. 1073 ГК РФ).

К ответственным за вред, который причинен несовершеннолетним, не достигшим 14 лет, причисляют:

— законных представителей — родителей (усыновителей) или опекунов;

— организации для детей-сирот и детей, которые остались без попечительства, образовательные, медицинские и другие организации, под надзором которых малолетний гражданин находился в момент причинения вреда;

— лиц, которые осуществляют надзор на основании договора.

Условие наступления ответственности родителей и опекунов, а также надзирающих лиц проявляется в их виновном поведении, под которым понимают: ненадлежащий надзор; халатное отношение к воспитанию; неправомерное применение собственных прав в отношении детей, результат чего обнаруживается в аномальном поведении детей, влекущим причинение вреда.

Особенности ответственности родителей:

— ответственность возлагается на обоих родителей, в т. ч. и отдельно проживающего от ребенка родителя, если он не приведет до-

казательства невозможности лично воспитывать ребенка по вине другого родителя;

— родители, которые лишены родительских прав либо ограничены в них, несут ответственность за собственных детей в течение 3 лет после лишения прав.

Действие принципа долевой ответственности применяется при причинении вреда:

— несколькими малолетними, которые происходят от различных родителей или находятся под опекой (надзором) различных лиц;

— малолетним в момент нахождения его под надзором, между его опекуном (родителями), которые отвечают за его воспитание, и лицом, которое отвечало в это время за надзор за ним.

Обязанность возместить вред может быть перенесена непосредственно на причинителя, если:

— одновременно происходит возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью потерпевшего;

— ответчики — это физические лица (родители (усыновители), опекуны или иные граждане, которые осуществляли надзор за малолетним на основании договора);

— происходит смерть ответчика или у ответчика недостаточно средств, чтобы возместить вред;

— у полностью дееспособного причинителя вреда есть средства, которых достаточно, чтобы возместить вред.

Ответственность за вред,

который причинен несовершеннолетними от 14 до 18 лет

Причинившие вред несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет несут ответственность за него самостоятельно на общих основаниях (п. 1 ст. 1074 ГК РФ).

Ответственными за вред, который причинен несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, помимо самого причинителя вреда являются:

— родители (усыновители) или попечители;

— организация для детей-сирот и детей, которые остались без попечительства.

На названных лиц может быть возложена ответственность за причиненный вред при наличии следующих условий:

— собственное виновное поведение или невозможность привести доказательства отсутствия собственной вины в причинении вреда

(исключение составляют случаи причинения вреда принадлежащим им источником повышенной опасности);

— отсутствие у несовершеннолетнего дохода и другого имущества, которого было бы достаточно, чтобы возместить вред.

Прекращение (независимо от последствий для потерпевшего) субсидиарной ответственности родителей (усыновителей), попечителя и соответствующей организации происходит, когда причинитель вреда:

— достигает совершеннолетия;

— получает достаточные средства, чтобы возместить вред, до достижения совершеннолетия;

— приобретает дееспособность в результате эмансипации или вступления в брак (ст. 21, 27 ГК РФ).

В случае причинения вреда совместными действиями нескольких несовершеннолетних, которые происходят от различных родителей (усыновителей) и (или) находятся под попечительством различных лиц, они покрывают ущерб по принципу солидарной (ст. 1080 ГК РФ), а их родители (усыновители) и попечители — по принципу долевой ответственности.

Ответственность за вред, который причинен недееспособным лицом

Вред, который причинен гражданином, признанным недееспособным, возмещается его опекуном или организацией, обязанной осуществлять за ним надзор (п. 1 ст. 1076 ГК РФ).

К числу ответственных за вред, который причинен недееспособным лицом, относят:

— опекуна;

— организацию, которая обязана осуществлять за ним надзор (ст. 31, 32, 34, 35, 36 ГК РФ).

Вина ответственных лиц находит свое выражение в отсутствии требуемой внимательности и подобающего надзора. Родителя недееспособного лица допускается привлечь к ответственности за вред, им причиненный, только тогда, когда он назначается его опекуном.

Обязанность по возмещению вреда ответственных за вред, который причинен недееспособным лицом в период признания его таковым не прекращается, если в дальнейшем он будет признан дееспособным (п. 2 ст. 1076 ГК РФ); не имеют указанные лица и права регресса к причинителю вреда (п. 4 ст. 1081 ГК РФ).

Причинитель вреда обязан возместить вред полностью или частично при совокупности следующих обстоятельств (п. 3 ст. 1076 ГК РФ):

— у опекуна недостаточно средств, чтобы возместить вред либо он умер;

— у причинителя вреда имеются достаточные средства, чтобы возместить вред;

— причинение вреда жизни или здоровью гражданина.

*Ответственность за вред, который причинил гражданин,
признанный ограниченно дееспособным*

Возмещение вреда, который причинил гражданин, признанный ограниченным в дееспособности по причине того, что он злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами, возлагается на самого причинителя вреда (ст. 1077 ГК РФ).

Цель ограничения дееспособности — защитить имущественные интересы семьи; последствием ограничения дееспособности является ограничение сделкоспособности, которое, в свою очередь, никоим образом не оказывает влияния на его деликтоспособность и не вызывает обязанность попечителя надзирать за подобным гражданином.

На гражданина, которого признали ограниченно дееспособным, возлагается самостоятельная ответственность в полном объеме за причиненный им вред при совокупности следующих обстоятельств:

— им нанесен вред — неблагоприятные негативные последствия, наступающие в результате нарушения личных или имущественных прав или благ;

— поведение его противоправно — действие (бездействие), которое нарушает нормы закона и субъективные права других лиц;

— наличие причинной связи между его противоправным поведением и вредом, который он причинил;

— наличие его вины — психическое отношение к собственному противозаконному поведению и его последствиям.

*Ответственность за вред, который причинил гражданин,
неспособный понимать значение собственных действий*

Причинение вреда в состоянии, когда дееспособный гражданин или несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет, не может осознавать значение собственных действий или ими руководить, не влечет ответственности для таких лиц за вред, который они причинили (п. 1 ст. 1078 ГК РФ).

Показанные признаки непостоянны, могут быть вызваны какими-нибудь внезапными факторами — яркое душевное беспокойство, обморочное состояние, потеря сознания, стрессовое состояние, аффект, нехарактерное для такого лица действие алкоголя и т. п.

Невменяемое состояние по общему правилу освобождает от гражданской правовой ответственности и, как следствие, вред не возмещается, однако в некоторых случаях, как исключение, вред может быть возмещен полностью или частично либо возместить вред будут обязаны другие лица.

Так, полное или частичное возмещение вреда возлагается на причинителя, если:

- имущественное положение потерпевшего и причинителя вреда его жизни и здоровью суд сочтет достаточным основанием (абз. 2 п. 1 ст. 1078 ГК РФ);

- причинитель вреда самостоятельно поверг себя в невменяемое состояние, употребляя спиртные напитки, наркотические средства или другим подобным способом (п. 2 ст. 1078 ГК РФ).

Вред, который причинен невменяемым лицом, может возместить совместно проживающий трудоспособный супруг (супруга), родители и совершеннолетние дети, осведомленные о расстройстве психики причинившего вред и не обратившиеся в компетентные органы с просьбой признать его недееспособным (п. 3 ст. 1078 ГК РФ).

§ 4. Ответственность за вред, который причинен источником повышенной опасности

Возмещение вреда, который причиняется источником повышенной опасности, является обязанностью юридических лиц и граждан, чья деятельность соединена с повышенной опасностью для окружающих (применение транспортных средств, механических устройств, электроэнергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т. п.; осуществление строительной деятельности и др.), если они не приведут доказательства, что вред возник из-за непреодолимой силы или умысла потерпевшего (п. 1 ст. 1079 ГК РФ).

Признаки деятельности источника повышенной опасности: создание увеличенной вероятности нанесения вреда и неосуществимость абсолютного контроля человека за ней.

Наступление ответственности за подобную деятельность связано с возникновением вреда из-за воздействия источника повышенной опасности (например, продвижение скоростного поезда).

Источники повышенной опасности, в зависимости от их вида, могут быть:

- физическими (механическими, электрическими, тепловыми);
- физико-химическими (радиоактивными материалами);

- химическими (отравляющими, взрывоопасными, огнеопасными);
- биологическими (дикое животное, вирус, штамм микроорганизма).

Субъектом ответственности является владелец источника повышенной опасности (юридические лица, граждане), который владеет им на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления либо на ином законном основании (аренда, доверенность на право управления и т. п.).

Ответственность владельца за вред, причиненный источником повышенной опасности, не наступает:

- если владелец приведет доказательства о выбытии источника из его обладания вследствие противозаконных действий иных лиц;
- если этот источник был передан в хозяйственное управление пользователя;
- если этот источник, принадлежащий частному лицу, был передан на основании властного предписания во временное управление должностного лица;
- если владелец приведет доказательства возникновения вреда в результате действия непреодолимой силы или из-за умысла потерпевшего.

Для владельцев источников повышенной опасности, которые причинили вред совместно, предусмотрена солидарная ответственность.

Возмещение вреда, который был причинен при взаимодействии источников повышенной опасности непосредственно самим их владельцам, осуществляется на общих основаниях (п. 3 ст. 1079 ГК РФ):

- виновный возмещает вред, который по собственной вине причинил другому владельцу;
- при отсутствии вины другого владельца собственный вред виновному владельцу не возмещается;
- соразмерное возмещение вреда относительно степени вины каждого из них происходит, если в причинении вреда виновны оба владельца;
- если ни один из владельцев не виновен во взаимном причинении вреда (вне зависимости от его размера) правом на возмещение не обладает ни один из них.

Особенность наступления ответственности, если сам потерпевший допустил грубую неосторожность:

- и владелец источника повышенной опасности виновен наравне с ним, суд уменьшает величину возмещения в зависимости от степени вины каждого;

— и владелец источника повышенной опасности невиновен, размер возмещения судом может быть не только уменьшен, но и причинитель вреда полностью освобожден от ответственности;

В случаях причинения вреда жизни или здоровью гражданина абсолютный отказ в возмещении вреда недопустим (п. 2 ст. 1083 ГК РФ).

§ 5. Ответственность за вред, который причинен жизни или здоровью гражданина

Возмещение вреда, который причинен жизни или здоровью гражданина, при осуществлении договорных обязательств, а также при выполнении обязанностей военной службы, службы в полиции и иных подобных обязанностей, осуществляется по правилам, которые предусмотрены гл. 59 ГК РФ, если в законе или договоре не установлен повышенный размер ответственности (ст. 1084 ГК РФ).

Общими условиями возникновения такой ответственности являются:

- фактическое причинение вреда жизни или здоровью гражданина;
- потерпевший понес имущественный и иной ущерб;
- между причиненным вредом и последовавшим ущербом есть причинная связь;
- причинитель вреда виновен.

Причинение вреда здоровью гражданина может выражаться:

- увечьем (травмой) — физическим повреждением организма под влиянием тех или иных внешних факторов;
- профессиональным заболеванием — следствием продолжительного регулярного влияния на организм человека неустраняемых вредоносных результатов производства либо специфичных для конкретной профессии факторов;
- другим повреждением здоровья — вредоносными последствиями заболевания, которое началось в результате несоблюдения причинителем вреда определённых норм.

К основным последствиям причинения вреда отнесены:

- имущественные убытки потерпевшего (его иждивенцев) вследствие повреждения его здоровья (смерти), в т. ч. потеря заработной платы, других доходов; затраты по восстановлению здоровья (погребение);
- уменьшение его собственных неимущественных благ, моральный вред (физические и нравственные страдания).

Характерные черты вины причинителя:

- вина — это общее условие ответственности, исключение составляет причинение вреда источником повышенной опасности или противозаконным актом правоохранительных органов, суда;

— вина презюмируется, т. е. привести доказательства собственной невиновности он должен самостоятельно.

Установление причинной связи обязательно между действиями (бездействием) причинителя вреда и повреждением здоровья (смертью) гражданина; повреждением здоровья (смертью) потерпевшего и его имущественной утратой.

*Объем и характер возмещения вреда,
который причинен повреждением здоровья*

Состав выплат, которые назначаются в счет возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья:

— выплаты в счет возмещения утраченного заработка (дохода), который у потерпевшего был либо он мог его получить;

— выплаты в счет возмещения дополнительно понесенных расходов для того, чтобы восстановить здоровье, если выявлена необходимость в этом, а потерпевший не вправе рассчитывать получить их бесплатно (речь идет о лечении, дополнительном питании, приобретении лекарств, протезировании, постороннем уходе, санаторно-курортном лечении, приобретении особых транспортных средств, переподготовке к иной профессии) (п. 1 ст. 1085 ГК РФ).

Определяя размер возмещения учитывают:

1. Заработок (доход), который был у потерпевшего до потери трудоспособности, включающий (п. 2 ст. 1086 ГК РФ):

а) оплату труда всех видов, за исключением единовременных выплат;

б) доход от предпринимательской деятельности;

в) авторский гонорар;

г) выплачиваемые пособия в связи с временной нетрудоспособностью, а также по беременности и родам.

2. Степень утраты потерпевшим профессиональной (общей) трудоспособности:

а) временная утрата трудоспособности (устанавливает лечебное учреждение, удостоверяет выданный гражданину листок временной нетрудоспособности — на период ее восстановления): величина возмещения зависит от числа дней, когда потерпевший временно не мог работать и был лишен заработной платы;

б) стойкая утрата трудоспособности (устанавливает учреждение медико-социальной экспертизы, признав гражданина инвалидом на определенный период — 1 год (II и III группы) или 2 года (I группа) с последующим переосвидетельствованием); величина возмещения пропорцио-

нальна проценту утраченной лицом работоспособности по его профессии, а при ее отсутствии — пропорциональна утрате общей работоспособности.

3. Уровень вины непосредственно потерпевшего в причинении ему вреда устанавливают компетентные органы, при этом:

а) во внимание не принимают простую неосторожность потерпевшего;

б) грубую неосторожность потерпевшего находят в процентном соотношении от общей величины возмещения;

в) при умысле потерпевшего в возмещении вреда отказывается;

г) при возмещении дополнительных расходов игнорируется вина потерпевшего.

4. Имущественное положение лица, которое обязано возместить причиненный вред: величину возмещения допускается уменьшить при неумышленном причинении вреда в случае ухудшения имущественного положения его причинителя (инвалидность, пенсионный возраст), если имущественное положение причинителя вреда со временем улучшается — величину возмещения допустимо увеличить.

5. Дополнительные расходы, вызванные повреждением здоровья (если нет права получать их бесплатно).

6. Увеличение стоимости жизни: величина возмещения растет соразмерно с величиной прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации.

Не допускается включение в счет возмещения вреда следующих выплат:

— пенсий по инвалидности, которые назначают потерпевшему в связи с повреждением здоровья;

— других пенсий, пособий, прочих подобных выплат;

— заработка (дохода) потерпевшего после того, как было повреждено здоровье.

Особенности возмещения работодателем вреда, который причинен здоровью работника:

— к работникам приравнивают лиц, которые исполняют обязанности военной службы, службы в полиции и иные подобные обязанности;

— объем и характер возмещения может быть увеличен законом или договором;

— если на момент причинения вреда потерпевший не осуществлял трудовую деятельность, по его выбору учитывают или заработки до

увольнения, или обычную величину оплаты труда работника его квалификации в этой местности (минимально — величина прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации).

Особенности возмещения вреда, который причинен здоровью несовершеннолетнего: в возрасте до 14 лет возмещают расходы, которые вызваны повреждением здоровья (п. 1 ст. 1087 ГК РФ). В возрасте от 14 до 18 лет:

- не обладающему заработком (доходом), возмещают, кроме того, вред, который связан с потерей или снижением трудоспособности, беря за основу величину прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации (п. 2 ст. 1087 ГК РФ);

- обладающему заработком — берут за основу заработок ко времени повреждения здоровья (минимально — величина прожиточного минимума трудоспособного населения в целом по Российской Федерации) (п. 3 ст. 1087 ГК РФ);

- вслед за началом трудовой деятельности он имеет право потребовать увеличить размер возмещения вреда, беря за основу получаемый им заработок, но не ниже определённого по занимаемой им должности, или заработка работника этой же квалификации по месту, где он работает (п. 4 ст. 1087 ГК РФ).

*Возмещение вреда лицам,
которые понесли убыток в результате смерти кормильца*

В случае смерти потерпевшего (кормильца) право на возмещение вреда принадлежит:

- нетрудоспособным лицам, находившимся на иждивении умершего или имевшим ко дню его смерти право получать от него содержание;

- ребенку умершего, который родился после его смерти;

- одному из родителей, супругу или иному члену семьи (независимо от того, трудоспособен ли он), не работающему и занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, которые не достигли 14 лет либо, хотя и достигли 14 лет, но по заключению медицинских органов нуждаются по состоянию здоровья в стабильном уходе;

- лицам, состоящим на иждивении умершего и ставшим нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти.

Сроки возмещения вреда (п. 2 ст. 1088 ГК РФ) в отношении:

- несовершеннолетних — до 18 лет;

- учащихся-очников — до получения образования (максимально — до 23 лет);
- граждан пенсионного возраста — пожизненно;
- инвалидов — на период инвалидности;
- лиц, занятых уходом за теми, кто состоял на иждивении умершего — до достижения ими 14 лет или изменения состояния их здоровья.

Установление величины возмещения вреда, который понесен со смертью кормильца:

- конкретная величина возмещения, назначенная в пользу каждого лица, которое имеет на него право, устанавливается пропорционально доле заработка (дохода) умершего, получавшего или имевшего право получать на собственное содержание при его жизни (п. 1 ст. 1089 ГК РФ);

- при установлении величины возмещения всем названным выше лицам в счет возмещения им вреда не засчитывают: все виды пенсий, которые назначались как до, так и после смерти кормильца, и заработки (доходы) и стипендии, которые они получают сами (п. 2 ст. 1089 ГК РФ);

- вину самого умершего кормильца в наступлении его смерти не учитывают (п. 2 ст. 1083 ГК РФ);

- возмещению подлежат расходы на погребение лицу, которое их понесло, в эти расходы не включается государственное пособие на погребение (ст. 1094 ГК РФ);

- установленная величина возмещения последующему перерасчету не подлежит, за исключением следующих случаев: рождение ребенка после смерти кормильца; назначение или прекращение выплат возмещения лицам, которые ухаживают за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца.

Платежи по возмещению вреда

На требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью граждан, исковая давность не распространяется, однако они удовлетворяются не более, чем за 3 года до предъявления иска. Выплаты производятся ежемесячными платежами не позднее истечения текущего месяца платежа; пересылка и доставка — за счет причинителя. Возможно присуждение заинтересованному лицу платежей единовременно (не более, чем за 3 года) по его требованию при наличии уважительных причин с учетом возможностей причинителя вреда (п. 1 ст. 1092 ГК РФ). Суммы, полученные в счет возмещения вреда, не могут быть взысканы обратно, кроме случаев недобросовестности со стороны заинтересованных лиц и счетной ошибки (п. 3 ст. 1109 ГК РФ).

Последовательность выплаты возмещения вреда, который вызван снижением трудоспособности или смертью потерпевшего, определена ст. 1092 ГК РФ в форме ежемесячных платежей. Исключительно на основании решения суда, который учитывает возможности причинителя, платежи допускается произвести единовременно, но не больше чем за 3 года.

Дополнительные расходы возмещаются по мере их несения потерпевшим. Однако суд может вменить в обязанность причинителю вреда выплатить данные суммы заблаговременно, если потребность добавочных расходов в грядущем вытекает из медицинской экспертизы или иным образом аргументирована (ст. 1092 ГК РФ).

Специальный порядок обеспечения выплаты по возмещению вреда жизни и здоровью предусматривается, если реорганизуется или ликвидируется юридическое лицо, ставшее причинителем вреда.

При реорганизации обязанность возместить вред передаётся правопреемнику юридического лица (п. 1 ст. 1093 ГК РФ).

При ликвидации надлежащие платежи капитализируют для последующей их выплаты потерпевшему (п. 2 ст. 1093 ГК РФ).

§ 6. Ответственность за вред, который причинен вследствие недостатков товара, работы или услуги

Вред, который причинен жизни, здоровью или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица по причине недостатков (конструктивные, рецептурные или иные) товара, работы или услуги, а также из-за недостоверной или недостаточной информации о товаре (работе, услуге), должен возместить продавец или изготовитель товара, лицо, которое выполняло работу или оказало услугу (исполнитель), вне зависимости от того, есть в этом их вина или нет и от того, состоял или не состоял потерпевший с ними в договорных отношениях (ст. 1095 ГК РФ).

К лицам, ответственным за вред, относят:

— продавца или изготовителя товара (по предпочтению потерпевшего) — за вред, который причинен недостатками товара и сокрытия абсолютной или достоверной информации в отношении этого товара;

— лицо, которое выполнило работу или оказало услугу (исполнитель) — за вред, который причинен недостатками работы или услуги и сокрытия абсолютной или достоверной информации в отношении такой работы или услуги.

Вред в качестве основания ответственности представляет собой ущерб, который причиняется:

— имуществу — в результате его повреждения, уничтожения, порчи;

— личности — в результате потери заработка вследствие того, что получено увечье, иное повреждение здоровья или содержания по причине смерти кормильца.

Вред должен быть возмещен:

— если появился в течение определённых сроков годности товара или срока службы товара (работы, услуги);

— если названный срок не определён, в течение 10 лет со дня, когда был произведен товар (исполнена работа, услуга) (п. 1 ст. 1097 ГК РФ);

За пределами названных сроков вред возмещают если:

— сроки годности или службы не установлены;

— лицо, приобретающее товар, для которого выполнялась работа или оказывалась услуга, не уведомили о действиях, которые необходимо выполнить, когда истечет срок годности или службы товара и вероятных последствиях в случае их неисполнения либо ему не предоставили абсолютной и достоверной информации о товаре (работе, услуге) (п. 2 ст. 1097 ГК РФ).

Ответственность причинитель вреда несет:

— в полном объеме вне зависимости от собственной вины;

— если существует причинно-следственная связь вреда с противозаконным поведением.

От ответственности причинитель вреда может быть освобожден, если приведет доказательства, что на возникновение вреда повлияла непреодолимая сила; нарушение потребителем определённых правил использования товара, результатов работы, услуг или их хранения.

Итак, обязательства вследствие причинения вреда (деликтные обязательства) являются внедоговорными обязательствами. Кредитором в этом обязательстве выступает потерпевшее лицо, а должником — причинитель вреда. Следовательно, его стороны не были связаны договорными отношениями либо причинение вреда не следовало из существующего договора.

Вопросы для самоконтроля:

1. В чем заключается особенность таких наименований рассматриваемых обязательств, как обязательства из причинения вреда, обязательства по возмещению вреда, деликтные обязательства?

2. В чем заключается роль и значение обязательств из причинения вреда?

3. Как определяется законодателем понятие «обязательства из причинения вреда»?

4. Из каких элементов складывается обязательство из причинения вреда?
5. Как подразделяются условия возникновения обязательств по возмещению вреда?
6. Какие общие условия возникновения ответственности за причинение вреда вы можете привести?
7. Подлежит ли вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, а также в состоянии крайней необходимости, возмещению?
8. Как должна учитываться вина потерпевшего и имущественное положение лица, который причинил вред?
9. Каковы особенности ответственности за вред, причиненный актами власти?
10. Каковы особенности ответственности за вред, причиненный несовершеннолетними, недееспособными, а также лицами, не способными понимать значение своих действий?
11. Каковы особенности ответственности за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих?
12. Каковы особенности ответственности за вред, причиненный жизни и здоровью гражданина?
13. Каковы особенности ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги?

ГЛАВА 17. ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ

§ 1. Понятие и элементы обязательств из неосновательного обогащения

Под обязательством из неосновательного обогащения понимается правоотношение, которое возникает в связи с приобретением или сбережением имущества без обусловленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований одним лицом (приобретателем) за счет другого лица (потерпевшего) (п. 1 ст. 1102 ГК РФ).

Обязательства из неосновательного обогащения возникают исключительно в тех случаях, если обогащение приобретателя происходит «за счет другого лица (потерпевшего)».

Обогащение лица может произойти, если:

- приобретается право собственности на деньги и иные вещи;
- приобретается имущественное право (обязательственное, исключительное право на бездокументарные ценные бумаги); увеличивается стоимость имущества, которое ему принадлежит (в данных случаях речь идет об обогащении в форме неосновательного приобретения имущества);
- происходит освобождение себя всецело или частично от имущественной обязанности перед другим лицом; предотвращается несение расходов и других имущественных потерь (в данных случаях речь идет об обогащении в форме неосновательного сбережения).

В п. 1 ст. 1102 ГК РФ зафиксирован важнейший принцип института неосновательного обогащения — неосновательное обогащение должно быть возвращено потерпевшему за исключениями, которые устанавливает закон (принцип генеральной кондикции).

Обогащение приобретателя заключается в полученной им имущественной выгоде, состоящей в приобретении права собственности или требования, пользовании чужим имуществом или чужими услугами, а также в освобождении от долга.

Законодатель не увязывает возникновение обязательства из неосновательного обогащения ни с виной, ни с противоправностью поведения приобретателя, имеет значение исключительно его обогащение, наступившее без правового основания.

Кондикция относится к одному из древнейших институтов римского частного права, основным принципом его применения выступает принцип равенства всех граждан перед законом и возможность применения

обязательственного кондикционного иска лишь в тех случаях, когда в силу потери права собственности неосуществимо предъявить иск виндикационный. Виндикация представляет собой вещный иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику, а кондикция — напротив, это личный иск лица, которое утратило вкупе с владением и право собственности на вещь (а следовательно, и возможность ее виндигирования), к новому собственнику вещи.

Общее представление о недопустимости неосновательного обогащения в римском праве на самом раннем периоде было воплощено в жизнь через кондикции о возврате полученного без основания, которые имели абстрактный характер, что находило свое подтверждение в неуказании основания иска, т. е. тех обстоятельств, в силу которых появилась обязанность ответчика что-либо дать или сделать для истца. В таких случаях на судью возлагалась обязанность исследовать всевозможные отношения применения кондикции, и если судья был убежден в отсутствии отношений подобного рода между истцом и ответчиком, и последний не был обязан дать или сделать для истца заявленное в иске, ответчик освобождался от ответственности.

Постепенно сфера применения кондикций в римском праве расширялась за счет разнообразных случаев истребования неосновательного обогащения, когда в силу справедливости ответчик должен был вернуть истцу имущество, которое приобретено за счет последнего без надлежащего к тому основания.

Применительно к кондикциям о возврате неосновательно полученного это означает, что действительное владение чужой вещью в отсутствие приобретения права собственности на неё само по себе нельзя рассматривать как обогащение владеющего лица. Необходимо отметить, что, принимая во внимание личный (обязательственный) характер кондикции, вещь возможно истребовать, применяя данный иск, только у того лица, непосредственно к которому она выбыла из владения истца, в противоположность виндикации, которая следует за вещью и предъявляется также ко всякому третьему лицу, фактически ею владеющему.

В послеклассическую эпоху своего развития римская юриспруденция выделяла некоторые виды кондикционных исков о возврате неосновательного обогащения, например, возникновение обязательств при принятии платежа по несуществующему долгу от лица, которое ошибочно его уплатило.

Юридическая конструкция кондикции, разработанная римскими юристами, стала основой нынешнего института обязательств из неос-

новательного обогащения и востребована в законодательстве подавляющего большинства государств мира.

Дореволюционное российское гражданское законодательство отношения, возникающие в связи с неосновательным обогащением, регламентировало в проекте кн. V Гражданского уложения в отдельной гл. III «Возвращение недолжно полученного», состоящей из 5 статей (ст. 2596–2600), регламентирующих кондикционные обязательства. Несмотря на то, что дореволюционная кодификация норм о кондикционных обязательствах не состоялась, данный проект оказал существенное влияние на содержание ГК РСФСР 1922 г., где различные виды неосновательного обогащения были собраны в отдельный вид обязательств и им была посвящена специальная гл. XII «Обязательства, возникающие вследствие неосновательного обогащения», включающая 4 статьи (ст. 399–402). Кроме того, согласно нормам общих положений обязательственного права законодатель в ст. 106 указал неосновательное обогащение в качестве независимого основания возникновения обязательств.

Терминология относительно кондикционных обязательств была изменена сначала в ст. 4 ОГЗ 1961 г., где в числе оснований возникновения гражданских прав и обязанностей было указано «приобретение или сбережение имущества за счет средств другого лица без достаточных оснований», а затем и в ГК 1964 г., гл. 42 которого получила название «Обязательства, возникающие из неосновательного приобретения или сбережения имущества» (ст. 473, 474), тем самым выделив неосновательное приобретение и неосновательное сбережение имущества как характерные виды неосновательного обогащения, обусловленные формой его возникновения.

В ОГЗ 1991 г. была восстановлена ранее действовавшая терминология кондикционных обязательств путем указания в ст. 3 общей части в качестве одного из оснований возникновения гражданских прав и обязанностей неосновательное обогащение и выделение отдельной ст. 133 «Обязательства, возникающие вследствие неосновательного обогащения» в гл. 19 особенной части.

В настоящее время кондикционные обязательства урегулированы нормами гл. 60 «Обязательства вследствие неосновательного обогащения» второй части ГК РФ. В восьми статьях (ст. 1102–1109) названной главы дается значительно более детальная регламентация отношений по неосновательному обогащению, чем в ранее действовавших нормативных актах. Термин «обогащение» законодатель применяет в значении юридического факта, так, подп. 7 п. 1 ст. 8 ГК РФ определяет неос-

новательное обогащение в качестве одного из оснований возникновения гражданских прав и обязанностей, а в соответствии с п. 2 ст. 307 ГК РФ — это один из возможных источников возникновения обязательств.

Рассмотрим элементы обязательств из неосновательного обогащения. Стороны — приобретатель и потерпевший — соответственно выступают должником и кредитором в обязательстве, ими могут быть любые субъекты гражданского права.

Приобретатель — лицо, которое неосновательно обогатилось посредством приобретения или сбережения имущества.

Потерпевший — лицо, за чей счет произошло неосновательное обогащение приобретателя.

Объектом обязательства из неосновательного обогащения являются действия приобретателя (должника), направленные на передачу потерпевшему (кредитору) имущества, которое составляет неосновательное обогащение.

Разновидности неосновательного обогащения:

- имущество, которое неосновательно приобретается — имущественная масса приобретателя необоснованно возрастает;

- имущество, которое неосновательно сберегается — имущественная масса приобретателя необоснованно бережётся (сберегается).

Предмет обязательств из неосновательного обогащения — всякое улучшение имущественного положения приобретателя, любые имущественные блага (материальные предметы, которые определяются родовыми признаками; имущественные права).

Условия обязательства:

- обогащение за чужой счет;

- законное основание отсутствует.

Далее перейдем к рассмотрению содержания обязательства.

Потерпевший имеет право потребовать:

- возвратить неосновательно полученное или сбереженное имущество (ст. 1104 ГК РФ) или возместить его стоимость (ст. 1105 ГК РФ);

- возместить неполученные доходы (ст. 1107 ГК РФ).

Потерпевший обязан возместить затраты на имущество, которое возвращается (ст. 1108 ГК РФ).

Приобретатель вправе требовать от потерпевшего возместить понесенные необходимые затраты по содержанию и сохранности имущества с того времени, как он должен вернуть доходы, с зачетом приобретённой им выгоды (ст. 1108 ГК РФ).

В обязанности приобретателя входит:

- возврат имущества потерпевшему в натуре (п. 1 ст. 1104 ГК РФ);
- при невыполнимости возврата в натуре — возмещение потерпевшему действительной стоимости имущества на момент его приобретения, а также убытков, которые вызваны последующими изменениями стоимости имущества (ст. 1105 ГК РФ);
- возмещение потерпевшему сбереженного в результате неосновательного временного использования чужого имущества в отсутствие намерения его приобрести либо чужих услуг (уплата за него стоимости, имевшейся во время, когда завершилось использование, и в том месте, где оно совершалось) (п. 2 ст. 1105 ГК РФ);
- восстановление статуса-кво, в т. ч. возврат документов, которые удостоверяют, что право было передано посредством уступки требования или другим образом, а основанием передачи явилось недействительное или несуществующее обязательство (ст. 1106 ГК РФ);
- возврат или возмещение потерпевшему всех доходов, которые извлекались или должны были извлекаться из данного имущества, а также подлежащие начислению проценты с момента, когда он узнал или должен был узнать про неосновательное обогащение (ст. 1107 ГК РФ).

§ 2. Действие обязательств из неосновательного обогащения

Проанализируем действие обязательств из неосновательного обогащения на примере получения недолжного и сбережения имущества за счет посягательств на права других лиц.

Самый частный случай неосновательного обогащения — это получение недолжного, в том числе исполнение, которое производится вследствие заключения ничтожной сделки, а также выполнение обязательства, отпадающего после его исполнения (в результате признания судом недействительной оспоримой сделки). Получение недолжного предполагает неосведомлённость со стороны получателя, что основания для выполнения несуществующей обязанности отсутствуют.

Действия, приводящие к получению недолжного, могут быть как правомерными, так и неправомерными:

- последствия урагана, перенесшего имущество собственника на участок другого субъекта;
- действия кредитора (потерпевшего), приводящие к неосновательному обогащению должника (повторная оплата долга);
- действия должника (приобретателя) — получение товара, который поступил на имя организации, обладающей сходным названием;
- действия третьих лиц — денежные средства кредитная организация ошибочно перечисляет на недолжный счет.

Основания получения недолжного имущества:

- несуществующая обязанность исполняется из-за фактической ошибки (наследник оплачивает мнимую задолженность наследодателя);
- обязательство исполняется с превышением подлежащей к выплате суммы либо количества имущества, которое должно быть передано (лишний товар передается покупателю из-за просчета в цене и т. п.);
- исполняется уже прекратившееся обязательство (вторичная выплата долга).

Характерные случаи неосновательное обогащение за счет покушения на чужие права:

- использование чужого имущества в отсутствие намерения приобрести его в собственность (пользование чужой вещью, принесенной на участок течением реки; сбор урожая зерновых на чужом земельном участке без ведома собственника участка);
- получение имущественной выгоды похитителем имущества в результате его присвоения или отчуждения третьему лицу (покушение на право собственности);
- незаконное использование объектов авторского права или смежных с авторскими прав; приобретение, хранение, перевозка контрафактных экземпляров произведений или фонограмм (п. 1, 2 ст. 1270 ГК РФ — использованием, в частности, считается воспроизведение произведения, распространение произведения через продажу или иное отчуждение его оригинала или экземпляра, прокат оригиналов или экземпляров произведения, импортирование в целях распространения; публичный показ, публичное исполнение; перевод или иная переработка произведения и другое).

Лицензионные платежи, не выплаченные лицом, незаконно использовавшим чужое исключительное право, являются сбережением такого лица, а доход, полученный в результате этого, является неосновательным приобретением. В обоих случаях это формы неосновательного обогащения правонарушителя за счет законного обладателя исключительного права.

Таким образом, в результате действия обязательств из неосновательного обогащения происходит приращение (приумножение или сбережение) имущества одного лица за счет другого без надлежащего на то юридического основания. Поэтому неосновательное обогащение считают родовым понятием относительно всех обязательств по возврату такого имущества. Признаки неосновательного обогащения наблюдаются и при обогащении причинителя вреда за счет вреда, который

причинен потерпевшему, и в случае противозаконного завладения чужой вещью, в ходе исполнения недействительной сделки, а также при имущественном предоставлении одной из сторон договора вне рамок его условий.

Правила, предусмотренные гл. 60 ГК РФ, применяют к большой группе разнородных по своей юридической природе требований. Это, тем не менее, не означает, что кондикционный иск — это универсальное средство защиты гражданских прав, конкурент виндикационного, деликтного и прочих исков. Неосновательное обогащение характеризуется как общая защитная мера, используемая наравне с другими требованиями: по возврату исполненного по недействительной сделке; по истребованию собственником имущества из чужого незаконного владения; по возврату исполненного в связи с обязательством; по возмещению вреда, в т. ч. причиненного недобросовестным поведением лица, которое обогатилось (ст. 1103 ГК РФ).

Законодатель дает исчерпывающий перечень случаев, при которых неосновательное обогащение не подлежит возврату (ст. 1109 ГК РФ):

1. Имущество, которое передано во исполнение обязательства до того, как наступил срок его исполнения, если обязательство не предусматривает иное. Это можно объяснить тем, что в предусмотренном случае нет неосновательного обогащения; предоставление происходит в целях исполнения существующей обязанности к передаче имущества.

2. Имущество, которое передано во исполнение обязательства после истечения срока исковой давности. Общеизвестно, что установленные законом давностные сроки распространяются исключительно на притязания. С истечением давности притязание не прекращается, но лишается способности быть принудительно осуществлено с помощью юрисдикционного органа. Поэтому должник по притязанию, совершив задолженное предоставление после истечения давностного срока, не имеет права истребовать предоставленное обратно, хотя бы в момент предоставления он и не знал об истечении давности.

3. Предоставляемые гражданину, при отсутствии его недобросовестности и счетной ошибки, как средство к существованию заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, возмещение вреда, который был причинен жизни или здоровью, денежные выплаты (алименты).

4. Денежные суммы и другое имущество, которое предоставлено во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель приведет доказательства, что лицо, потребовавшее вернуть имущество,

знало об отсутствии обязательства либо предоставляло имущество для благотворительных целей. Это можно объяснить запретом противоречивого поведения — если совершающий предоставление несуществующего обязательства знал о том, что он не имел на это права, он будет противоречить собственному предыдущему поведению, если он вслед за этим начнет требовать предоставленное вернуть обратно.

Итак, требование о возврате неосновательного обогащения возникает из фактического состава, который включает наличие обогащения на стороне приобретателя; получение обогащения за счет потерпевшего; отсутствие правового основания обогащения.

Содержанием любого обязательства из неосновательного обогащения является требование лица, за счет которого лицо неосновательно приобрело или сберегло имущество, о возмещении в натуре имущества, составляющего неосновательное обогащение, или (в случае невозможности возместить это имущество в натуре) стоимости этого имущества и корреспондирующая с ним обязанность обогатившегося произвести такое возмещение.

Вопросы для самоконтроля:

1. В чем заключается роль института обязательств из неосновательного обогащения как одного из гражданско-правовых защитных механизмов?
2. Каковы легальное и доктринальное определения понятия «обязательство из неосновательного обогащения», в чем состоят отличия между ними?
3. Из каких юридических фактов возникают обязательства из неосновательного обогащения? Какие примеры вы можете привести?
4. Кто может выступать в качестве должника и кредитора в обязательствах из неосновательного обогащения?
5. Что понимается под предметом (объектом) обязательств из неосновательного обогащения? Какие изменения в нем могут происходить?
6. Каково содержание субъективного права кредитора и юридической обязанности должника в кондикционном обязательстве?
7. Зависит ли удовлетворение требования о возврате неосновательного обогащения от того, знал или должен был знать приобретатель о неосновательности своего обогащения?
8. При каких условиях приобретатель отвечает за недостачу или ухудшение неосновательно приобретенного или сбереженного имущества: а) если таковые произошли до того, как приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения; б) после того, как приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения? Какова природа такого требования?
9. В чем состоит содержание обязанности приобретателя в случае невозможности возвратить в натуре неосновательно приобретенное или сбереженное имущество?

10. Каково содержание обязанности приобретателя, который неосновательно временно пользовался чужим имуществом без намерения его приобрести либо чужими услугами?

11. Каковы последствия неосновательной передачи права другому лицу?

12. Как соотносятся требования о возврате неосновательного обогащения с другими требованиями о защите гражданских прав?

13. В каких случаях имущество в качестве неосновательного обогащения не подлежит возврату?

РАЗДЕЛ III ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫЕ ПРАВА

ГЛАВА 18. ПОНЯТИЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ И СИСТЕМА ЕЕ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ

§ 1. Интеллектуальная собственность и интеллектуальные права

Понятие «интеллектуальная собственность» в Российской Федерации получило свое распространение в научном и правовом обороте в начале 1990-х гг. Термин «интеллектуальная собственность» упоминается в ст. 44 Конституции Российской Федерации, согласно которой каждому гарантирована свобода литературного, художественного, научного, технического и иных видов творчества.

В соответствии с п. VIII ст. 2 Конвенции, которой учреждена Всемирная организация интеллектуальной собственности — ВОИС (Стокгольм, 14.07.1967)¹, в понятие «интеллектуальная собственность» включены права, относящиеся к «литературным, художественным и научным произведениям, исполнительской деятельности артистов» и т. д.

При адаптации понятия интеллектуальной собственности к национальному праву кардинальные изменения в нем производить не понадобилось. Данный термин нашел свое выражение в п. 1 ст. 2 ГК РФ в качестве права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальные права), т. е. российский законодатель, выполняя международные обязательства Советского Союза как его правопреемник по вышеупомянутой Конвенции, руководствовался в этом вопросе ее положениям и выстраивал конструкцию интеллектуальной собственности в законодательстве своей страны.

Интеллектуальная собственность — это результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг, предприятий и информационных систем, которым согласно ст. 1225 ГК РФ предоставлена правовая охрана, т. е. объекты гражданских прав, а не сами права, которые возникают по поводу таких объектов.

¹ Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности. Подписана в Стокгольме 14.07.1967. Ратифицирована указом Президиума Верховного Совета СССР от 19.09.1968 // Ведомости ВС СССР. 1968. № 40. Ст. 363.

В интеллектуальную собственность включены не только права на результаты созидательной деятельности (произведения, которые охраняются авторским правом, результаты исполнителей, изобретения, селекционные достижения и т. п.), но и права на иные нематериальные плоды умственной деятельности, для создания которых творчество не является обязательным (фирменное наименование, товарный знак, наименование места происхождения товаров и т. п.).

В понятии интеллектуальной собственности нужно распознавать субъективную и объективную составляющие.

В качестве субъективной категории интеллектуальная собственность на сегодняшний день относится к исключительным субъективным правам определенного субъекта (гражданин, юридическое лицо) в отношении результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, продукции, выполненных работ или оказанных услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и др.).

В объективном значении интеллектуальная собственность — это право интеллектуальной собственности или совокупность правовых норм, которые регулируют основания возникновения, изменения, прекращения, а также последовательность осуществления и защиты субъективных прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

В состав интеллектуальных прав входят:

- исключительные права, которые являются имущественными;
- личные неимущественные права;
- иные права (следования, доступа и др.).

Исключительные права, которые являются имущественными — это исключительные права на результат интеллектуальной деятельности, который создан творческим трудом, изначально появляются у автора такого результата. Данное право автор может передать другому лицу по договору, или оно может перейти к иным лицам по другим основаниям, которые устанавливает закон (п. 3 ст. 1228 ГК РФ).

К числу личных неимущественных прав относят право на имя, право на прикосновенность произведения, право на обнародование, право на отзыв. Личные неимущественные права распространяются на результат интеллектуальной деятельности и могут принадлежать исключительно физическим лицам.

Все прочие интеллектуальные права авторов и других лиц могут относиться как к имущественным, так и к неимущественным. По этой

причине в ст. 1226 ГК РФ используется в отношении них словосочетание «иные права», тем самым дается разъяснение, что в числе иных могут быть как неисключительные имущественные права авторов и других лиц — например, право доступа (ст. 1292), право следования (ст. 1293), право преждепользования (ст. 1361), право на получение вознаграждения (ст. 1296, 1370, 1408), право использования результата интеллектуальной деятельности в составе единой технологии (ст. 1542), право на созданную технологию (ст. 1544), так и неимущественные права, которые законодатель не относит к разряду личных, — право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец).

Особенности, характерные для интеллектуальных прав. Материальное право собственности подвергается риску утраты в результате потери объекта права. Потеря объекта права интеллектуальной собственности не влечет прекращения действия самого права. Этот объект обнаруживает способность к неоднократному воспроизведению и увеличению этим численности собственных владельцев, из которых далеко не всех признают правообладателями. Все интеллектуальные права распространяют свое воздействие в отношении нематериальных объектов — результатов интеллектуальной деятельности как творческого, так и нетворческого характера. Они появляются в случаях, которые непосредственно предусмотрены законом, так как распространяются исключительно на те объекты, которые закон распознает как объект правовой охраны. Интеллектуальные права в отношении одного объекта могут одновременно принадлежать неограниченному кругу лиц. Содержание интеллектуального права включает юридические возможности пользования, распоряжения (кроме личных неимущественных прав, которые изъяты из оборота) и защиты. Способом передачи интеллектуальных прав выступает, прежде всего, лицензия, но наряду с ней возможны иные способы, например, такие, как купля-продажа, аренда и даже наследование.

Сроки существования прав интеллектуальной собственности ограничивает закон, если не считать те немногие из них, которые признаны способными к восстановлению (право на товарный знак и иные коммерческие средства индивидуализации) или даже на бессрочную правовую охрану (это относится к общеизвестному товарному знаку, фирменному наименованию, наименованию места происхождения товара). Вслед за истечением определённого срока такие права делаются свободно используемым общественным достоянием.

§ 2. Исключительное право

Возникновение исключительного права

Возникновение абсолютных интеллектуальных прав, в т. ч. и исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, связывается либо с фактом создания интеллектуального продукта, либо с фактом государственной регистрации создаваемого интеллектуального продукта (регистрационная система, которая свойственна патентному праву). Основанием возникновения первоначального интеллектуального права является факт авторства, с которым закон объединяет право авторства или право считаться автором интеллектуального продукта. Производные права (исключительные права как на интеллектуальный продукт, так и на средства индивидуализации) могут возникнуть исключительно при согласии автора, который является обладателем изначального интеллектуального права.

В понятие исключительного права включено, во-первых, непосредственное осмысление исключительности права как правомочия, которое принадлежит точно установленному лицу; во-вторых, исключительным интеллектуальным правом выступает имущественное право на применение результата интеллектуальной деятельности в произвольной форме и различными способами.

На сегодняшний день содержание исключительного права определено в ст. 1229 ГК РФ: «Гражданин или юридическое лицо, которые обладают исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), имеют право использовать такой результат или такое средство по собственному усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, если ГК РФ не предусматривает другое».

Характерные черты исключительного права

Исключительное право всеобъемлюще, его объектами являются все разновидности интеллектуальной собственности, с учетом особенностей использования которых меняются содержание и объем данного права.

Исключительное право универсально. Его владельцем может выступать гражданин, юридическое лицо и публичное образование. Наряду с этим содержание исключительного права не изменяется и обычно не находится в зависимости от того, кто выступает его правообладателем — автор или его правопреемник, за исключением прав и гарантий, которые предоставляет закон авторам интеллектуальных результатов.

Исключительное право абсолютно. Его обладателю гарантирована возможность требования от всех прочих лиц прекратить действия, которые нарушают его право, и возместить убытки, которые вызваны данными действиями.

Исключительное право является имущественным (ст. 1226 ГК РФ), а значит, способно переходить от одного лица к другому как вследствие гражданско-правовой сделки, так и по иному основанию.

Исключительные права по составу правомочий, входящих в их содержание, на различные результаты интеллектуальной деятельности и разнообразные средства индивидуализации обычно значительно отличаются, что объясняется набором конкретных правомочий, которые образуют исключительное право, отличиями в природе, назначении, возможностях использования самих объектов исключительных прав.

Обычно в ГК РФ вводятся открытые перечни допустимых способов применения соответствующего результата или средства и таким образом обуславливается круг важнейших правомочий обладателя исключительного права. Например, список допустимых способов применения произведения включает 11 пунктов — воспроизведение, распространение, публичный показ, импорт и прокат оригинала и др., а список допустимых способов применения топологии состоит из двух пунктов — воспроизведение и введение в гражданский оборот (п. 2 ст. 1454 ГК РФ).

Ограничения действия исключительного права

Специфической чертой, свойственной лишь исключительным правам, выступает система ограничений этих прав, сосредоточенных на том, чтобы уравновесить интересы авторов, других правообладателей, некоторых пользователей исключительных прав и всего общества целиком. К их числу отнесены:

— ограничение исключительных прав по сроку действия (ст. 1281, 1318, 1328, 1331, 1335, 1340, 1363, 1424, 1457, 1491, 1531 ГК РФ), исключение составляют права на секреты производства, фирменное наименование, общеизвестные товарные знаки и коммерческое обозначение (ст. 1465, 1467, 1508, 1540 ГК РФ);

— ограничение исключительных прав predetermined территории их действия;

— определение списка случаев беспрепятственного (не требуется согласие правообладателя и дополнительное вознаграждение) использования определенных объектов исключительных прав;

— установление оснований выдачи принудительной лицензии.

§ 3. Порядок и способы распоряжения исключительным правом

В соответствии с п. 1 ст. 1233 ГК РФ правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, которое ему принадлежит, произвольным не запрещённым законом способом, в т. ч. произвести его отчуждение по договору об отчуждении исключительного права иному лицу или предоставить иному лицу право использовать соответствующий результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации в определенных договором границах (лицензионный договор).

«Распоряжаться правом» означает поменять его обладателя (передача права), переменить его содержание (ограничить право либо совершить его обременение), поменять пределы его исполнения, отказаться от права, не передавая его никому. Подобное распоряжение можно осуществлять разнообразными способами:

- исключительное право отчуждается по договору — путем заключения договора об его отчуждении (ст. 1234 ГК РФ);

- право использовать интеллектуальный объект предоставляется другому лицу в установленных в договоре пределах — путем заключения лицензионного договора (ст. 1235 ГК РФ);

- любые иные юридические и фактические способы, которые не противоречат закону и сути этого права; например, правообладатель вправе обременить исключительное право залогом, вводить условия об использовании объектов исключительного права в договор коммерческой концессии, аренды предприятия (ст. 1539 ГК РФ), принять решение досрочно прекратить действие патента (ст. 1399, 1442 ГК РФ), оставить в наследство исключительное право, привнести исключительное право в порядке уплаты доли в уставный капитал хозяйственного общества, произвести публичное предложение о заключении договора об отчуждении патента на изобретение (ст. 1366 ГК РФ) или на селекционное достижение (ст. 1427 ГК РФ), подать заявку об открытой лицензии (ст. 1368, 1429 ГК РФ).

По договору об отчуждении исключительного права одна сторона — правообладатель — передает или берет на себя обязательство передать своё исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне — приобретателю (ст. 1234 ГК РФ).

Данный договор консенсуальный, двусторонний, может быть либо возмездным, либо безвозмездным (п. 3 ст. 1234 ГК РФ).

В качестве сторон договора (приобретателя и правообладателя), могут выступать как физические, так и юридические лица, а при уступке права на товарный знак — субъекты предпринимательских отношений.

Предмет договора представляет собой право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации.

Срок и цена договора устанавливаются по согласованию сторон.

Форма договора — письменная; требуется государственная регистрация; если не соблюдена установленная форма или требование о регистрации, договор считается недействительным (п. 2 ст. 1232 ГК РФ).

Определение лицензионного договора приведено в ст. 1235 ГК РФ, согласно ему одна сторона — обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) — предоставляет или берет на себя обязательство предоставить другой стороне (лицензиату) право использовать такой результат или такое средство в предусмотренных договором пределах.

Лицензионный договор консенсуальный, двусторонний, может быть либо возмездным, либо безвозмездным (п. 5 ст. 1235 ГК РФ).

Стороны договора — лицензиат и лицензиар.

Предмета договора — непосредственно сам результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, чье право использования имеет обязательственный характер и может предоставляться по договору, с установкой в требуемых случаях номера и даты выдачи документа, который доказывает исключительное право на этот результат или средство (речь идет о патенте, свидетельстве).

Цена договора (существенное условие) — размер вознаграждения лицензиару.

Срок договора определяется в границах действия исключительного права по беспрепятственному усмотрению сторон, но не должен превосходить срок действия исключительного права; если срок действия не установлен, договор считают заключенным на 5 лет (п. 4 ст. 1235 ГК РФ).

Форма договора — письменная, государственной регистрации подлежит предоставление права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации по этому договору (п. 2 ст. 1235 ГК РФ). Исключение — устная форма лицензионного договора о предоставлении права использования произведения в периодическом печатном издании (п. 2 ст. 1286 ГК РФ).

Лицензионные договоры могут отличаться, в зависимости от объема прав, которые передаются, и от объекта.

В зависимости от объема прав, которые передаются, выделяют:

- простые (неисключительные) лицензии — лицензиату предоставляется право использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, одновременно у лицензиара сохраняется право выдать лицензию иным лицам;

- исключительные лицензии — лицензиату предоставляется право использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, но у лицензиара не сохраняется право выдать лицензию иным лицам.

В зависимости от объекта выделены: лицензионные договоры о предоставлении права использования произведений (ст. 1286 ГК РФ), объектов смежных прав (ст. 1308 ГК РФ), изобретений, полезных моделей или промышленных образцов (ст. 1367 ГК РФ), селекционных достижений (ст. 1428 ГК РФ), топологий интегральных микросхем (ст. 1459 ГК РФ), секретов производства (ст. 1469 ГК РФ), товарных знаков (ст. 1489 ГК РФ).

Одним из видов лицензионных договоров является сублицензионный договор, к которому применяются правовые нормы о лицензионном договоре (п. 5 ст. 1238 ГК РФ). В силу сублицензионного договора сублицензиат получает право использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации исключительно в границах, предусмотренных лицензионным договором для лицензиата, прав и способов их использования.

Характерные черты сублицензионного договора (ст. 1238 ГК РФ):

- договор производный относительно исходного лицензионного договора, что определяет вероятность предоставления сублицензиату (вторичному пользователю) только таких прав и способов (возможностей) применения соответствующих результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации, которые непосредственно предусматриваются основным (лицензионным) договором для его контрагента — лицензиата (основного пользователя);

- письменное согласие лицензиара на заключение лицензиатом договоров сублицензий;

- запрещена передача прав в объеме больше, чем принадлежит лицензиату — предоставление прав сублицензиату допускается лишь в границах, предусмотренных лицензионным договором для лицензиата, прав и способов использования,

- ограниченный срок действия — если при заключении сублицензионного договора будет указан срок, который превышает срок

действия лицензионного договора, такая сублицензия будет считаться заключенной на срок действия лицензионного договора.

Законодателем предусмотрены два типа ограничений свободы правообладателя относительно распоряжения собственным исключительным правом, которые не должны вступать в противоречие:

- с законом (например, п. 2 ст. 1474 ГК РФ вводит прямое запрещение распоряжаться исключительным правом на фирменное наименование);

- с существом исключительного права;

- с договорными ограничениями (например, право распоряжения соавтора частью произведения, которое имеет независимое значение, можно ограничить условиями договора, который заключают соавторы между собой (п. 2 ст. 1258 ГК РФ)).

§ 4. Объекты и субъекты права интеллектуальной собственности

Будучи результатами интеллектуальной деятельности, объекты права интеллектуальной собственности являются результатом действия человеческого разума, а не каких-нибудь других сил, например, природы (газ, уголь и т. п.). Их достоинство в связи с этим имеет, главным образом, нематериальный характер. Самое существенное в подобных объектах — содержание, и, как правило, это информация, которую фиксируют в той или иной форме на разнообразных носителях (на бумаге, холсте, магнитном диске и т. д. — в этом значении они материальны), предназначенная для целей экономического, духовного или культурного развития общества.

Имея нематериальную ценность, объекты интеллектуальной собственности, в отличие от материальных ресурсов, таких как земля, полезные ископаемые и т. п., в ходе их использования, по сути дела, не тратятся, т. е. их количество не уменьшается от этого расходования. Это позволяет сделать вывод, что, если рассматривать объекты интеллектуальной собственности как ресурсы для экономического, духовного или культурного развития, то в силу специфичности данных ресурсов отношения присвоения-отчуждения относительно них должны сводиться не столько к тому, чтобы не допускать перехода таких ресурсов в посторонние руки физически, сколько к предотвращению несанкционированного беспрепятственного пользования этими ресурсами кем угодно.

ГК РФ ввел всесторонний перечень объектов, которые пользуются правовой охраной на территории Российской Федерации (ст. 1225 ГК РФ), в соответствии с данным перечнем к объектам правовой

охраны относятся непосредственно сами результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

В список охраноспособных объектов, которые включены в интеллектуальную собственность, входят результаты интеллектуальной деятельности, которые можно подразделить на несколько групп объектов.

Во-первых, объекты авторского права:

— произведения науки, литературы и искусства, которые являются итогом созидательной деятельности вне зависимости от их достоинства, назначения, а также от способов их выражения; их свойства и правовое регулирование являются базовыми положениями для остальных объектов авторского права — произведений производных и составных (ст. 1255–1302 ГК РФ);

— программы для ЭВМ, которые, хотя и приравниваются к литературным произведениям, но обладают спецификой, которая свойственна применению таких объектов научного творчества (ст. 1260–1262, 1280, 1296, 1297 ГК РФ);

— базы данных, признаваемые, с одной стороны, составными произведениями и выступающими объектом авторского права (ст. 1260, 1262, 1280, 1296, 1297 ГК РФ), а с другой — являющиеся объектом смежных прав производителей баз данных.

Во-вторых, объекты прав, смежных с авторскими:

— базы данных, чьи создатели подлежат правовой защите наравне с авторами (§ 5 гл. 71 ГК РФ);

— исполнения, которые представляют специальную созидательную форму применения произведения, имеющую собственные отличия от простого использования объекта интеллектуальной собственности (§ 2 гл. 71 ГК РФ);

— фонограммы (§ 3 гл. 71 ГК РФ);

— сообщения (вещание) в эфир или по кабелю радио- или телепередач (§ 4 гл. 71 ГК РФ);

— публикации произведений литературы, науки и искусства, которые перешли в общественное достояние (§ 6 гл. 71 ГК РФ).

В-третьих, охраноспособные результаты научно-технического творчества:

— объекты патентного права — речь идет об изобретениях, полезных моделях и промышленных образцах (гл. 72 ГК РФ);

— селекционные достижения (гл. 73 ГК РФ);

— топологии интегральных микросхем (гл. 74 ГК РФ);

— секреты производства (гл. 75 ГК РФ).

В-четвертых, средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий:

- фирменное наименование (§ 1 гл. 76 ГК РФ);
- товарный знак и знак обслуживания (§ 2 гл. 76 ГК РФ);
- наименование места происхождения товара (§ 3 гл. 76 ГК РФ);
- коммерческое обозначение (§ 4 гл. 76 ГК РФ).

Субъекты права интеллектуальной собственности

Субъектов права интеллектуальной собственности с учетом неимущественного и имущественного характера прав подразделяют на:

- авторов (соавторов) обладателей личных неимущественных прав;
- собственников — обладателей имущественных прав;
- приобретателей — лиц, становящихся обладателями имущественных прав на объекты интеллектуальной собственности вследствие приобретения этих прав на основании договора и (или) лицензии;
- наследников — тех, кто в соответствии с законодательством может наследовать права авторов (частично) или собственников.

Автор — гражданин, благодаря творческому труду которого создается результат интеллектуальной деятельности (ст. 1228 ГК РФ).

Если результат интеллектуальной деятельности создается в процессе коллективного созидательного труда двух и более граждан, этот процесс порождает соавторство.

Введено ограничение на признание автором результата интеллектуальной деятельности, таковыми не признаются граждане, которые не внесли собственного творческого вклада при создании этого результата, граждане, которые оказали его автору лишь содействие или поддержку (технически, консультациями, организационно или материально) либо лишь способствовали оформлению прав на подобный результат, а также граждане, контролировавшие выполнение определенных работ.

В качестве собственников права интеллектуальной собственности могут выступать различные субъекты гражданского права.

Приобретателями права интеллектуальной собственности могут выступать работодатели и инвесторы — лица, которые заняты коммерческой эксплуатацией исключительных прав. В основном это различные виды предпринимателей, реже — некоммерческие юридические лица (научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические организации, имеющие статус государственных учреждений). Названные лица обычно являются работодателями авторов, которые создают продукты интеллектуальной деятельности по трудовому договору и в порядке служебного задания, либо занимаются финансированием

деятельности авторов по договорам, которые сконцентрированы на создании интеллектуальных продуктов.

Вышеперечисленные лица являются производными правообладателями. Как основание возникновения интеллектуальных прав для них выступает сам договор. У них есть исключительные интеллектуальные права, но имеются личные неимущественные права на интеллектуальный продукт (изготовитель аудиовизуального произведения, обладатель патента на служебное изобретение и т. п.).

Законодатель неодинаково рассматривает определение числа потенциальных правообладателей исключительных прав различных видов (авторское право и право на товарный знак, патентное право и право на наименование места происхождения товара) и вводит значительные отличия (прежде всего, в объеме и сроках правомочий) между ними — между автором и его наследниками, между автором-работником и правообладателем-работодателем и т. д.

К наследникам автора переходят только исключительное право на произведение (п. 1 ст. 1283 ГК РФ) и право следования (п. 3 ст. 1293 ГК РФ). При этом наследник приобретает исключительное право на произведение при наличии следующего юридического состава: создание произведения автором, наличие исключительного права у наследодателя, смерть наследодателя, завещание наследодателя (при наследовании по завещанию), принятие наследства.

§ 5. Система законодательства об охране интеллектуальной собственности в Российской Федерации

После вступления в силу ч. 4 ГК РФ, в которую были включены развернутые положения об интеллектуальной собственности, специальные законы, регулирующие ее ранее, утратили силу. Общие положения об интеллектуальной собственности в ГК РФ сосредоточены в 30 статьях гл. 69; в них представлено отличие между правами, которые работают в отношении результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации как нематериальных благ, и правом собственности на материальный носитель (вещь), выражение в котором они находят.

Достойны внимания большинство зафиксированных в гл. 69 ГК РФ норм, направленных на защиту прав интеллектуальной собственности. Например, из п. 3 ст. 1252 ГК РФ отчётливо следует, что такой способ защиты, как взыскание компенсации в случае нарушения права интеллектуальной собственности, можно применить только при наличии убытков, последовавших за нарушением этих прав.

Вопрос о том, кому предоставляется правовая охрана — самим результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации или правам на эти результаты и средства — в ГК РФ решен недвусмысленно. Текст п. 1 ст. 1225 ГК РФ не оставляет никаких сомнений относительно того, что именно первые — сами результаты и средства являются объектами правовой охраны. В ч. 4 ГК РФ в российское законодательство впервые введено понятие «интеллектуальные права» (ст. 1226).

Положения об исключительном праве в целом и о его разнообразных видах, т. е. об исключительных правах на различные виды интеллектуальной собственности (о понятии исключительного права, его содержании, основании возникновения и прекращения, сроках и области действия, способах распоряжения им и о переходе его к иным лицам) занимают центральное место в правовых нормах ч. 4 ГК РФ и составляют разветвленную систему положений об исключительных правах. Подобно системе общих и специальных норм относительно понятия и содержания исключительных прав, начиная с общих положений, определяется сфера действия исключительного права во времени (срок действия) (например, ст. 1230, 1281, 1318 и др.) и в пространстве (в пределах Российской Федерации) (например, ст. 1231, 1256, 1321 и др.).

Законодателем введены более эффективные способы защиты прав интеллектуальной собственности и запреты, которые применяют к нарушителям. Так, при регулярном или грубом нарушении прав интеллектуальной собственности суд вправе принять решение ликвидировать такое юридическое лицо по требованию прокурора (ст. 1253 ГК РФ), а изъятие контрафактного материального носителя допускается не только у его изготовителя или распространителя, но и у недобросовестного приобретателя (п. 4 п. 1 ст. 1252 ГК РФ).

Немаловажное значение в регулировании интеллектуальной собственности имеют положения таких международных конвенций, как Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС)¹; Договор ВОИС по авторскому праву и Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (Женева, 20.12.1996)².

¹ Соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности (Соглашение ТРИПС) (заключено в г. Марракеше 15.04.1994) // СЗ РФ. 2012. № 37 (прил., ч. VI). Ст. 2818–2849.

² Договор ВОИС по исполнениям и фонограммам (Женева, 20.12.1996) // СПС «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=INT&n=12805#0> (дата обращения: 30.03.2019).

Наравне с общими положениями об интеллектуальной собственности разд. VII ГК РФ регламентирует права на некоторые объекты интеллектуальной собственности, образующие совместно с общими положениями и правилами некоторых других законов и подзаконных актов законодательство, которое регулирует права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

В гл. 70 ГК РФ ликвидирована наблюдавшаяся в прежнем законодательстве нечеткость регулирования ряда вопросов авторского права. Так, в ст. 1270 ГК РФ в праве на использование произведения заключаются все возможные способы его использования; согласно ст. 1295 ГК РФ автору служебного произведения полагается специальное вознаграждение за использование его произведения. Кроме того, повысился уровень охраны интересов авторов созидательных произведений, что находит свое отражение в правилах, посвященных регулированию авторских договоров. Так, на пользователя произведения по издательскому договору возложена обязанность использовать произведение (п. 1 ст. 1287 ГК РФ); включено правило о предоставлении автору льготного срока, чтобы завершить создание произведения (п. 2 ст. 1289 ГК РФ); в случае неиспользования работодателем служебного произведения в течение 3 лет право на его использование возвращается автору (п. 2 ст. 1295 ГК РФ) и т. д.

Положения об авторском праве, кроме правил гл. 70 ГК РФ, включаются в ряд иных нормативных актов. Например, ряд норм закона РСФСР от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации»¹ регулирует вопросы авторско-правового характера, возникающие в деятельности органов массовой информации.

Наравне с законами к источникам авторского права относятся подзаконные акты. Так, Правительством Российской Федерации приняты постановления от 21.03.1994 № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства»² и от 29.05.1998 «О минимальных ставках авторского вознаграждения авторам кинематографических произведений,

¹ Закон РСФСР от 27.12.1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» // СПС «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_1511/ (дата обращения: 30.03.2019).

² Постановление Правительства Российской Федерации от 21.03.1994 № 218 «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства» // СА РФ. 1994. № 13. Ст. 994.

производство (съемка) которых осуществлено до 03.08.1992»¹, утверждено Положение о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией отчуждения исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, залога исключительного права, предоставления права использования такого результата или такого средства по договору, перехода исключительного права на такой результат или такое средство без договора (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 10.12.2008 № 941)² и др.

Существенное значение в регулировании авторских отношений имеют положения международных конвенций, таких как Бернская конвенция³ (Россия участвует с 13.03.1995) и Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве⁴ (в ред. 1971 г.) (Россия участвует с 09.03.1995) и др.

¹ Постановление Правительства Российской Федерации от 29.05.1998 «О минимальных ставках авторского вознаграждения авторам кинематографических произведений, производство (съемка) которых осуществлено до 03.08.1992» // СЗ РФ. 1998. № 22. Ст. 2476.

² Постановление Правительства Российской Федерации от 10.12.2008 № 941 «Об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией отчуждения исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, залога исключительного права, предоставления права использования такого результата или такого средства по договору, перехода исключительного права на такой результат или такое средство без договора» // СЗ РФ. 2008. № 51. Ст. 6170.

³ Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 (ред. от 28.09.1979) // Бюллетень международных договоров. 2003. № 9.

⁴ Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве (в ред. 1952 и 1971 гг.) (заключена в г. Женеве 06.09.1952) // Собрание постановлений Правительства СССР. Отдел второй. 1973. № 24. Ст. 139.

Нормы о правах, смежных с авторскими, закрепленные в гл. 71 ГК РФ, образуют самостоятельный институт подотрасли интеллектуальных прав — авторских и смежных с ними прав.

Главные содержательные изменения связаны с введением правовой охраны двух новых объектов смежных прав — содержание баз данных (§ 5 гл. 71 ГК РФ) и публикации ранее не обнародованных произведений после перехода их в общественное достояние (§ 6 гл. 71 ГК РФ). Для возникновения, осуществления и защиты смежных прав нет необходимости в регистрации их объекта или следовании каким-либо другим формальностям.

Следует отметить, что Россия связана обязательствами по охране смежных прав, следующими из Римской конвенции¹ (с 26.05.2003), Конвенции об охране интересов производителей фонограмм от незаконного воспроизводства их фонограмм 1971 г.² (с 13.03.1995) и Брюссельской конвенции о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники, 1974 г.³ (с 20.01.1989).

Гл. 72 ГК РФ посвящена патентному праву. Существенно обновлены последовательность получения патентов на изобретения, полезные модели или промышленные образцы (ст. 1357 ГК РФ) и правомочия на них; внесены изменения в сроки охраны полезных моделей и промышленных образцов (п. 1, 3 ст. 1363 ГК РФ); установлен правовой режим разработок, которые создают работники, используя денежные, технические и иные материальные средства работодателя. Непосредственно порядок исполнения экспертизы заявки на выдачу патента показан более детально, расширены методы и способы защиты прав патентообладателей и авторов.

Международно-правовые обязательства Российской Федерации в сфере патентного права предусмотрены Парижской конвенцией

¹ Международная конвенция об охране прав исполнителей, изготовителей фонограмм и вещательных организация (заключена в г. Риме 26.10.1961) // СПС «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=INT&n=15043#09124586217552455> (дата обращения 15.03.2019).

² Конвенция об охране интересов производителей фонограмм от незаконного использования их фонограмм (заключена в г. Женеве 29.10.1971) // СПС «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5036/ (дата обращения 15.03.2019).

³ Конвенция о распространении несущих программы сигналов, передаваемых через спутники (заключена в г. Брюсселе 21.05.1974) // СПС «КонсультантПлюс». URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=INT&n=15042#0703034774945636> (дата обращения 15.03.2019).

по охране промышленной собственности¹, Договором о патентной кооперации² и Евразийской патентной конвенцией³.

Законодательство о правовой охране селекционных достижений и топологий интегральных микросхем заняло надлежащее место одной из подсистем гражданского права, а значительная часть его понятий и конструкций оказалась включенной в гл. 73–74 ГК РФ.

Законодатель по-новому подошел к установлению условий охраноспособности селекционного достижения (ст. 1413 ГК РФ); интеллектуальные права на него существенно усилены и довольно подробно регламентируются. Что касается топологии интегральной микросхемы, нововведением является введение отдельной ст. 1455 ГК РФ, которая посвящена знаку охраны; новыми являются и положения ст. 1456 ГК РФ, посвященные действиям, не являющимся нарушением исключительного права на топологию.

Российская Федерация присоединилась к принятой 02.12.1961 Международной конвенции по охране новых сортов растений⁴ (в ред. Женевского акта от 19.03.1991). Конвенция вступила в силу для России с 24.04.1998.

Регулирующая право на секрет производства (ноу-хау) гл. 75 ГК РФ абсолютно новая в российском законодательстве. Строго говоря, правовая регламентация на уровне не только ГК РФ, но и вообще закона, такой категории, как «ноу-хау» — это не просто нововведение российского законодателя, а эпохальный шаг вперед в защите интеллектуальной собственности. Принципиально ново и признание исключительного права на использование секрета производства за его обладателем. Помимо гл. 75 ГК РФ, к источникам законодательства

¹ Парижская конвенция об охране промышленной собственности от 20.03.1883 // СПС «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5111/ (дата обращения 15.03.2019).

² Договор о патентной кооперации (Вашингтон, 19.06.1970) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXXIV. Москва: Междунар. отношения, 1980. С. 55–89.

³ Евразийская патентная конвенция (Москва, 09.09.1994) // СЗ РФ. 1996. № 20. Ст. 2323.

⁴ Международная конвенция по охране новых сортов растений (Вместе с «Сортами, на которые распространяется охрана по каждому из видов растений», «Рекомендацией» и «Заявлением») (Париж, 02.12.1961) // Международные соглашения по охране промышленной собственности. Москва: МГИМО, 1968.

о секретах производства относится федеральный закон от 29.07.2004 «О коммерческой тайне»¹.

В гл. 76 ГК РФ содержатся нормы, посвященные регулированию вопросов прав на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий. Поскольку ранее российское законодательство еще не регламентировало права на средства индивидуализации юридических лиц, такой подход законодателя является сравнительно новым.

В качестве нововведения можно заметить появление современной нормативно-правовой базы у таких средств индивидуализации, как фирменное наименование и коммерческое обозначение. Ст. 1487 ГК РФ вводит новый правовой институт — исчерпание исключительного права на товарный знак. Относительно новы положения, регулирующие правовую охрану общеизвестного товарного знака.

Наравне с ГК РФ и законами о юридических лицах, некоторые правила о средствах индивидуализации содержатся в федеральном законе от 26.07.2006 «О защите конкуренции»², в котором рассматривается незаконное использование средств индивидуализации как одна из форм недобросовестной конкуренции (ст. 14.5); законе Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», в котором все торговые предприятия, предприятия бытового и других видов обслуживания обязываются иметь вывеску, где было бы указано их фирменное наименование (ст. 9) и т. д.

В связи с произошедшими в последнее время изменениями в законодательном регулировании вопросов правовой охраны и защиты интеллектуальных прав и в организационной структуре судебной системы судебная практика было обобщена в Обзоре судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержденным Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015³.

К числу международно-правовых актов в анализируемой сфере, следует отнести Парижскую конвенцию, Мадридское соглашение

¹ Федеральный закон от 29.07.2004 «О коммерческой тайне» // СЗ РФ. 2004. № 32. Ст. 3283.

² Федеральный закон от 26.07.2006 «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31. Ст. 3434.

³ Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержденной Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015// Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 11.

о международной регистрации знаков 1891 г.¹ и Ниццкое соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков 1957 г.²

Гл. 77 ГК РФ посвящена праву применения результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии, правила этой главы применимы только к отношениям, которые связаны с правом на технологию гражданского, военного, специального или двойного назначения, созданную за счет или путем привлечения бюджетных средств, которые выделяют для оплаты работ по государственным контрактам, по иным договорам, для финансирования по сметам доходов и расходов, а также в виде субсидий (ст. 1543 ГК РФ).

Правовое регулирование отношений, которые связаны с созданием и использованием единой технологии также урегулированы Федеральным законом от 25.12.2008 № 284-ФЗ «О передаче прав на единые технологии»³.

Итак, ч. 4 ГК РФ представляет собой досконально выверенный баланс сложившихся в сфере «интеллектуальной собственности» гражданско-правовых институтов и необходимых новелл правового регулирования, обусловленных как требованиями международных конвенций, так и современным научно-техническим развитием. В целом она представляет собой четкую, законченную систему правовых норм, которая предназначена воплотить в действительность нынешнее гражданско-правовое состояние имущественного оборота результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним в правовом режиме средств индивидуализации и прочих объектов интеллектуальной собственности.

Вопросы для самоконтроля:

1. Каково определение права интеллектуальной собственности?
2. Каков порядок распоряжения исключительным правом?
3. Какие лица относятся к субъектам права интеллектуальной собственности?
4. Какие способы распоряжения правом интеллектуальной собственности вы можете привести?
5. Как можно охарактеризовать совокупность гражданско-правовых норм об интеллектуальной собственности?

¹ Соглашение о международной регистрации знаков (Мадрид, 14.04.1891) // Публикация ВОИС № 260 (R). 1992.

² Соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (Ницца, 15.06.1957) // Публикация ВОИС № 292 (R). 1992.

³ Федеральный закон от 25.12.2008 № 284-ФЗ «О передаче прав на единые технологии» // СЗ РФ. 2008. № 52. Ст. 6239.

6. Что выступает в качестве объектов права интеллектуальной собственности?
7. Может ли исключительное право принадлежать одновременно нескольким лицам?
8. В чём состоит особенность возникновения исключительных прав?
9. В чём заключается специфика ограничения действия исключительных прав?
10. В чём заключается сходство и различие права интеллектуальной собственности и права собственности?

ГЛАВА 19. АВТОРСКОЕ ПРАВО

§ 1. Общие сведения о генезисе авторского права

Авторское право в объективном смысле представляет собой комплекс норм, которые регулируют отношения, появляющиеся по поводу создания и использования произведений науки, литературы и искусства. Применительно к системе гражданского права авторское право является институтом, обособленным от остальных предметом своего правового регулирования.

Структурно авторское право входит в систему прав на результаты интеллектуальной деятельности, является самостоятельным институтом гражданского права, авторские правоотношения регулируются нормами гл. 70 ГК РФ.

Обращаясь к предпосылкам возникновения авторского права, следует отметить, что зарождение его отмечалось уже на наиболее ранних этапах истории человечества в Китае, Индии, Египте, а затем в Древней Греции и Риме. Зарождение авторского права в древнерусском государстве наблюдалось еще на первоначальных этапах развития Киевской Руси и связано со временем принятия христианства и основанием братьями Кириллом и Мефодием славянской азбуки, что положило начало приобщению Древней Руси к книжной культуре, получившей широкое распространение. В период правления Алексея Михайловича значительное влияние на формирование российского авторского права оказало дальнейшее развитие книгопечатания, введение мощных новаций, затрагивающих указание авторства, применение маркировки книг для охраны «промышленных интересов издателей», что позволяло установить лицо, которому принадлежало произведение. В этот период в 1649 г. был опубликован первый в России законодательный акт — Соборное уложение — и введен запрет печатания бесчестных воровских книг (плагиат); служащим Посольского приказа было дозволено выступать в качестве издателей произведения, поскольку они были обязаны распространять, например, «лицевые (иллюстрированные) исторические и переводные сочинения.

Во времена правления Петра I широко развивалось типографское дело, которое напрямую оказывало влияние на становление авторского права; повсеместно внедрялся новый гражданский шрифт, была организована выдача привилегий на печатание русских книг в Амстердаме и распространение их через продажу уже непосредственно в России.

Большое влияние на развитие авторских прав в эпоху правления Николая I оказал принятый им 22.04.1828 Устав о цензуре, в частности приложение к § 135–139 в виде Положения о правах сочинителей, прямо урегулирующего проблемы в отношении литературной собственности¹. В эпоху правления Николая II было утверждено Положение об авторском праве 1911 г.², регулирующее авторское право в этот период. Нормы об авторском праве содержались в ч. I т. X Свода законов Российской империи в главе о праве собственности. Проект Гражданского уложения также содержал отдельный разд. VII «Авторское право», состоящий из 4 глав, объединяющих 66 статей (1264–1329).

В советский период ГК 1922 г. не содержал норм об авторском праве; их регламентация была проведена позднее в Основах авторского права 1925 г.³ Значимые изменения российского авторского законодательства произошли с принятием Основ авторского права 1928 г.⁴

В дальнейшем нормы об авторском праве вошли в том или ином объеме в следующие кодифицированные акты: ОГЗ 1961 г. в количестве 11 статей (96–106) отдельного разд. IV, ГК РСФСР 1964 г. в количестве 42 статей (475–516), также в отдельном одноименном разд. IV. Кроме того, действовали и подзаконные акты, в основном урегулирующие вопросы авторских договоров и ставок авторского вознаграждения. Законодательство об авторском праве подверглось существенным изменениям в связи с тем, что в мае 1973 г. наша страна присоединилась к Всемирной (Женевской) конвенции об авторском праве 1952 г.

Вырабатыванию законодательства в части, регламентирующей авторские права, в постсоветский период содействовало принятие ОГЗ 1991 г., отдельный разд. IV которых состоял из 10 статей (134–143). Особый интерес представлял закон Российской Федерации от 09.06.1993

¹ Высочайше утвержденный Устав о Цензуре от 22 апреля 1828 г. // ПСЗ в 45 т. Собр. 2-е. Т. III. № 1979. СПб.: Тип. II Отделения Собственной Его Императорского Величества Канцелярии, 1830. С. 475.

² Высочайше утвержденный, одобренный Государственным Советом и Государственною Думою Закон Об авторском праве: Собрание Узаконений 30 марта 1911 г., отд. I, ст. 560 // ПСЗ в 45 т. Собр. 3-е. Т. XXXI. № 34935. СПб.: Государственная типография, 1914. С. 194–202.

³ Постановление ЦИК и СНК СССР от 30.01.1925 «Об основах авторского права» // СЗ СССР. 1925. № 7. Ст. 67.

⁴ Постановление ЦИК и СНК СССР от 16.05.1928 «Основы авторского права» // СЗ СССР. 1928. № 27. Ст. 246.

№ 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах»¹. С принятием этих нормативных актов была восстановлена традиция регулирования авторского права на основе признания исключительных прав на произведения науки, литературы и искусства.

Общие основы правового регулирования отношений, связанных с созданием и использованием результатов интеллектуальной деятельности, относятся к ведению Российской Федерации. В соответствии с нормами ст. 44 Конституции Российской Федерации законодатель относит к числу важнейших прав граждан России право на свободу во всех сферах творческой деятельности.

Важным этапом усовершенствования правового регулирования законодательства применительно к авторскому праву, следует считать принятие и введение в действие ч. 4 ГК РФ, где соответствующие нормы включены в отдельную одноименную гл. 70.

§ 2. Объекты авторского права

Нормами гл. 70 ГК регулируются отношения, которые возникают по поводу таких результатов интеллектуальной деятельности, как произведения. Сфера охраняемых законом произведений довольно широка и многообразна. Произведения отличаются формой, способом их воспроизведения, степенью независимости, видом использования и иным основаниям. Любое творческое произведение характеризуется оригинальностью, новизной, неповторимостью и уникальностью.

Соответственно ст. 1259 ГК РФ к объектам авторских прав отнесены произведения науки, литературы и искусства вне зависимости от их достоинства, назначения и способа выражения: речь идет о литературных произведениях; драматических и музыкально-драматических произведениях, сценарных произведениях; хореографических произведениях и пантомимах; музыкальных произведениях с текстом или без него; аудиовизуальных произведениях; произведениях живописи, скульптуры, графики, дизайна, графических рассказах, комиксах и других произведениях изобразительного искусства; произведениях декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведениях архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства (проекты, чертежи, изображения и макеты); фотографических произведениях и произведениях, которые получены способами, подобными фотографии; географических и других картах, планах, эскизах и пластических

¹ Закон Российской Федерации от 09.07.1993 № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1993. № 32. Ст. 1242.

произведениях, которые относятся к географии и к иным наукам; других произведениях.

Законодателем выделен специфичный объект авторского права — программы для ЭВМ, охраняемые в качестве литературных произведений. Дефиниция программ для ЭВМ приведена в ст. 1261 ГК РФ.

Авторские права распространяются на произведения, которые были обнародованы, и на те, которые не были обнародованы, главное, чтобы они нашли свое выражение в любой объективной форме (п. 3 ст. 1259 ГК РФ). Правовая охрана распространена на отдельную часть произведения, его наименование и персонаж, если их можно признать независимым результатом творческой деятельности автора и выразить в любой объективной форме (п. 7 ст. 1259 ГК РФ).

Персонаж в качестве охраняемой части произведения введен в ГК РФ впервые. Под персонажем понимают часть произведения, которая содержит изображение одного из действующих лиц в форме, свойственной произведению: например, в книге — словесная обрисовка литературного героя и т. д.

Некоторые виды произведений обладают значительными особенностями в сравнении с иными объектами авторских прав. Это относится к производным и составным произведениям (ст. 1260 ГК РФ), имеющим вторичный характер, потому что созданы на основе иных произведений.

Немалое практическое значение в объеме авторских правомочий и режиме применения произведения имеет признание его служебным. К служебным относятся произведения, которые создают в границах определённых для работника (автора) трудовых обязанностей (ст. 1295 ГК РФ). Так, можно считать, что произведение создано в порядке исполнения служебного задания лишь в тех случаях, когда содержанием этого задания было собственно создание произведения. Часто признаком служебного произведения выступает причисление его к плановой работе соответствующего научно-исследовательского учреждения или вуза. Кроме того, служебным нередко признается произведение, которое было создано в порядке исполнения служебных обязанностей штатным сотрудником редакции газеты и журнала, киностудии, радиовещательной организации и т. д. Если же произведение штатного сотрудника было выполнено не в связи с его трудовыми обязанностями, оно служебным не является.

Особенный правовой режим имеют произведения, которые создаются по государственному или муниципальному контракту. Соответственно ст. 1298 ГК РФ, исключительное право на подобное про-

изведение принадлежит исполнителю, который является его автором либо иным лицом, которое выполняет этот контракт. В то же время, в самом контракте может быть предусмотрено, что исключительное право должно принадлежать Российской Федерации, ее субъекту или муниципальному образованию, от чьего имени действует заказчик, либо исключительным правом будут совместно владеть исполнитель и один из перечисленных субъектов. Выдача безвозмездной простой (неисключительной) лицензии на использование созданного по такому контракту произведения осуществляется исполнителем любому лицу, которое укажет заказчик.

Законодателем предопределен перечень объектов, не относящихся к объектам авторских прав (п. 6 ст. 1259 ГК РФ).

Первые два объекта — официальные документы, которые издают государственные органы и органы местного самоуправления муниципальных образований, международные организации и их официальные переводы; государственная символика.

Авторские права в отношении фольклорных произведений не появляются из-за того, что их автор неизвестен, поэтому в отношении них субъективные авторские права возникнуть не могут. Относительно сообщений, имеющих единственно информационный характер, авторское право не возникает, потому что содержащаяся в них информация не является результатом творческой деятельности.

Кроме того, не могут пользоваться правовой охраной произведения, чей срок охраны закончился.

Срок действия имущественного права на произведение приравнен к продолжительности жизни автора и еще 70 лет после его смерти.

Сокращенный срок действия имущественного права введен для произведений, которые были обнародованы анонимно или под псевдонимом, такой срок начинает течь с 1 января года, следующего за годом, когда произведение было правомерно обнародовано, и истекает через 70 лет после этого.

Когда срок действия исключительного права на произведение истекает, оно должно перейти в общественное достояние, и с этого времени любое лицо может его без затруднений использовать, не испрашивая согласия или разрешения и не выплачивая авторское вознаграждение. Наряду с этим авторство, имя автора и неприкосновенность произведения продолжают охраняться.

§ 3. Субъекты авторского права

К субъектам авторского права относятся лица, обладающие субъективным авторским правом в отношении произведения. К их числу следует отнести российских граждан, иностранцев, лиц без гражданства, их наследников и иных правопреемников. Право на произведение для всех категорий субъектов появляется на основании различных юридических фактов — создание произведения, переход авторских прав по наследству, авторскому договору и т. д.

Самый важный субъект авторского права — это автор произведения науки, литературы или искусства:

— гражданин, чьим творческим трудом данное произведение создавалось (п. 1 ст. 1228 и ст. 1257 ГК РФ);

— лицо, которое указывают как автора на оригинале или экземпляре произведения, если это не опровергнуто (ст. 1257 ГК РФ).

Например, в качестве автора аудиовизуального произведения называют режиссера-постановщика, автора сценария и композитора (ст. 1263 ГК РФ).

Возникновение авторских прав у создателя произведения происходит незамедлительно, лишь только достигнутый созидательный результат становится облечен в объективную форму, которая обеспечивает его восприятие другими людьми. Для превращения абстрактной вероятности в определенное субъективное право нужен юридический факт. Роль подобного факта осуществляет создание произведения, т. е. юридическое действие, но не сделка. В связи с тем, что юридические действия доступны и для недееспособных лиц, определенные субъективные авторские права появляются вне зависимости от того, каков возраст и состояние дееспособности их совершающего. Согласно современному российскому законодательству, авторами произведений могут быть признаны исключительно физические лица.

ГК РФ предусмотрено два случая, когда автором произведения может считаться не гражданин, творческим трудом которого создано произведение, а иное лицо:

— предоставление на территории Российской Федерации охраны произведению, созданному за рубежом (п. 3 ст. 1256 ГК РФ);

— в отношении отдельных категорий произведений, созданных до 03.08.1993.

Допускается создание произведения коллективным созидательным трудом двух и более граждан, т. е. в соавторстве. Права на произведение, созданное в соавторстве, принадлежат соавторам совмест-

но (п. 4 ст. 1228 ГК РФ): они осуществляют совместное использование произведения и совместное распоряжение исключительным правом на произведение (п. 2 и 3 ст. 1258 ГК РФ).

Так, все соавторы обязаны совместно, на основе единогласия принимать решение о заключении лицензионного договора о предоставлении права использования созданного ими произведения либо об отчуждении исключительного права на него. Распределение доходов от использования такого произведения осуществляется между соавторами поровну.

Введение нового правила п. 4 ст. 1258 ГК РФ, согласно которому каждый из соавторов может независимо принимать меры по защите своих прав (даже если созданное в соавторстве произведение формирует нераздельное целое), по идее, не должно усложнить в подобных случаях процедуру по обращению в суд и применение таких действий, которые направлены на защиту нарушенных прав, поскольку для этого не потребуется участие всех соавторов произведения.

Как отмечалось ранее, субъектами авторского права после смерти автора становятся его наследники. Регулирование вопросов перехода исключительного права на произведение по наследству происходит в соответствии со ст. 1283 ГК РФ, напрямую связанной с общими положениями ГК РФ: имущественные права, принадлежавшие наследодателю, входят в состав наследства (ст. 1112), а исключительное право прямо называется имущественным (ст. 1126). Договоры по поводу применения исключительных прав, в которых одной из сторон был наследодатель, не утрачивают свою силу. Наследник в них занимает место наследодателя; к наследнику переходят права и обязанности, вытекающие из договора.

Наравне с наследниками авторские права могут перейти к иным правопреемникам, к которым не переходят такие личные неимущественные права, как право на авторство, право на имя. Иными правопреемниками могут стать издательства, театры, киностудии и другие юридические лица, занимающиеся использованием произведений. Они приобретают авторские права на основании заключаемых с авторами и наследниками авторских договоров.

§ 4. Права авторов произведений науки, литературы и искусства

К числу авторских прав отнесены исключительное право на произведение, право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения и право на обнародование произведения (ст. 1255 ГК РФ).

В предусмотренных ГК РФ случаях автору, кроме того, могут принадлежать иные права, например: право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства.

Следовательно, авторские права разделяются на две группы:

— в основную включаются права, принадлежащие авторам всех произведений без изъятий,

— в другую — права тех авторов, которые или распространяются только в отношении установленных видов произведений (служебные, произведения изобразительного искусства или архитектуры), или, напротив, не распространяются на некоторые виды произведений (право на отзыв).

Таким образом, систематизация субъективных авторских прав в ст. 1255 ГК РФ осуществляется, в отличие от классификации интеллектуальных прав в ст. 1226 ГК РФ, без деления на имущественные и личные неимущественные права. Это не упраздняет действие ст. 1226 ГК РФ при оценке правовой природы тех или иных авторских прав.

К личным неимущественным правам автора причисляют:

— право авторства — право признаваться автором произведения

— право автора на имя — право использовать самому или разрешать другим использовать произведение под собственным или вымышленным именем (псевдонимом), или не указывая имя вовсе (анонимно).

Названные права неотчуждаемы и непередаваемы. За автором они сохраняются в случае предоставления права использования произведения иному лицу (лицензионный договор для изданий) и при переходе исключительного права на произведение к иному лицу (договор об отчуждении исключительного права). Отказ автора от этих прав ничтожен (ст. 1265 ГК РФ).

Право на неприкосновенность произведения (ст. 1266 ГК РФ). Содержание названного права заключается в том, что, не имея согласия автора, недопустимо привносить в его произведение изменения, сокращать и пополнять его, оформлять произведение при его использовании иллюстрациями, преамбулой, послесловием, комментариями или какими-нибудь разъяснениями.

Право на неприкосновенность произведения обладает личным неимущественным характером, поэтому оно неотчуждаемо и непередаваемо.

Право на обнародование произведения предоставляет автору независимо исполнить действие или дать согласие на него, что впервые

сделает произведение доступным для всеобщего сведения через его опубликование, публичный показ, публичное исполнение, сообщение в эфир или по кабелю и т. д. (п. 1 ст. 1268 ГК РФ).

Автор, передавший по договору другому лицу прежде не обнародованное произведение для использования, считается согласившимся на обнародование данного произведения. Помимо этого, в отношении произведений, которые не были обнародованы при жизни автора, прямо предусматривается возможность их обнародовать после его смерти лицом, которое будет обладать исключительным правом на произведение, если подобное обнародование подтверждает воля автора, определенно выраженная им письменно в завещании, письме, дневнике и т. п. (п. 3 ст. 1268 ГК РФ).

Право на отзыв — это право автора отказаться от прежде принятого решения обнародовать произведение (ст. 1269 ГК РФ):

- обладает самостоятельным характером, так как располагает более узкой сферой действия и более близкой связью с личностью автора;

- не применяется к программам для ЭВМ, к служебным произведениям и к произведениям, которые вошли в сложный объект (ст. 1240 ГК РФ);

- не допускается его передача автором иным лицам; оно не передается по наследству.

Исключительное право на произведение — это имущественное право, суть которого заключается в праве использования автором или иным правообладателем произведения в произвольной форме и любым способом, который не противоречит закону (п. 1 ст. 1270 ГК РФ).

Обладателю исключительного права предоставлено право по собственному усмотрению разрешить (или запретить) иным лицам использовать произведение. В п. 2 ст. 1270 ГК РФ определен перечень способов использования произведения, т. е. перечень действий, для совершения которых нужно получить разрешение у правообладателя вне зависимости от того, были они совершены с целью извлечения прибыли или с иной целью. Данный перечень, несмотря на его объемность, не является исчерпывающим. В нем перечислены 11 способов использования объектов авторского права, которые могут быть применены ко всем либо только к отдельным видам произведений.

Самое значимое правомочие автора — это право на воспроизведение произведения, под которым понимают возможность изготовления одного и более экземпляра произведения или его части в произвольной материальной форме, в том числе в форме звуко- или видео-

записи, изготовление в трех измерениях одного и более экземпляра двухмерного произведения и в двух измерениях одного и более экземпляра трехмерного произведения (подп. 1 п. 2 ст. 1270 ГК РФ). Само воспроизведение представляет собой запись произведения на любом электронном носителе (в т. ч. в памяти ЭВМ), исключение составляют случаи, где подобная запись временна и является неотъемлемой и существенной частью технологического процесса, имеющего единственной целью законное применение записи или законное доведение произведения до всеобщего сведения.

К числу имущественных правомочий авторов относят также: право на распространение посредством продажи или другого отчуждения его оригинала или экземпляров; публичный показ произведения; импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения; прокат; публичное исполнение; сообщение в эфир; перевод или иная переработка произведения; практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта; доведение произведения до всеобщего сведения.

С исключительным правом на произведение близко связано право доступа (ст. 1292 ГК РФ), которое состоит в праве автора произведения изобразительного искусства (художника, скульптора) требовать, чтобы собственник оригинала созданного им произведения предоставил возможность осуществлять его воспроизведение для реализации собственного исключительного права (дополнилось правом архитектора потребовать от собственника оригинала произведения архитектуры предоставления возможности осуществить его фото- и видеосъемку, если другое не предусматривает договор).

Предназначение права следования состоит в содействии получению авторами произведений изобразительного искусства дополнительных доходов в виде процентных отчислений от сумм, которые выручены третьими лицами от перепродажи созданных и ранее отчужденных авторами произведений (ст. 1293 ГК РФ).

Для соответствия российского законодательства ст. 14 Бернской конвенции право следования распространяется, кроме оригиналов произведений изобразительного искусства, также на авторские рукописи (автографы) литературных и музыкальных произведений (п. 2 ст. 1293 ГК РФ).

Праву следования не только присущ имущественный характер, но оно тесно связано с личностью автора. Это объясняет его неотчуждаемость и возможность перехода к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение (п. 3 ст. 1293 ГК РФ).

§ 5. Договоры о передаче авторских прав

Передача исключительного права на произведение осуществляется автором или иным правообладателем по договору.

По авторскому договору автор произведения литературы, науки и искусства или другой правообладатель, с одной стороны, передает иной стороне, пользователю, права на использование произведения в пределах и на условиях, которые согласованы сторонами, за установленное вознаграждение или безвозмездно.

Авторский договор — консенсуальный, возмездный и взаимный.

Стороны договора — автор или другой правообладатель (обычно — физическое лицо) и приобретатель (пользователь) авторских прав, обычно — юридические лица (индивидуальные предприниматели), важнейшей функцией которых выступает реализация издательской, театрально-зрелищной, выставочной или иной аналогичной деятельности.

Предмет договора — имущественные права, целиком уступаемые правообладателем пользователю (договор об отчуждении исключительного права) или права (разрешение) на использование произведения определенными в договоре способами (авторский лицензионный договор).

Срок договора — по согласованию сторон, если в лицензионном договоре не определено условие о сроке, на который предоставлено право, договор считают заключенным на 5 лет (п. 4 ст. 1235 ГК РФ).

Цена договора — авторское вознаграждение, которое приобретатель авторских прав или пользователь должны выплатить автору за приобретаемые по договору права или предоставленные права на использование произведения в форме зафиксированных разовых или периодических платежей, процентных отчислений от дохода (выручки) либо в другой форме (п. 4 ст. 1286 ГК РФ).

Форма договора — письменная; государственной регистрации подлежит переход исключительного права по договору (п. 3 ст. 1234, п. 2 ст. 1235 ГК РФ).

Содержание договора. В обязанности автора входит:

- создание и передача пользователю произведения, соответствующего условиям заключенного договора;
- личное выполнение работы, которая ему заказана;
- предоставление заказанного ему произведения в определенный договором срок в готовом для применения виде, соответствующим образом оформленного;
- доработка произведения по требованиям заказчика;

— принятие участия в процессе подготовки произведения к использованию;

— в течение всего срока действия авторского лицензионного договора, по которому выдана исключительная лицензия, автор не вправе передавать третьим лицам права на использование произведения тем же способом и в пределах, которые определены договором.

В обязанности приобретателя имущественных авторских прав и пользователя произведения входит:

— принятие и рассмотрение представленного автором произведения по существу в определенный в договоре срок; в течение данного срока автор должен быть письменно уведомлен либо о том, что произведение одобрено, либо что оно отклонено по основаниям, которые предусмотрены договором, либо о необходимости внести в произведение корректировки с точной установкой существа нужных исправлений в пределах условий договора;

— обеспечение соблюдения всех личных неимущественных прав автора;

— привлечение автора к работе по подготовке произведения к использованию;

— выплата автору вознаграждения, размер, форма, сроки и порядок выплаты которого определяют сами стороны.

Разновидности авторских договоров:

1. Авторские договоры об отчуждении имущественных прав и авторские лицензионные договоры. По такому договору автор или другой правообладатель передает или берет на себя обязательство передать исключительное право на произведение, которое ему принадлежит, в полном объеме приобретателю данного права (ст. 1285 ГК РФ).

2. Лицензионный договор. По лицензионному договору одна сторона (автор) или иной правообладатель (лицензиар) предоставляет либо берет на себя обязательство предоставить другой стороне (лицензиату) право использования этого произведения в определённых договором пределах (п. 1 ст. 1286 ГК РФ). Лицензиат вправе применять произведение только в пределах прав и способами, предусмотренными в лицензионном договоре. Лицензионный договор может предусмотреть предоставление лицензиату права использования произведения: с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам; без сохранения такого права (ст. 1236 ГК РФ). В соответствии с этим выделяют два вида лицензий — простую (неисключительную) и исключительную.

3. Авторские договоры заказа (ст. 1288 ГК РФ) и авторские договоры на готовое произведение. Различие этих договоров в том, что

выступает их предметом уже готовое произведение или произведение, которое еще только нужно создать.

4. Издательский договор. В рамках этого договора реализуется издание и переиздание различных произведений, которые можно зафиксировать на бумаге, т. е. произведений литературы (научных, художественных, учебных и т. п.), драматических, сценарных, музыкальных произведений, произведений изобразительного искусства и т. д. (ст. 1287 ГК РФ).

5. Постановочный договор заключается в тех случаях, когда важнейшим способом использования произведения обнаруживается его публичное исполнение. Он заключается в отношении драматических, музыкальных, музыкально-драматических, хореографических и иных произведений, используемых театрально-зрелищными организациями (театрами, филармониями, цирками, концертными организациями и т. д.) посредством постановки на сцене.

6. Сценарный договор — это договор, регламентирующий отношения, которые связаны с использованием текста, по которому снимается кинофильм, телефильм, делается радио- или телепередача, проводится массово-зрелищное мероприятие и т. д.

7. Договор о депонировании рукописи урегулирует условия и последовательность обнародования и дальнейшего использования научного произведения, которое помещают на хранение в особый информационный орган.

8. Договор художественного заказа опосредует отношения, связанные с созданием произведений изобразительного искусства для публичной демонстрации.

9. Договор об использовании в промышленности произведений декоративно-прикладного искусства имеет задачу урегулировать вопросы, возникающие в связи с тиражированием в промышленности оригинальных произведений декоративно-прикладного искусства.

10. Договор о публичном исполнении (публичном показе, сообщении для всеобщего сведения путем передачи в эфир или по кабелю) позволяет использовать литературные, музыкальные, драматические и другие произведения, исполняя их, показывая или передавая для всеобщего сведения в эфир или по кабелю как прямо, так и используя различные технические средства.

Итак, авторские права — это совокупность предоставленных автору прав (правомочий), необходимых для охраны интересов, возникающих в связи с созданием произведения и использованием его обществом.

Вопросы для самоконтроля:

1. Приведите определение института авторского права.
2. В чем состоят важнейшие задачи (функции) авторского права?
3. Какие принципы авторского права вы знаете; в чем состоит их назначение? Каково содержание основных принципов?
4. Как определяется понятие «произведение», и каково содержание признаков, позволяющих признать его объектом авторского права?
5. Какие элементы произведения относятся к юридически значимым, а какие к юридически безразличным; каково значение их выделения?
6. Какие виды охраняемых произведений выделяются законодателем?
7. Какие произведения относятся к числу объектов, не охраняемых авторским правом?
8. Какие лица относятся к субъектам авторского права?
9. Каковы виды соавторства и условия их возникновения?
10. Какие права авторов произведений науки, литературы и искусства законодатель причисляет к личным неимущественным правам?
11. Какие права авторов произведений науки, литературы и искусства относятся к имущественным правам?
12. В чем состоят особенности правового регулирования авторского договора как особого вида гражданско-правового договора?

ГЛАВА 20. ПРАВА, СМЕЖНЫЕ С АВТОРСКИМИ

§ 1. Объекты прав, смежных с авторскими

Согласно ст. 1303 ГК РФ к правам, смежным с авторскими (смежным правам), отнесены интеллектуальные права на результаты исполнительской деятельности (исполнения), фонограммы, сообщение в эфир или по кабелю радио- и телепередач (вещание организаций эфирного и кабельного вещания), содержание баз данных, а также на произведения науки, литературы и искусства, которые были в первый раз обнародованы после того, как они перешли в общественное достояние.

К числу прав, смежных с авторскими, отнесено исключительное право, а в случаях, установленных ГК РФ, также и личные неимущественные права (п. 2 ст. 1303 ГК РФ).

Среди объектов прав, смежных с авторскими, выделяют:

1. Исполнения артистов-исполнителей и дирижеров, постановки режиссеров — постановщиков спектаклей (исполнения), если эти исполнения выражены в форме, которая допускает их воспроизведение и распространение при помощи технических средств.

Исполнение — это интерпретация, представляющая собой реализацию уже созданного произведения. Законодатель приравнивает к исполнению как объекту прав, смежных с авторскими, постановку спектакля, результат работы дирижера.

Одной из форм исполнения признают постановку.

2. Фонограммы, т. е. разнообразные исключительно звуковые записи исполнений или прочих звуков или их отображений (исключение составляют звуковые записи, включенные в аудиовизуальное произведение).

Экземпляр фонограммы — её произвольная копия на любом материальном носителе, которая изготовлена прямо или косвенно с фонограммы и включает все звуки или часть звуков, которые на ней зафиксированы.

3. Сообщения передач организаций эфирного или кабельного вещания, в т. ч. передач, которые создает сама организация эфирного или кабельного вещания либо по ее заказу за счет ее средств другая организация.

Критерием, который выделяет сообщение эфирного или кабельного вещания среди неохраемых объектов выступает сам факт сообщения этой передачи в эфир или по кабелю радио- и телепередач.

4. Базы данных в части их охраны от несанкционированного извлечения и вторичного использования материалов, которые составляют их содержание (новый объект прав, смежных с авторскими).

Согласно п. 3 ст. 1260 ГК РФ база данных — это представленная в объективной форме объединение независимых материалов (статьи, расчеты, нормативные акты, судебные решения и иные аналогичные материалы), которые систематизированы так, чтобы их можно было найти и обработать при помощи ЭВМ.

Для создания названных объектов нет необходимости в творческом вкладе, довольно значительных финансовых, материальных, организационных и иных затратах. Под информационными элементами (материалами), которые составляют содержание базы данных, понимают номер, адрес (для телефонных, адресных баз), нормативный правовой акт, любой другой документ (для информационных правовых систем) и др.

Действие смежных прав изготовителя базы данных осуществляется вне зависимости от действия авторских и других прав.

5. Произведения науки, литературы и искусства, которые были обнародованы после того, как перешли в общественное достояние, в части охраны прав публикаторов таких произведений.

Наименование таких прав в качестве прав, смежных с авторскими, объясняется тем, что правообладатель не привносит созидательный вклад для возникновения у него исключительного права. Исключение составляют действия исполнителя произведения, у которого, в свою очередь, возникает исключительное право на исполнение.

§ 2. Субъекты прав, смежных с авторскими

К субъектам прав, смежных с авторскими, относят: исполнителей; производителей фонограмм (изготовителей); организации эфирного или кабельного вещания, изготовителей баз данных и публикаторов.

В качестве исполнителя (автора исполнения) признают гражданина, чьим творческим трудом создается исполнение, — артиста-исполнителя, режиссера-постановщика спектакля (лицо, которое осуществило постановку представления) и дирижера (ст. 1313 ГК РФ).

Исполнитель — это исключительно физическое лицо независимо от его дееспособности. К числу исполнителей относят актеров, певцов, музыкантов, пародистов, танцоров или других лиц, которые играют роль, читают, декламируют, поют, играют на музыкальных инструментах или другим образом участвуют в исполнении произведе-

ния литературы, искусства или народного творчества, в т. ч. эстрадного, циркового или кукольного номера.

Изготовителем фонограммы считается лицо, которое взяло на себя инициативу и ответственность за первую запись звуков исполнения или иных звуков либо их отображений. При неподтверждении иного изготовитель фонограммы — это лицо, чье имя или наименование указывается обычным образом на экземпляре и (или) упаковке фонограммы (ст. 1322 ГК РФ).

Ответственным за первую звуковую запись фонограммы является ее производитель, который при помощи сторонней организации тиражирует ее записи. Под тиражированием понимается фиксирование звуков и (или) изображений с использованием технических средств в любой материальной форме, которая позволяет осуществить их многократное восприятие, воссоздание или сообщение.

Изготовителем фонограммы могут быть как юридические, так и физические лица. Поскольку процесс изготовления фонограмм не представляет собой интеллектуальный труд, постольку у правообладателя не возникают личные неимущественные права.

Изготовитель фонограммы претворяет в жизнь собственные права только в пределах тех прав, которые получил по договору с исполнителями и авторами записанных на фонограммах произведений. Для того чтобы оповестить о себе, изготовитель фонограммы вправе поставить знак охраны смежных прав либо показать свое имя (наименование) другим образом. Проставление знака охраны смежных прав — это право, но не обязанность владельца смежных прав. Отсутствие такого знака не лишает владельцев других принадлежащих им смежных прав.

Осуществление собственных прав исполнителем производится с соблюдением прав автора произведения, которое исполняется. Пределы осуществления прав производителя фонограммы, организации эфирного или кабельного вещания находятся в рамках тех прав, которые получены по договору с исполнителем и автором записанного на фонограмме или передаваемого в эфир или по кабелю произведения. Организации вещания располагают правами на собственные (охраняемые и (или) неохраняемые авторским правом) произведения (выпуск новостей, спортивная передача).

Организация эфирного или кабельного вещания — это юридическое лицо, которое осуществляет сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (совокупности звуков и (или) изображений или их отображений) (ст. 1329 ГК РФ).

Организации вещания — это радио-, телестудии и другие аналогичные им организации, занимающиеся распространением звука, изображений, их отображений путем беспроводной связи (организации эфирного вещания) либо через кабель, провод, оптическое волокно, подобные средства (организации кабельного вещания).

Изготовителем базы данных согласно ст. 1333 ГК РФ признается лицо, которое организовало создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов. При неподтверждении иного изготовитель базы данных — гражданин или юридическое лицо, чье имя или наименование указывается обычным образом на экземпляре и (или) упаковке базы данных.

Следовательно, изготовителем базы данных может выступить как юридическое, так и физическое лицо, которое занимается организацией осуществления следующих действий: создание базы данных; сбор; обработка; расположение составляющих ее материалов.

Исключительное право изготовителя базы данных принадлежит ее изготовителю, также ему принадлежит право указать на экземпляре и (или) упаковке базы данных собственное имя или наименование.

Еще одним субъектом прав, смежных с авторскими, законодатель называет публикатора. Согласно ст. 1337 ГК РФ это гражданин, правомерно обнародовавший или организовавший обнародование произведения науки, литературы или искусства, которое прежде не было обнародовано и перешло в общественное достояние либо находится в общественном достоянии, поскольку не охранялось авторским правом.

Публикатор — исключительно физическое лицо; это может быть родственник автора (его наследник), любые иные лица, например, лица, которые обнаружили оригинал ранее необнародованного произведения.

Обобщая сказанное, приходим к выводу, что субъектами прав, смежных с авторскими, могут выступать как физические, так и юридические лица. Кроме того, имущественными правами и личными неимущественными правами располагают исполнители, изготовители базы данных и публикаторы, а производители фонограмм и организации эфирного или кабельного вещания — лишь имущественными правами.

§ 3. Содержание прав, смежных с авторскими

Законодатель в ГК РФ установил правила признания прав за лицами, которые претендуют на обладание ими. Так, в случае действия на территории Российской Федерации исключительного права на исполнение права исполнителей признают за последними, если они яв-

ляются гражданами Российской Федерации; исполнение впервые было осуществлено на территории Российской Федерации; запись этого исполнения произведена на фонограмму, которая охраняется в Российской Федерации; при отсутствии записи на фонограмму такое исполнение введено в передачу в эфир или по кабелю, которые также охраняются на территории Российской Федерации.

Права производителя фонограммы могут быть признаны за ним, если производитель фонограммы — гражданин Российской Федерации или юридическое лицо, имеющее официальное местонахождение на территории Российской Федерации; первое опубликование фонограммы осуществлено на территории Российской Федерации.

Права организации эфирного или кабельного вещания могут быть признаны за ней, если официальное местонахождение такой организации на территории Российской Федерации и осуществление передач происходит при помощи передатчиков, которые расположены на территории Российской Федерации.

Признание и действие прав изготовителя базы данных осуществляется вне зависимости от того, есть ли в наличии и действуют ли авторские и иные исключительные права изготовителя базы данных и других лиц на материалы, из которых состоит база данных, а также на базу данных в целом как составное произведение, в случаях, если: изготовитель базы данных — гражданин Российской Федерации или российское юридическое лицо; иностранный гражданин, иностранное юридическое лицо или лицо без гражданства при условии, что законодательством соответствующего иностранного государства предоставлена на его территории охрана исключительному праву изготовителя базы данных, изготовителем которой является гражданин или юридическое лицо Российской Федерации; база данных не является результатом творческой деятельности по расположению материала, но обладает ценностью, поскольку для ее создания потребовались существенные материальные, технические, организационные затраты.

Права публикатора признаются за ним, если произведения, независимо от того, когда по времени они были созданы:

1. Признаются объектами авторского права по правилам ст. 1259 ГК РФ.

2. Уже были обнародованы:

- а) в виде переработки (перевод) публикатором; произведение обнародовано на территории Российской Федерации независимо от гражданства публикатора;

б) за пределами территории Российской Федерации гражданином Российской Федерации;

в) за пределами территории Российской Федерации иностранным гражданином или лицом без гражданства, при условии, что законодательством иностранного государства, где обнародовалось произведение, предоставлена на его территории охрана исключительному праву публикатора, который является гражданином Российской Федерации.

Наличие и действие авторского права публикатора или иных лиц на любую переработку (перевод) произведения не оказывает влияния на признание и действие исключительного права публикатора на произведение. Однако на произведения, которые находятся в государственных и муниципальных архивах, права публикатора не имеют распространения.

Досрочное прекращение исключительного права публикатора на произведение допускается, если заинтересованное лицо подаст иск в суд в связи с нарушением правообладателем требований ГК РФ в отношении охраны авторства, имени автора или неприкосновенности произведения при его использовании.

Права, смежные с авторскими, непохожи друг на друга как по субъектам и содержанию, так и по сроку охраны.

Исполнительские права обычно возникают с момента исполнения (постановки), но в некоторых случаях — с момента записи или опубликования (передачи) этой записи. Однако эти права могут быть и независимы от осуществления записи. По истечении срока действия исключительного права (на исполнение, фонограмму, сообщение радиои или телепередачи) это право переходит в общественное достояние.

Согласно ст. 1318 ГК РФ действие исключительного права на исполнение приравнивается к времени жизни исполнителя, но не меньше 50 лет, начиная с 1 января года, следующего за годом, когда было осуществлено исполнение, либо его запись, либо передача в эфир или по кабелю.

Фонограммные права распространяются на звукозаписи и являются следствием деятельности производителей (изготовителей) фонограмм. Возникновение этих прав связано, как правило, с моментом звукозаписи, но иногда с моментом её опубликования.

Согласно ст. 1327 ГК РФ действие исключительного права на фонограмму составляет 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, когда была произведена запись. При обнародовании фонограммы действие исключительного права начинается с 1 января года, следующего

за годом, когда её обнародовали, при условии, что с момента осуществления записи прошло не более 50 лет. Переход исключительного права на фонограмму к наследникам и иным правопреемникам её изготовителя осуществляется в пределах оставшейся части срока.

Согласно ст. 1331 ГК РФ действие исключительного права на сообщение радио- или телепередачи составляет 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором имело место сообщение радио- или телепередачи в эфир или по кабелю. Переход исключительного права к правопреемникам организации эфирного или кабельного вещания осуществляется в пределах оставшейся части срока.

Действие исключительного права изготовителя базы данных начинается с момента окончания ее создания и длится 15 лет, начиная с 1 января года, следующего за годом, когда она была создана. При обнародовании базы данных в указанный период действие исключительного права начинается с 1 января года, следующего за годом ее обнародования. Названные сроки при каждом обновлении базы данных возобновляются (ст. 1335 ГК РФ).

Действие исключительного права публикатора на произведение начинается в момент его обнародования и длится 25 лет, начиная с 1 января года, следующего за годом его обнародования.

Регистрации объектов смежных прав для возникновения, осуществления и их защиты не требуется. Охрана объектам смежных прав предоставляется на территории Российской Федерации согласно международным договорам Российской Федерации и осуществляется в отношении исполнений, фонограмм, сообщений передач организаций эфирного или кабельного вещания, которые не перешли в общественное достояние в стране их происхождения, поскольку установленный в такой стране срок действия исключительного права на эти объекты истек, и они не перешли в общественное достояние в Российской Федерации по аналогичной причине.

Изготовитель фонограммы и исполнитель, а также другой обладатель исключительного права на фонограмму или исполнение имеет право для сообщения о том, что ему принадлежит исключительное право, применить знак охраны смежных прав, поместив его на каждом оригинале или экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре. Такой знак содержит три элемента: латинскую букву «Р» в окружности, имя или наименование обладателя исключительного права, год первого опубликования фонограммы (ст. 1305 ГК РФ). При этом в качестве экземпляра фонограммы понимают ее копию на произволь-

ном материальном носителе, изготовленную прямо или косвенно с фонограммы и включающую все звуки, их часть или их отображение, которые зафиксированы в такой фонограмме. Под отображением звуков понимают их представление в цифровой форме, для преобразования которой в форму, воспринимаемую слухом, необходимо использовать соответствующие технические средства.

Законодателем значительное внимание уделено проблемам информации о смежном праве (ст. 1310 ГК РФ). Относительно любой информации, идентифицирующей объект смежных прав или правообладателя, либо информации по условиям его использования, содержащейся на соответствующем материальном носителе, приложенной к нему или появляющейся из-за сообщения в эфир или по кабелю либо доведения такого объекта до всеобщего сведения, а также любых цифр и кодов, содержащих подобную информацию (информация о смежном праве) применяются положения ст. 1300 и 1311 ГК РФ.

Итак, по своей правовой природе права, смежные с авторскими, схожи с авторскими, однако имеют самостоятельные объекты.

Вопросы для самоконтроля:

1. Каково определение института смежных прав?
2. Каковы основные задачи (функции) прав, смежных с авторскими?
3. Какие права именуются смежными; в чем состоят их особенности?
4. Какие лица относятся к субъектам смежных прав?
5. Что понимается под защитой смежных прав?
6. Каковы особенности применения отдельных способов защиты смежных прав?

ГЛАВА 21. ПАТЕНТНОЕ ПРАВО

§ 1. Понятие патентного права

Правовое положение результатов созидательной и интеллектуальной деятельности, которая относится к производству, регламентируется нормами патентного права. Патентное право — это совокупность прав, предоставляемых правообладателю на результаты интеллектуальной деятельности, получаемые вследствие творческих решений технического и дизайнерского характера.

Для характеристики юридически обеспеченных возможностей авторов и патентообладателей, предусмотренных законом, определено, что патентные права — это интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

В ст. 1345 ГК РФ закреплён комплекс патентных прав, которые включают в себя:

- исключительное право (имущественный характер);
- право авторства (личный неимущественный характер);
- право на получение патента, право на вознаграждение за использование служебного объекта (иные права).

Следовательно, патентное право в объективном смысле представляет собой комплекс норм, которые регулируют имущественные и личные неимущественные отношения, появляющиеся в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, установлением порядка их применения, материальным и моральным стимулированием и защитой прав их авторов и патентообладателей.

В субъективном значении патентное право — это имущественное или личное неимущественное право определённого субъекта, которое связано с обусловленным изобретением, полезной моделью или промышленным образцом.

Изобретательство, являясь двигателем прогресса и удовлетворяя вновь возникающие потребности общества, издавна имело большое значение в жизни человечества. Ещё в эпоху раннего палеолита человеком создаются орудия для охоты, изобретаются предметы быта и средства передвижения. Затем изобретательство процветает в Древнем Египте, Месопотамии, Вавилоне. Тем не менее, ввиду распространённости рабского труда, потребность в охране изобретений в античном мире отсутствовала, и возникла лишь к концу Средних веков —

в период научно-технической революции, развития книгопечатания и зарождения машинного производства¹.

Первым единым официальным актом, прообразом современного патентного законодательства, стал Манифест «О привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах», принятый 17.07.1812 Государственным советом Российской империи и утвержденный Александром I².

Патентное право длительный период времени регламентировалось отдельным нормативным актом — Положением о привилегиях на изобретения и усовершенствования, нормы которого впоследствии были введены в т. XI. ч. 2 Свода законов Российской империи в виде гл. 2 «О привилегиях на новые изобретения и открытия» разд. 3 кн. I Устава о промышленности (ст.198.1–198.31)³.

Глава, посвященная правам на изобретение была включена в проект Гражданского уложения самостоятельной гл. 1 разд. VIII и состояла из 3 статей (1330–1332).

ГК РСФСР 1922 г. не содержал положений об изобретательском праве.

Нормы, регламентирующие право на изобретение, рацпредложение и промышленный образец были включены в содержание ОГЗ 1961 г. и ГК РСФСР 1964 г. отдельными одноименными разд. VI, состоящими из 8 статей (ст.110–116 ОГЗ и ст. 520–526 ГК).

Новым этапом развития законодательства о патентном праве стало принятие закона «Об изобретениях в СССР»⁴, закона «О промышленных образцах»⁵, ОГЗ 1991 г. и Патентного закона⁶.

¹ Постатейный научно-практический комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. Ю. А. Дмитриева, А. А. Молчанова. В 2 кн. Кн 1. М.: Буквоед, 2008. С. 177.

² О привилегиях на разные изобретения и открытия в художествах и ремеслах: Высочайший Манифест от 17 июня 1812 года // Полное собрание законов Российской империи. Т. XXXI. Ст. 25143.

³ Свод законов Российской империи. Т. XI. Ч. 2 // КонсультантПлюс: Классика российского права. URL: <http://civil.consultant.ru/reprint/books/253/> (дата обращения 15.05.2019)

⁴ Закон СССР от 31.05.1991 № 2213-1 «Об изобретениях в СССР» // Ведомости СНД СССР и ВС СССР. 1991. № 25. Ст. 703. (Утратил силу).

⁵ Закон СССР от 10.07.1991 № 2328-1 «О промышленных образцах» // Ведомости СНД и ВС СССР. 1991. № 32. Ст. 908. (Утратил силу)

⁶ Патентный закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3517-1 // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 1992. № 42. Ст. 2319. (Утратил силу).

В настоящее время патентное право регулируется нормами отдельной гл. 72 четвертой части ГК РФ.

Необходимость в патентном праве определена неосуществимостью прямой охраны результатов технического или дизайнерского творчества посредством авторского права. По сравнению с объектами авторского права изобретения, полезные модели и промышленные образцы как решения конкретных практических задач могут быть повторены и их могут создать разные лица автономно друг от друга. В связи с этим для их охраны законодательно определены их признаки, специальный порядок установления приоритета, проверка новизны и определение специального режима использования. Подобную охрану могут обеспечить исключительно нормы патентного права.

§ 2. Объекты патентного права

К объектам патентных прав согласно ст. 1349 ГК РФ отнесены результаты интеллектуальной деятельности:

- в научно-технической сфере, которые отвечают определённым ГК РФ требованиям к изобретениям и полезным моделям;
- в сфере дизайна, которые отвечают определённым ГК РФ требованиям к промышленным образцам.

Таким образом, зафиксированы традиционные виды объектов патентного права: изобретения, полезные модели и промышленные образцы, сгруппированные по результатам интеллектуальной деятельности в двух сферах: научно-технической и сфере дизайна.

Законодатель особо выделяет перечень объектов, которые не могут быть объектами патентных прав:

- 1) способы клонирования человека и его клон;
- 2) способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;
- 3) использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях;
- 4) объекты патентных прав, которые противоречат общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В ст. 1350 ГК РФ дается определение изобретения, под которым понимается техническое решение в любой области, которое относится к продукту или способу, в т. ч. к их применению по определенному назначению.

Под продуктом, применительно к нормам гл. 72 ГК РФ, понимается устройство, вещество, штамм микроорганизма, культура клеток расте-

ний или животных, а под способом — процесс исполнения действий над материальным объектом при помощи материальных средств.

Условия патентоспособности изобретения:

- новизна — изобретение не известно из уровня техники;
- изобретательский уровень — для специалиста бесспорно не следует из уровня техники, включающего все сведения, которые стали общедоступны до даты приоритета изобретения во всем мире;
- промышленно применимо (возможность использовать в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере).

Законодатель определил закрытый перечень объектов, не относящихся к изобретениям:

- 1) открытия;
- 2) научные теории и математические методы;
- 3) решения, касающиеся лишь внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
- 4) правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- 5) программы для ЭВМ;
- 6) решения, заключающиеся лишь в представлении информации.

В ст. 1351 ГК РФ дается определение полезной модели, под которой понимается техническое решение, относящееся к устройству; перечисляются условия ее патентоспособности: новизна и промышленная применимость.

Новизна — существенные признаки полезной модели в своей совокупности не известны из уровня техники, который включает:

- любые сведения, которые в мире стали общедоступны до даты приоритета полезной модели;
- все заявки на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, поданные в Российской Федерации другими лицами и с документами которых имеет право ознакомиться любое лицо в соответствии с п. 2 ст. 1385 или п. 2 ст. 1394 ГК РФ, и запатентованные в Российской Федерации изобретения и полезные модели, при условии их более раннего приоритета.

Промышленная применимость — возможность использования в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере.

Правовая охрана в качестве полезной модели не может быть предоставлена решениям, которые касаются лишь внешнего вида из-

делий и направлены на удовлетворение эстетических потребностей, топологиям интегральных микросхем.

В ст. 1352 ГК РФ дается определение промышленного образца, под которым понимается решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, перечисляются условия его патентоспособности:

— новизна — существенные признаки промышленного образца, в своей совокупности нашедшие отражение на изображениях внешнего вида изделия, не известны из сведений, которые в мире стали общедоступны до даты его приоритета.

— оригинальность — существенные признаки определяет созидательный характер особенностей изделия.

Правовая охрана в качестве промышленного образца не может быть предоставлена:

— решениям, чьи признаки определяются единственно технической функцией изделия;

— решениям, которые способны ввести в заблуждение потребителя изделия относительно его производителя или места производства изделия, или товара, для которого изделие послужило тарой, упаковкой, этикеткой.

Исключение может быть сделано для лиц, имеющих исключительное право на испрашиваемый объект для правовой охраны.

§ 3. Субъекты патентного права

К субъектам патентного права относят авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, патентообладателей, а также иных лиц (не авторов), приобретающих по закону или договору отдельные патентные права.

В качестве автора признается гражданин, который внес индивидуальный созидательный вклад в создание охраняемого результата интеллектуальной деятельности (ст. 1347 ГК РФ).

Творчество, созидательный вклад и труд — крайне неоднозначные понятия. Имеется масса дефиниций творчества ещё со времен Платона, который полагал, что творчество — это божественная способность, родственная особому виду безумства.

Творческий или созидательный труд — это одна из форм жизнедеятельности человека, характеризующаяся репродуктивной и созидательной сторонами. Это объясняется тем, что для разрешения одних задач довольно применить типовые, рациональные или формализо-

ванные приемы, требующие, несомненно, известных интеллектуальных усилий субъекта, который их применяет, а для разрешения других требуется создание или изобретение новейших, нестереотипных приемов и правил либо нестереотипное использование популярных приемов и правил.

Разногласия творческих и репродуктивных начал интеллектуальной деятельности обнаруживаются в характере результата такой деятельности. Не может быть безусловно творческого результата, который создается как бы на «пустом месте», как не может быть и результата, полученного хотя бы без минимального созидательного усилия. Поэтому во многом безусловны т. н. критерии или признаки результата, используемые для признания деятельности творческой (новизна, оригинальность, изобретательский уровень, неочевидность и пр.). Но их относительность не свидетельствует об их бесполезности. Напротив, их следует поднять до ранга юридически значимых признаков, что и осуществлено в патентном законодательстве. Непосредственно созидательная деятельность или творческий труд остаются за пределами позитивного права, потому что им не нужна регламентация извне.

Свое право авторства на созданный им результат автор реализует, когда подает заявку. Если в заявке названо лицо, которое не является автором, то фактический автор вправе обратиться в суд с заявлением о признании за ним авторства и возможности реализовать иные права, вытекающие из этого права.

Автором изобретения, полезной модели, промышленного образца может быть как гражданин, чьим творческим трудом создавался соответствующий результат интеллектуальной деятельности, как и лицо, которое указывается как автор в заявке на выдачу патента, если не доказано иное (ст. 1347 ГК РФ).

Субъектами патентного права являются и соавторы изобретений, полезных моделей или промышленных образцов (ст. 1348 ГК РФ) — граждане, которые своим совместным творческим трудом создавали изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Критерий признания граждан соавторами — совместный созидательный, творческий труд, при этом степень созидательного участия в сотворении охраняемого результата юридического значения не имеет.

Выделяют несколько видов соавторства, а именно:

- добровольное соавторство;
- соавторство в силу закона;

— соавторство-соизобретательство.

Под добровольным соавторством понимают соавторство лиц, которые совместно создавали охраняемый объект технического или художественного творчества.

Соавторство в силу закона появляется при одновременной подаче двух или более заявок на тождественное техническое или дизайнерское решение.

Соавторство-соизобретательство имеет место, если использование ранее полученного научного открытия делается возможным благодаря дополнительной изобретательской деятельности иных лиц.

Законодатель впервые установил возможность для каждого соавтора независимо принять меры по защите собственных прав на охраняемый созидательный результат. Помимо этого, каждый соавтор должен быть назван в заявке на объект патентного права. Иначе соавтор может потребовать внести изменение в ее содержание.

Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, которые лично не внесли созидательный вклад в создание этого результата, в том числе те, которые оказали его автору лишь содействие или помощь (технически, консультацией, организационно или материально) либо только способствовали оформлению прав на этот результат или его использование, а также граждане, которые контролировали ход выполнения соответствующих работ (ст. 1228 ГК РФ).

Не являются соавторами лица, ограничившиеся лишь предложением направления создания изобретения, цели его создания.

Субъектами патентного права являются патентообладатели — лица, которые владеют патентом на определенный объект промышленной собственности и следующими из патента исключительными правами на его использование.

Патентообладателем может быть:

— автор (соавторы) изобретения, полезной модели, промышленного образца;

— физические и (или) юридические лица (при условии их согласия), указанные автором (соавторами) или его (их) правопреемником в заявке на выдачу патента либо в заявлении, которое подается в Патентное ведомство до момента регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца;

— работодатель (ст. 1370 ГК РФ) или заказчик (ст. 1371–1373 ГК РФ) в случаях, установленных ГК РФ.

К субъектам патентного права также относятся:

— любые лица, получившие принудительную лицензию на основании решения суда (в случае отказа патентообладателя от заключения лицензионного договора, а также при недостаточном использовании патентообладателем изобретения или промышленного образца в течение 4 лет, а полезной модели — в течение 3 лет с даты выдачи патента) (ст. 1362 ГК РФ);

— федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, который оформляет выдачу патента (ст. 1353 ГК РФ);

— патентный поверенный.

Патентными поверенными признают граждан, которые получили в установленном законом порядке статус патентного поверенного и осуществляют деятельность по правовой охране результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, защите интеллектуальных прав, приобретению исключительных прав на такие результаты, распоряжению такими правами (п. 1 ст. 2 Федерального закона от 30.12.2008 № 316-ФЗ «О патентных поверенных»¹).

Как патентный поверенный может быть аттестован и зарегистрирован гражданин Российской Федерации старше 18-летнего возраста, постоянно проживающий на территории Российской Федерации, имеющий высшее образование и не менее чем 4-летний опыт работы патентным поверенным.

§ 4. Оформление патентных прав

Спецификой возникновения патентных прав является их государственная регистрация, без наличия которой исключительное право на изобретение, полезную модель, промышленный образец не возникает.

Следствием государственной регистрации является фиксирование сведений в Государственном реестре, получение патента, возможность распоряжаться исключительным правом, появляющимся с момента подачи заявки. Требования к заявке, последовательность ее изменения и отзыва, определены в ст. 1374–1380 ГК РФ.

Патентным правом охраняется техническое и дизайнерское решение лишь вслед за официальным признанием их изобретением, полезной моделью или промышленным образцом, что предполагает исполнение последовательности определенных действий:

1) составление особой заявки на выдачу патента;

¹ Федеральный закон от 30.12.2008 № 316-ФЗ «О патентных поверенных» // СЗ РФ. 2009. № 1. Ст. 24.

- 2) рассмотрение этой заявки Патентным ведомством;
- 3) выдача патента.

Заявку на выдачу патента подаёт в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности лицо, которое обладает правом на получение патента (заявитель) (ст. 1374 ГК РФ) — автор, работодатель, их правопреемники или патентный поверенный.

В ст. 1375–1376 ГК РФ установлено, что в заявке на выдачу патента на изобретение и полезную модель должно быть: заявление о выдаче патента; описание изобретения или полезной модели; формула изобретения или полезной модели; чертеж; реферат.

К заявке на выдачу патента на промышленный образец, кроме заявления о выдаче патента, должен быть приложен комплект изображений изделия, передающих полное представление о существенных признаках; чертеж; описание (ст. 1377 ГК РФ).

Юридически значимые действия, связанные с патентом, удостоверяются документом, который подтверждает уплату патентной пошлины. Перечень действий по взиманию патентных пошлин, их размер, порядок и срок оплаты, а также основания для освобождения от уплаты и уменьшения их размера или возврата определяет постановление Правительства Российской Федерации от 10.12.2008 № 941¹.

В отношении изобретений и промышленных образцов экспертиза заявки сводится к двум этапам: формальная экспертиза и экспертиза по существу. Процессы экспертиз заявок на промышленный образец и изобретение практически идентичны. Главное различие заключается в том, что заявка на промышленный образец, которая положительно прошла формальную экспертизу, не публикуется, так как этап экспертизы по существу начинается сразу после окончания первого этапа квалификации, а не по специальному ходатайству заявителя или третьих лиц, как для изобретений.

¹ Постановление Правительства Российской Федерации от 10.12.2008 № 941 (ред. от 22.03.2016) «Об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией перехода исключительных прав к другим лицам и договоров о распоряжении этими правами» // СЗ РФ. 2008. № 51. Ст. 6170.

Экспертиза заявки на полезную модель заключается единственно из формальной экспертизы, где осуществляется проверка наличия документов и их соответствие определенным требованиям, а также рассматривается вопрос о том, имеет ли отношение заявленное решение к устройствам, которые охраняются как полезные модели.

Завершающий этап оформления патентных прав заключается в выдаче патента. Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует в официальном бюллетене («Изобретения. Полезные модели», «Промышленные образцы») сведения о выдаче патента, в котором отражено имя или наименование патентообладателя, название и формула изобретения или полезной модели либо перечень существенных признаков промышленного образца и его изображение (ст. 1394 ГК РФ).

Наряду с опубликованием сведений о выдаче патента Патентное ведомство вносит запатентованные объекты в соответствующий Государственный реестр, а заявителю выдается непосредственно патент. Патент, испрашенный на имя нескольких лиц, выдается в единственном экземпляре на всех (п. 1 ст. 1393 ГК РФ).

Рассмотрение заявок в отношении служебных и секретных изобретений, полезных моделей или промышленных образцов реализуется по аналогичной процедуре, существующие особенности урегулированы в ст. 1370–1373, 1401–1405 ГК РФ.

§ 5. Права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов

Самым важным личным правом автора объекта промышленной собственности считают право авторства, под которым понимается право признаваться автором соответствующего изобретения, полезной модели или промышленного образца. Данное право неотчуждаемо и непередаваемо, в том числе при передаче иному лицу или переходе к нему исключительного права на соответствующий объект и при предоставлении иному лицу права его использования. Отказ от данного права ничтожен (ст. 1356 ГК РФ).

Другим личным правом автора является право на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец (ст. 1357 ГК РФ). Оно первоначально принадлежит автору соответствующего объекта; может перейти к иному лицу (правопреемнику) или быть ему передано в порядке универсального правопреемства, или по договору.

Форма договора об отчуждении права на получение патента — письменная.

Исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца всегда принадлежит патентообладателю и заключается в том, что только он имеет право использовать соответствующий объект по собственному усмотрению (ст. 1358 ГК РФ).

Срок действия исключительного права и удостоверяющего это право патента берет свой отсчет со дня подачи первоначальной заявки на выдачу патента в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности и при условии следования требованиям, установленным ГК РФ, составляет:

- в отношении изобретений — 20 лет;
- в отношении полезных моделей — 10 лет;
- в отношении промышленных образцов — 5 лет.

Основное имущественное право автора изобретения (полезной модели, промышленного образца), который не является патентообладателем, — это право на вознаграждение от патентообладателя или прочих лиц, которые используют разработку.

Подобное право появляется у авторов, которые создают разработку в связи с исполнением служебных обязанностей, когда право на получение патента принадлежит работодателю (п. 4 ст. 1370 ГК РФ); авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, созданных при выполнении работ по государственному контракту (п. 7 ст. 1373 ГК РФ).

Право преждепользования устанавливает сохранность права на последующее безвозмездное использование идентичного решения, не расширяя объем подобного использования за лицом, которое до даты приоритета соответствующего изобретения, полезной модели или промышленного образца (ст. 1381, 1382 ГК РФ) использовало добросовестно на территории Российской Федерации идентичное решение, созданное им самостоятельно от автора, или произвело нужные для этого приготовления (п. 1 ст. 1361 ГК РФ).

Право преждепользования появляется исключительно в отношении:

- объектов патентного права, использовавшихся на территории Российской Федерации;
- лиц, которые создали самостоятельно от автора идентичное решение и добросовестно использовали этот объект или сделали необходимые для этого приготовления до даты подачи заявки на охраняемый объект.

Законодателем определены условия передачи права преждепользования иным лицам — исключительно вместе с предприятием, где было использовано идентичное решение или была проведена необходимая подготовка к этому.

§ 6. Договоры о передаче прав патентообладателя

По договору об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец (договор об отчуждении патента) одна сторона (патентообладатель) передает или берет на себя обязательство передать принадлежащее ей исключительное право на соответствующий результат интеллектуальной деятельности в полном объеме другой стороне — приобретателю исключительного права (приобретателю патента) (ст. 1365 ГК РФ).

Договор об отчуждении патента консенсуальный, взаимный, двусторонний.

Сторонами договора считают патентообладателя и приобретателя патента; это могут быть граждане, юридические лица, публичные образования.

Предмет договора — исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец в полном объеме, которое удостоверено патентом.

Форма договора об отчуждении патента — письменная. Государственной регистрации подлежит отчуждение исключительного права, если изобретение, полезная модель или промышленный образец подлежат государственной регистрации (п. 2 ст. 1232 ГК РФ).

Если письменная форма не соблюдена, такой договор считается недействительным.

По общему правилу переход такого исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец происходит в момент, когда договор о его отчуждении заключен, если в соглашении сторон не предусматривалось иное.

Если договор об отчуждении патента должен пройти государственную регистрацию, переход такого исключительного права от автора или правообладателя к приобретателю происходит в момент государственной регистрации данного договора.

В случае существенного нарушения приобретателем обязанности по выплате вознаграждения правообладателю в определенный договором срок за приобретение исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец (подп. 1 п. 2 ст. 450 ГК РФ) преж-

ний правообладатель может потребовать в судебном порядке перевести на себя право приобретателя исключительного права и возместить убытки, если исключительное право перешло к его приобретателю.

Если исключительное право приобретатель не получил, то при невыплате в определенный договором срок вознаграждения за приобретение исключительного права автор или иной правообладатель имеет право в одностороннем порядке отказаться от договора и требовать возместить ему убытки, которые причинены расторжением договора.

Разрешение на использование объектов патентных прав, реализуется и на основании заключения лицензионных договоров.

По лицензионному договору одна сторона — патентообладатель (лицензиар) предоставляет или берет на себя обязательство предоставить другой стороне (лицензиату) удостоверенное патентом право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в пределах, которые установлены договором (ст. 1367 ГК РФ).

Лицензионный договор может быть как консенсуальным, так и реальным, при этом реальный лицензионный договор, как правило, односторонний, а консенсуальный — двусторонний. Лицензионный договор является возмездным, если его безвозмездность не установлена договором (п. 5 ст. 1235 ГК РФ), а если в договоре не указано, что он безвозмездный, но при этом не установлен размер вознаграждения или порядок его определения, договор будет считаться незаключенным (абз. 2 п. 5 ст. 1235 ГК РФ).

Сторонами договора выступают лицензиар (патентообладатель) и лицензиат (пользователь).

Предмет лицензионного договора — предоставление подтвержденного патентом права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в пределах, которые устанавливает договор.

Срок лицензионного договора устанавливается по усмотрению сторон, но не более срока действия патента на соответствующий объект; при неопределении срока действия в договоре его считают заключенным на 5 лет (п. 4 ст. 1235 ГК РФ).

Форма лицензионного договора — письменная, государственной регистрации подлежит предоставление права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца по лицензионному договору (п. 2 ст. 1232 ГК РФ).

Законодателем предусмотрены разнообразные виды лицензионных договоров — исключительная, неисключительная, открытая, принудительная и другие виды лицензий. Право использовать изоб-

речение, полезную модель или промышленный образец предоставлено лицензиату в пределах, которые оговорены в договоре. Ограничения могут касаться территории, срока и способов их использования. Если в договоре не указана территория, где разрешается использование охраняемого результата, лицензиат может использовать его на всей территории Российской Федерации.

Содержание лицензионного договора составляют права и обязанности сторон.

При заключении договора стороны обычно определяют совокупность существенных и обычных условий, которые отражают особенности определенного вида лицензионного соглашения.

Самыми важными из этих условий являются условия о следующих ограничениях использовании запатентованного объекта:

- ограничения по количеству устанавливают объем производства лицензионной продукции, масштаб ее продажи, а также виды потенциального производственного или коммерческого приложения запатентованного объекта в той либо другой отрасли промышленности или торговой сфере;

- ограничения по времени устанавливают срок действия договора в зависимости от уровня морального старения запатентованного объекта;

- ограничения по территории устанавливают территорию страны либо отдельного ее региона (лицензионную территорию), в границах которой будут действовать права, которые предоставляются лицензиату.

В условия лицензионного соглашения нередко включают и т. н. технические условия, имеющие отношение к обязанностям сторон по обмену улучшениями, следованию лицензиатом соответствующего качества производимой по лицензии продукции, критериям контроля за действиями лицензиата.

§ 7. Защита прав авторов и патентообладателей

Под защитой прав и законных интересов изобретателей и патентообладателей понимают предусматриваемые законом меры для их признания и восстановления, пресечения правонарушений, применения к нарушителям мер ответственности, а также непосредственно механизм практической реализации таких мер.

Субъектами права на защиту являются авторы разработок, патентообладатели, обладатели лицензий и правопреемники всех вышеперечисленных лиц.

К числу споров, связанных с защитой патентных прав, рассматриваемых в суде, относят споры:

- об авторстве изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- об установлении патентообладателя;
- о нарушении исключительного права на изобретение, полезную модель или промышленный образец;
- о заключении, исполнении, изменении после прекращения договоров о передаче исключительного права (отчуждении патента) и лицензионных договоров и использование изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- о праве преждепользования;
- о праве послепользования;
- о размерах, сроках и последовательности выплат вознаграждений.

В административном порядке официальными инстанциями, правомочными самостоятельно разрешать в настоящее время споры, связанные с защитой патентных прав, по смыслу п. 2 ст. 1406 ГК РФ являются:

- федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности;
- образуемая при федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности Палата по патентным спорам;
- Министерство обороны Российской Федерации;
- Министерство внутренних дел Российской Федерации;
- Министерство здравоохранения и социального развития;
- Федеральная служба безопасности Российской Федерации;
- Федеральное агентство по атомной энергии;
- Федеральное агентство по промышленности.

Защита прав в административном порядке осуществляется только в случаях, прямо указанных в законе:

- решение об отказе в выдаче патента на изобретение или о признании заявки на изобретение отозванной (ст. 1387 ГК РФ);
- решение об отказе в выдаче патента на полезную модель (ст. 1390 ГК РФ);
- решение об отказе в выдаче патента на промышленный образец (ст. 1391 ГК РФ);
- решение о признании патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец недействительным полностью или частично (ст. 1398 ГК РФ);

— по заявке на выдачу патента на секретное изобретение (ст. 1401 ГК РФ);

— признание недействительным патента на секретное изобретение, который был выдан уполномоченным органом (ст. 1404 ГК РФ).

Защита нарушенных патентных прав может осуществляться за счет использования любых способов, предусмотренных законом. Законодатель устанавливает 3 способа, которые наиболее часто используются:

— прекращение нарушения патента;

— возмещение лицом, виновным в нарушении патента, причиненных убытков;

— выплаты компенсации вместо возмещения убытков: исходя из характера нарушения по усмотрению суда в размере от 10 000 до 5 000 000 рублей или в двукратном размере стоимости права использования какого-либо объекта патентных прав, исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах, как правило, взыскивается за правомерное их использование способом, аналогичным использованному нарушителем (ст. 1406.1 ГК РФ);

— публикация решения суда о неправомерном использовании какого-либо объекта патентных прав или о другом нарушении его прав в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти (ст. 1407 ГК РФ).

Прекращение патентных прав

Законодателем в ст. 1398 ГК РФ приведён исчерпывающий перечень случаев, при которых патент на какой-либо объект патентных прав признается недействительным полностью или частично:

— несоответствие изобретения, полезной модели или промышленного образца условиям патентоспособности, которые установлены ГК РФ, или требованиям к объектам патентных прав (п. 4 ст. 1349 ГК РФ), или несоответствие промышленного образца требованиям к объектам, которые включают, воспроизводят или имитируют официальные символы, наименования и отличительные знаки (ст. 1231.1 ГК РФ);

— несоответствие документов заявки на изобретение или полезную модель требованию раскрытия их сущности с полнотой, которая была бы достаточна, чтобы специалист в данной области техники осуществил изобретение или полезную модель;

— наличие в формуле изобретения или полезной модели, содержащихся в решении о выдаче патента, признаков, которые не раскрыты в документах на дату подачи заявки, либо наличия в прилагаемых материалах изображений изделия, которые включают существенные

признаки промышленного образца, не имеющиеся на изображениях, которые были представлены на дату подачи заявки, или изображений изделия, где подобные признаки удалены, но на дату подачи заявки присутствовали;

— выдача патента при наличии нескольких заявок на идентичные объекты патентных прав, которые имеют одинаковую дату приоритета, с нарушением условий о последствиях совпадения таких дат (ст. 1383 ГК РФ);

— выдача патента с указанием в нем в качестве автора или патентообладателя лица, которое не является таковым согласно ГК РФ, или без указания в патенте в качестве автора или патентообладателя лица, которое таковым является.

Также предусмотрена возможность оспорить выдачу патента:

— в административном порядке — посредством подачи любым лицом возражений в Палату по патентным спорам;

— в судебном порядке — посредством подачи иска в суд с соблюдением правил, которые предусмотрены процессуальным законодательством.

Основания досрочного прекращения действия патента на объекты патентных прав:

— заявление, которое подает патентообладатель в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности, — со дня поступления заявления;

— неуплата в определенный срок патентной пошлины за поддержание патента на объект патентного права в силе — по истечении определённого срока для оплаты такой пошлины (ст. 1399 ГК РФ).

Таким образом, патентное право — это совокупность прав, предоставляемых правообладателю на результаты интеллектуальной деятельности, получаемые вследствие творческих решений технического и дизайнерского характера.

Вопросы для самоконтроля:

1. Приведите определение института патентного права. Чем объясняется объединение изобретений, полезных моделей и промышленных образцов в рамках данного института?

2. Что понимается под изобретением, полезной моделью, промышленным образцом; каковы их признаки и критерии охраноспособности?

3. Какие результаты интеллектуальной деятельности не считаются изобретениями?

4. Какова процедура оформления патентных прав?

5. Каковы особенности оформления патентных прав на секретные изобретения и на разработки, созданные до введения в действие Патентного закона Российской Федерации?

6. Перечислите права авторов изобретений, полезных моделей и промышленных образцов?

7. В чем состоит сущность патентной формы охраны права на объекты промышленной собственности?

8. Какова природа права патентообладателя? Каковы сроки действия патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец?

9. Каково содержание патентных прав (позитивная и негативная стороны права на использование разработки)?

10. Как законодательно определяется понятие лицензионного договора?

11. По какому критерию выделяют договоры о выдаче исключительной и простой лицензии?

12. В каких случаях выдается принудительная и открытая лицензия?

13. В каких случаях действия по использованию разработки не рассматриваются как нарушения прав патентообладателя, а в каких патентно-правовая охрана прекращается?

14. Что понимается под защитой прав и интересов изобретателей и патентообладателей? Каковы формы, средства и способы их защиты?

ГЛАВА 22. ПРАВА НА ИНЫЕ ОБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

§ 1. Право на селекционное достижение

Селекционным достижением, отвечающим условиям правовой охраны, являются сорта растений и породы животных, которые зарегистрированы в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, при условии соответствия этих результатов интеллектуальной деятельности признакам новизны, отличимости, однородности, стабильности, которые установлены ГК РФ (ст. 1408 ГК РФ).

Автор, создавший селекционное достижение, обладает следующими интеллектуальными правами:

- исключительным правом (ст. 1421 ГК РФ);
- правом авторства (ст. 1418 ГК РФ);
- иными правами (правом на получение патента (ст. 1420 ГК РФ), правом на наименование селекционного достижения (ст. 1419 ГК РФ), правом на вознаграждение за служебное селекционное достижение).

Субъекты права на селекционное достижение:

1. Автор селекционного достижения (ст. 1410 ГК РФ):

- а) селекционер — гражданин, чьим творческим трудом создается, выводится или выявляется селекционное достижение;
- б) лицо, которое указывается как автор в заявке на выдачу патента на селекционное достижение.

2. Соавторы селекционного достижения (ст. 1411 ГК РФ): граждане, чей совместный созидательный труд способствовал созданию, выведению или выявлению селекционного достижения.

3. Патентообладатель (лицо, которое владеет патентом и вытекающими из него исключительными правами):

- а) автор (соавторы) селекционного достижения;
- б) оригинатор сорта сельскохозяйственного растения (физическое или юридическое лицо, создавшее, выведшее, выявившее сорт сельскохозяйственного растения и (или) обеспечивающее его сохранность и внесение сведений в Государственный реестр селекционных достижений, допущенных к использованию);
- в) Федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям;
- г) работодатель (ст. 1430 ГК РФ) или заказчик (ст. 1431–1432 ГК РФ) в случаях, которые предусмотрены ГК РФ.

К объектам интеллектуальных прав на селекционные достижения отнесены:

— сорта растений — группа растений, определяемая независимо от охраноспособности по признакам, которые характеризуют этот генотип или их комбинацию, и имеющая отличие от иных групп растений этого же ботанического таксона по одному или нескольким признакам;

— породы животных — группа животных, обладающая независимо от охраноспособности генетически обусловленными биологическими и морфологическими признаками и свойствами, отдельные из которых характерны для этой группы и отличают ее от иных групп животных.

Критерии охраноспособности селекционного достижения:

— новизна (семена или племенной материал не передавался третьим лицам для использования) (п. 3 ст. 1413 ГК РФ);

— отличимость (нет аналогов, описанных в литературе) (п. 4 ст. 1413 ГК РФ);

— однородность (при размножении сохраняются единые признаки) (п. 5 ст. 1413 ГК РФ);

— стабильность (сохранение основных признаков после неоднократного размножения) (п. 6 ст. 1413 ГК РФ).

Срок действия исключительного права исчисляют со дня государственной регистрации селекционного достижения в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений:

— в отношении селекционного достижения и патента, который удостоверяет это право, — 30 лет;

— в отношении сортов винограда, древесных декоративных, плодовых культур и лесных пород, в том числе их подвоев, — 35 лет.

Последовательность приобретения патента на селекционное достижение:

— заявитель подает заявку на выдачу патента;

— производится предварительная экспертиза заявки (ст. 1435 ГК РФ) и предоставление временной правовой охраны селекционному достижению со дня подачи заявки и до даты выдачи заявителю патента на него (ст. 1436 ГК РФ);

— производится испытание селекционного достижения на предмет соответствия критериям отличимости, однородности и стабильности достижения (ст. 1438 ГК РФ);

— осуществляется принятие решения о выдаче патента при положительном результате испытаний и экспертиз; составление его описания;

— производится государственная регистрация селекционного достижения, внесение его в Государственный реестр охраняемых селекционных достижений и выдача патента (ст. 1439 ГК РФ);

— осуществляется опубликование сведений о решении, которое принято по заявке (ст. 1443 ГК РФ).

Основанием для распоряжения исключительным правом на селекционное достижение выступает:

— договор об отчуждении исключительного права на него (ст. 1426 ГК РФ);

— лицензионный договор о предоставлении права его использования (ст. 1428 ГК РФ);

— открытая лицензия на него (ст. 1429 ГК РФ);

— принудительная лицензия на него (ст. 1423 ГК РФ);

— договор на выполнение служебного задания на его создание, выведение или выявление (ст. 1430 ГК РФ);

— договор заказа на его создание, выведение или выявление (ст. 1431 ГК РФ);

— государственный или муниципальный контракт на его создание, выведение или выявление (ст. 1432 ГК РФ).

Защита исключительных прав на селекционное достижение осуществляется через предъявление требований по правилам ст. 1252 ГК РФ:

— о признании права к лицу, отрицающему или другим образом не признающему право, что нарушает интересы правообладателя;

— о пресечении действий, которые нарушают право или создают угрозу его нарушения, к лицу, которое совершает подобные действия или осуществляет требуемые приготовления к ним;

— о возмещении убытков к лицу, которое неправомерно использовало результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, не заключив соглашение с правообладателем либо другим образом нарушило его исключительное право и причинило ему ущерб;

— об изъятии материального носителя к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, другому распространителю, недобросовестному приобретателю;

— о публикации федеральным органом исполнительной власти по селекционным достижениям в официальном бюллетене решения суда о его неправомерном использовании или о другом нарушении прав патентообладателя к его нарушителю.

Публикацию осуществляет федеральный орган исполнительной власти по селекционным достижениям вне зависимости от вины нарушителя и за его счет.

§ 2. Право на топологии интегральных микросхем

Топологией интегральной микросхемы является зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними. При этом интегральной микросхемой является микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, которое предназначено для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме и (или) на поверхности материала, на основе которого изготовлено такое изделие (п. 1 ст. 1448 ГК РФ).

Объект интеллектуальных прав — топология интегральной микросхемы.

Условия правовой охраны:

- оригинальность топологии (созидающий характер деятельности автора);
- новизна (неизвестность для специалистов в сфере разработки топологии на дату ее создания).

Правовая охрана не распространяется на идеи, способы, системы, технологию, закодированную информацию, которые можно воплотить в топологии интегральной микросхемы.

Знак охраны топологии интегральной микросхемы может быть помещен на самой топологии или на изделиях, которые её содержат. Знак охраны объединяет выделенную прописную букву «Т» («Т», [Т], (Т), Т*), дату начала срока действия исключительного права на топологию, информацию, позволяющую идентифицировать правообладателя (ст. 1455 ГК РФ).

К субъектам права на топологию интегральной микросхемы относятся:

1. Автора топологии интегральной микросхемы (ст. 1450 ГК РФ):
 - а) гражданина, чьим творческим трудом создается подобная топология;
 - б) лицо, которое указано как автор в заявке на выдачу свидетельства о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы.
2. Соавторов топологии интегральной микросхемы (ст. 1451 ГК РФ) — граждан, чей совместный созидающий труд способствовал созданию топологии интегральной микросхемы.
3. Правообладателя (лицо, обладающее исключительным правом использования топологии любым способом, который не противоречит закону):

- а) автора (соавторов) топологии интегральной микросхемы;
- б) Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности;
- в) работодателя (ст. 1461 ГК РФ) или заказчика (ст. 1462–1464 ГК РФ) в случаях, которые предусмотрены ГК РФ.

Автор топологии интегральной микросхемы, которая отвечает условиям предоставления правовой охраны, располагает следующими интеллектуальными правами:

- исключительным правом (ст. 1454 ГК РФ);
- правом авторства (ст. 1453 ГК РФ);
- а также иными правами (правом на вознаграждение за служебную топологию; правомочием быть указанным как автор при государственной регистрации топологии (ст. 1452 ГК РФ), правом на получение от работодателя вознаграждения (ст. 1461 ГК РФ) и др.).

Срок действия исключительного права на топологию составляет 10 лет и исчисляется в зависимости от того, какое из событий наступит раньше:

- день, когда топология была первый раз использована;
- день, когда топология была зарегистрирована в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

При появлении тождественной оригинальной топологии, которая была самостоятельно создана другим автором, исключительные права на обе топологии будут прекращены через 10 лет со дня, когда исключительное право возникло на первую из них.

Государственная регистрация топологии интегральной микросхемы реализуется по желанию правообладателя в течение срока действия исключительного права в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности; если до подачи заявки на государственную регистрацию топология уже была использована, заявка подается в течение 2 лет со дня ее первого использования (ст. 1452 ГК РФ).

Не подлежит регистрации топология, в которой содержатся сведения, составляющие государственную тайну.

Заявка на регистрацию относится к одной топологии и содержит:

- заявление о государственной регистрации топологии с указанием лица, на чье имя должна быть произведена регистрация, а также автора, если он не отказывался быть упомянутым в качестве такового, их место жительства или место нахождения, дату, когда топология была впервые использована, если она использовалась;

— депонируемые материалы, которые идентифицируют топологию, включая реферат.

Принимая за основание заявку на регистрацию, федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности осуществляет проверку наличия нужных документов и их соответствие определенным требованиям.

В случае положительного результата проверки:

— топология вносится в Реестр топологий интегральных микросхем;

— заявитель получает свидетельство о государственной регистрации топологии интегральной микросхемы;

— сведения о зарегистрированной топологии публикуются в официальном бюллетене.

Распоряжение исключительным правом на топологию интегральной микросхемы осуществляется на основании:

— договора об отчуждении исключительного права на топологию (ст. 1458 ГК РФ);

— лицензионного договора о предоставлении права использования топологии интегральной микросхемы (ст. 1459 ГК РФ);

— простой (неисключительной) лицензии;

— договора на выполнение служебного задания на создание топологии (ст. 1461 ГК РФ);

— договора подряда либо договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ, непосредственно не предусматривавшего создание топологии (ст. 1462 ГК РФ);

— договора заказа на создание топологии (1463 ГК РФ);

— государственного или муниципального контракта на создание топологии (ст. 1298, 1464 ГК РФ).

§ 3. Право на секрет производства (ноу-хау)

Под секретом производства (ноу-хау) понимаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и иные), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, имеющие действительную или возможную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым у третьих лиц нет беспрепятственного доступа на законном основании и в отношении которых

обладателем подобных сведений вводится режим коммерческой тайны (ст. 1465 ГК РФ).

Право на секрет производства, с одной стороны, образует возможность правообладателя инициировать действия с целью сохранить конфиденциальность информации и извлечь преимущества из такого обстоятельства. С другой стороны — это возможность правообладателя потребовать от третьих лиц воздержаться от незаконного завладения информацией, которая составляет секрет производства.

Секрет производства — это один из видов информации, а коммерческая тайна — это особый режим конфиденциальности такой информации, позволяющий ее обладателю при имеющихся или допустимых обстоятельствах увеличивать доходы, избежать необоснованных расходов, сохранять положение на рынке товаров, работ, услуг или получать другую коммерческую выгоду.

Установлению режима коммерческой тайны предшествует принятие обладателем информации, составляющей её, ряда мер:

- определяется перечень информации, которая составляет коммерческую тайну;

- ограничивается доступ к такой информации посредством определения режима обращения с данной информацией и проверки его соблюдения;

- учитываются лица, получившие доступ к такой информации и (или) лиц, кому такую информацию предоставили или передали;

- регулируются отношения по использованию такой информации работниками на основании трудовых договоров и контрагентами на основании гражданско-правовых договоров;

- на материальные носители (документы), которые содержат такую информацию, наносится гриф «Коммерческая тайна» и указывается обладатель этой информации (для юридических лиц — полное наименование и место нахождения, для индивидуальных предпринимателей — фамилия, имя, отчество гражданина и место жительства).

Субъекты права на секрет производства. Обладателями секрета производства могут быть:

- лицо, владеющее информацией, которая составляет секрет производства, на законном основании ограничившее доступ к этой информации и установившее в отношении ее режим коммерческой тайны;

- юридические лица — коммерческие организации и индивидуальные предприниматели;

— юридические лица — некоммерческие организации, если дело касается сведений, относящихся к разрешенной им предпринимательской деятельности;

— работодатель — владелец информации, которая составляет секрет производства и получена в рамках трудовых отношений (служебного секрета производства);

— лицо, которое стало добросовестно и независимо от иных обладателей секрета производства обладателем сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства.

Интеллектуальные права на секрет производства состоят из одного исключительного права. Исключительное право на секрет производства (ст. 1466 ГК РФ) является принадлежностью обладателя секрета производства, который вправе:

— пользоваться им любым не противоречащим закону способом, в том числе при изготовлении изделий и реализации экономических и организационных решений;

— распоряжаться исключительным правом (по собственному усмотрению разрешить или запретить иным лицам использовать секрет производства).

Исключительные права на секрет производства могут иметь одновременно несколько лиц, которые стали добросовестно и самостоятельно от иных правообладателей владельцами сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства.

Срок действия исключительного права на секрет производства (ст. 1467 ГК РФ):

— неограничен при сохранении конфиденциальности сведений,

— ограничен временем, когда сведения, которые составляют секрет производства, делаются общедоступными.

После того, как соответствующие сведения утратят свою конфиденциальность, исключительное право на секрет производства у всех правообладателей прекращается.

Содержание исключительного права на секрет производства

Основанием распоряжения исключительным правом на секрет производства является:

— договор об отчуждении исключительного права на секрет производства (ст. 1468 ГК РФ);

— лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства (ст. 1469 ГК РФ);

— договор на выполнение служебного задания (ст. 1470 ГК РФ);

— договор подряда, договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских или технологических работ либо государственный или муниципальный контракт для государственных или муниципальных нужд (ст. 1471 ГК РФ).

Ответственность за нарушение исключительного права

Нарушением исключительного права на секрет производства признаётся разглашение или использование сведений, которые составляют секрет производства. Нарушитель должен возместить убытки, которые были причинены нарушением исключительного права, если другая ответственность не предусматривалась законом или договором с нарушителем.

§ 4. Право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии

Под единой технологией понимается показанный в объективной форме результат научно-технической деятельности, включающий в различных сочетаниях изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ или иные результаты интеллектуальной деятельности, которые подлежат правовой охране, и служащий технологической основой конкретной практической деятельности в гражданской или военной сфере (ст. 1542 ГК РФ).

К составу единой технологии могут быть отнесены:

- результаты интеллектуальной деятельности, которые не подлежат правовой охране (речь идет о технических данных и иной информации);
- охраняемые результаты интеллектуальной деятельности, которые создало само лицо, организовавшее ее создание.

По своей правовой природе право использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии имеет самостоятельные объекты, среди которых выделяют:

- объекты патентного права;
- программы для ЭВМ;
- иные охраняемые объекты (например, секреты производства, топологии интегральных микросхем);
- неохраняемые объекты (технические данные, информация).

К субъектам права использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии относят:

- исполнителя (лицо, которое организовало создание единой технологии при условии, что исключительные права на объекты, входящие в состав технологии, были приобретены им по договору);

- Российскую Федерацию (субъекты Российской Федерации);
- Российскую Федерацию (субъект Российской Федерации) вместе с иными инвесторами и (или) исполнителем и (или) другими правообладателями.

У Российской Федерации и субъектов Российской Федерации право на единую технологию возникает не в качестве исключительного права на один из результатов интеллектуальной деятельности, а в качестве вторичного права на сложный объект, включающий более одного охраняемого результата интеллектуальной деятельности (ст. 1240 ГК РФ) и представляющий собой единую технологию (ст. 1552 ГК РФ), которая создана за счет или с привлечением средств федерального бюджета.

Содержание исключительного права на единую технологию

Исполнитель или приобретатель права должен применить или внедрить единую технологию на практике.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, входящие в состав единой технологии, признаются и защищаются согласно правилам ГК РФ.

За лицом, которое организовало создание единой технологии, законодатель закрепил право использовать результаты интеллектуальной деятельности в составе единой технологии как сложного объекта (ст. 1240 ГК РФ).

Вознаграждение за право на технологию

Единая технология может быть создана в рамках государственных контрактов на выполнение работ для государственных нужд, по иным договорам, для финансирования по сметам доходов и расходов, а также в виде субсидий. Лица, которые приняли участие в ее создании, получают вознаграждение по этим основаниям. Поэтому приобретение права на технологию исполнителем или Российской Федерацией (субъектом Российской Федерации) осуществляется безвозмездно.

Дальнейшая передача права по общему правилу происходит на возмездной основе, исключения составляют случаи, которые определяются Правительством Российской Федерации. Условия дальнейшей передачи права на безвозмездной основе включают:

- внедрение технологии значимо для социально-экономической сферы или для обороны или безопасности Российской Федерации;
- размер затрат на внедрение значительно превышает экономическую эффективность возмездного приобретения права на технологию;
- соответствующее право правообладателем было получено безвозмездно.

Общие условия передачи права на технологию (ст. 1550 ГК РФ)

Если иное не предусматривается ГК РФ или иным законом, лицо, которое обладает правом на технологию, вправе по собственному усмотрению распорядиться таким правом, передав его полностью или частично иным лицам:

- по договору, в том числе по договору об отчуждении данного права;
- по иной сделке;
- по лицензионному договору;
- по иному договору, который содержит элементы договора об отчуждении права или лицензионного договора.

Единая технология обязана быть практически применима (внедрена) главным образом на территории Российской Федерации, условия её экспорта предусматриваются в ст. 1551 ГК РФ.

Таким образом, к иным объектам интеллектуальной собственности, рассмотренным в настоящей главе, относятся селекционное достижение, топологии интегральных микросхем, секрет производства (ноу-хау) и результаты интеллектуальной деятельности в составе единой технологии.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что понимается под селекционным достижением?
2. В чем состоит особенность охраны селекционных достижений?
3. Может ли в отношении селекционного достижения быть заявлено требование о понуждении ответчика к заключению лицензионного договора?
4. Каковы критерии охраноспособности селекционного достижения?
5. Какие лица относятся к числу субъектов отношений, связанных с созданием, регистрацией и использованием селекционного достижения?
6. Какова процедура оформления патентных прав на селекционное достижение?
7. В чем заключаются особенности прав авторов служебного селекционного достижения?
8. Что понимается под использованием селекционного достижения?
9. Какие действия не признаются нарушениями исключительных прав по использованию селекционных достижений?
10. В чем заключаются особенности субъектного состава правоотношений по поводу селекционных достижений?
11. Какие факторы обуславливают охрану прав на селекционные достижения?
12. Что понимается под топологией интегральной микросхемы?
13. Что понимается под служебной топологией?
14. Что означает понятие «секрет производства»?
15. Что означает понятие «коммерческая тайна»?
16. Кто является субъектами прав на информацию, служебную и коммерческую тайну?

ГЛАВА 23. ПРАВА НА СРЕДСТВА ИНДИВИДУАЛИЗАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ, ТОВАРОВ, РАБОТ, УСЛУГ И ПРЕДПРИЯТИЙ

§ 1. Право на фирменное наименование (§ 1 гл. 76 ГК РФ)

Гражданско-правовая индивидуализация юридического лица и результатов его деятельности — это совокупность правовых норм, которые регулируют отношения, возникающие между физическими, юридическими лицами и государством по поводу приобретения, использования, распоряжения и охраны средств индивидуализации юридического лица и результатов его деятельности.

Фирменное наименование (фирма) — наименование, под которым предприниматель выступает в гражданском обороте, индивидуализирующее его среди прочих участников гражданского оборота.

Юридическое лицо, которое является коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под собственным фирменным наименованием, определяемым в его учредительных документах и включаемым в единый государственный реестр юридических лиц при его государственной регистрации (ЕГРЮЛ) (п. 1 ст. 1473 ГК РФ).

Признаки фирменного наименования:

- определено в учредительном документе;
- включено в единый государственный реестр юридических лиц;
- может быть полным и сокращенным;
- обязательно одно полное и допустимо одно сокращенное на русском языке, а также одно полное и (или) одно сокращенное на любом языке народов Российской Федерации и (или) иностранном языке.

Фирменное наименование состоит из подтверждения организационно-правовой формы коммерческой организации и собственно наименования.

Фирменное наименование определяется в учредительных документах коммерческой организации и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации организации.

Субъект исключительного права — юридическое лицо.

Содержание права на фирменное наименование

Сущность права на фирму состоит в гарантированной лицу возможности выступать в обороте под своим фирменным наименованием.

Под собственным фирменным наименованием лицо вступает в гражданско-правовые сделки и совершает прочие юридические действия.

Фирмовладелец имеет право поместить собственное фирменное наименование на своей вывеске, бланке, счете, прејскуранте, на товаре или его упаковке, в сети «Интернет». Фирменное наименование допускается использовать в различных изданиях рекламного характера, объявлениях, аннотациях и т. п.

Фирмообладатель вправе требовать от всех третьих лиц не совершать действия, связанные с неправомерным использованием фирменного наименования, которое принадлежит ему.

Право на фирму имеет исключительный характер, т. е. фирмовладелец имеет в своём распоряжении монополию по реализации возможностей, заложенных в этом субъективном праве; относится к числу абсолютных прав, т. е. прав, действующих в отношении всех третьих лиц, которые должны воздержаться от нарушения правомочий, предоставляемых их владельцам; характеризуется как личное неимущественное право; имеет бессрочный характер; выступает и в качестве обязанности фирмовладельца; юридическое лицо может иметь лишь одну фирму; охраняется на всей территории России; является правом неотчуждаемым; прекращается одновременно с исключением фирменного наименования из ЕГРЮЛ в связи с его прекращением либо изменением его фирменного наименования (п. 2 ст. 1475 ГК РФ).

Фирменное наименование или его некоторые элементы, которые использует правообладатель в составе принадлежащего ему коммерческом обозначении, товарном знаке и знаке обслуживания, охраняется автономно и независимо от их охраны (ст. 1476 ГК РФ).

§ 2. Право на товарный знак и знак обслуживания (§ 2 гл. 76)

Товарный знак — обозначение, которое предназначено индивидуализировать товары юридических лиц или индивидуальных предпринимателей (п. 1 ст. 1477 ГК РФ).

Знак обслуживания — обозначение, которое предназначено индивидуализировать выполняемые юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работы или оказываемые ими услуги (п. 2 ст. 1477 ГК РФ).

Различие между товарным знаком и знаком обслуживания следует проводить только по объекту маркировки; правовой режим данных категорий тождествен.

Условия правовой охраны:

— различительная способность (основная мера); названная способность отсутствует, если обозначение идентично другому или имитирует другое обозначение, т. е. сходно до степени смешения;

— оригинальность (характерное проявление различительной способности);

— новизна (факультативный критерий).

На товарный знак признается исключительное право, которое удостоверяет свидетельство на такой товарный знак.

Субъекты исключительного права на товарный знак — юридические лица, индивидуальные предприниматели.

Государственную регистрацию товарного знака осуществляет федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности путем записи в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (ст. 1480 ГК РФ). На товарный знак, который был зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков, выдают свидетельство на товарный знак, удостоверяющее его приоритет и исключительное право в отношении товаров, которые указаны в свидетельстве.

Допускается регистрация товарного знака в произвольном цвете или сочетании цветов.

Особенности регистрации товарного знака и знака обслуживания

Регистрация вновь созданного знака:

1. Подача заявителем заявки на государственную регистрацию товарного знака.

Установление приоритета товарного знака осуществляется:

а) по дате подачи заявки (ст. 1494 ГК РФ);

б) по выделенной заявке (п. ст. 1502 ГК РФ) — по дате подачи первоначальной заявки;

в) по дате подачи первой заявки на товарный знак в государстве — участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет) (ст. 1495 ГК РФ);

г) по дате выставочного приоритета (начало открытого показа экспоната на выставке);

д) по дате международной регистрации товарного знака.

В случае подачи заявки разными лицами на тождественные товарные знаки, имеющие одинаковую дату приоритета, регистрацию производят исключительно по одной заявке лица, которого определяют по соглашению всех заявителей (при его недостижении в течение 6 месяцев все заявки считаются отозванными).

2. Экспертиза заявки.

При положительном результате формальной экспертизы (ст. 1498 ГК РФ) автоматически проводится экспертиза заявленного обозначения

(проверяется: соответствие заявленного обозначения понятию товарного знака; возможность признать обозначение товарным знаком; отсутствие ограничений для регистрации обозначения в качестве товарного знака).

3. Принятие решения о государственной регистрации товарного знака при положительном результате экспертиз.

4. Регистрация товарного знака в Государственном реестре товарных знаков в течение месяца со дня уплаты соответствующей пошлины и выдача свидетельства на товарный знак федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности (ст. 1503 ГК РФ).

5. Публикация сведений о государственной регистрации товарного знака незамедлительно после регистрации товарного знака (ст. 1506 ГК РФ).

Виды товарных знаков:

- словесные обозначения (оригинальные слова и короткие фразы);
- изобразительные обозначения (значки, рисунки, изображения);
- объемные обозначения (оригинальная форма изделий или их упаковки);
- другие обозначения или их комбинации.

Знак охраны товарного знака (ст. 1485 ГК РФ):

- используется правообладателем для сообщения о своём исключительном праве на товарный знак;
- помещается вблизи от товарного знака, включает латинскую букву «R» или латинскую букву «R» в окружности (®), либо словесное обозначение «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак»;
- свидетельствует о том, что используемое обозначение является товарным знаком, который охраняется на территории Российской Федерации.

Срок действия исключительного права на товарный знак (ст. 1491 ГК РФ):

- 10 лет со дня подачи заявки на государственную регистрацию;
- 10 лет со дня подачи первоначальной заявки при регистрации товарного знака по выделенной заявке;
- допускается продление на 10 лет по заявлению правообладателя, количество продлений не ограничивается.

Содержание права на товарный знак

Правообладатель вправе распорядиться исключительным правом на товарный знак (отчуждать, предоставлять в пользование другим

лицам и т. д.), а также использовать его для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых он зарегистрирован, посредством размещения товарного знака:

- на товарах (этикетках, упаковках товаров), вводимых в гражданский оборот на территории Российской Федерации;
- при выполнении работ, оказании услуг;
- на документации, которая связана с введением товаров в гражданский оборот;
- в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- в сети «Интернет», в доменном имени и при прочих способах адресации.

Распоряжение исключительным правом на товарный знак допустимо по договору об отчуждении исключительного права и по лицензионному договору.

Особенности правовой охраны общеизвестного товарного знака

Товарный знак и обозначение, которое используется в качестве товарного знака:

- могут быть признаны общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком по заявлению лица, которое считает используемый им товарный знак (обозначение) таковым, если данный товарный знак (обозначение) на указанную в заявлении дату широко известны в Российской Федерации среди соответствующих потребителей в отношении товаров заявителя в результате их интенсивного использования;
- не могут быть признаны общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком, если они приобрели широкую известность после даты приоритета тождественного или сходного с ними до степени смешения товарного знака другого лица, предназначенного для использования в отношении однородных товаров.

Виды общеизвестных товарных знаков (ст. 1508 ГК РФ):

- товарный знак, основанием охраны которого на территории Российской Федерации выступает его государственная регистрация;
- товарный знак, который охраняется на территории Российской Федерации без регистрации в соответствии с международным договором Российской Федерации;
- обозначение, которое используется в качестве товарного знака, но не имеет правовой охраны на территории Российской Федерации.

Особенности предоставления правовой охраны общеизвестному товарному знаку:

- основанием является решение федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности;

- признается исключительное право на общеизвестный товарный знак;

- бессрочное действие;

- распространяется также на товары, неоднородные с теми, в отношении которых он признан общеизвестным, если использование иным лицом данного товарного знака в отношении этих товаров будет вызывать ассоциацию у потребителей с обладателем исключительного права на общеизвестный товарный знак и может ущемить его законные интересы.

Товарный знак, который был признан общеизвестным, заносится в Перечень общеизвестных в Российской Федерации товарных знаков федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности; после этого:

- в течение месяца должно быть выдано свидетельство на общеизвестный товарный знак;

- незамедлительно опубликованы сведения, которые относятся к общеизвестному товарному знаку, в официальном бюллетене.

Коллективный знак — товарный знак, который предназначен для обозначения товаров, которые производят или реализуют входящие в данное объединение лица, и которые обладают целостными характеристиками их качества или другими общими характеристиками.

Право на коллективный знак (ст. 1510 ГК РФ):

- может быть зарегистрировано в Российской Федерации объединением лиц, создание и деятельность которого соответствуют законодательству государства, в котором оно создано;

- принадлежит каждому лицу, которое входит в объединение;

- его отчуждение не допускается;

- не может быть предметом лицензионного договора.

Дополнительные сведения (ст. 1503 и 1504 ГК РФ), которые вносят в Государственный реестр и свидетельство на коллективный знак: сведения о лицах, у которых есть право использовать коллективный знак.

Порядок оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (ст. 1513 ГК РФ):

1. Для того, чтобы оспорить и признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по названным в ст. 1512

ГК РФ основаниям, необходимо направить возражения в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

2. Решение о признании недействительным предоставления правовой охраны или об отказе в таком признании вступают в силу со дня принятия (ст. 1248 ГК РФ) и могут быть оспорены в суде.

Последствия признания предоставления правовой охраны товарному знаку недействительным:

- недействительным полностью — свидетельство и запись в Государственном реестре товарных знаков аннулируются;

- частично недействительным — выдается новое свидетельство и вносится изменение в Государственный реестр товарных знаков;

- лицензионные договоры сохраняют свое действие в той мере, в какой они были исполнены к моменту принятия решения.

Правовая охрана товарного знака прекращается (ст. 1514 ГК РФ):

- в связи с истечением срока действия исключительного права;

- на основании принятого решения суда;

- в связи с его неиспользованием;

- в случае прекращения юридического лица — правообладателя или регистрации прекращения гражданином деятельности в качестве индивидуального предпринимателя — правообладателя;

- при отказе правообладателя от права на товарный знак;

- в случае утраты общеизвестным товарным знаком собственных признаков;

- при переходе исключительного права на товарный знак без заключения договора с правообладателем, если подобный переход вводит потребителей в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

Защита права на товарный знак

При незаконном использовании товарного знака правообладатель имеет право:

- потребовать изъять из оборота и уничтожить за счет нарушителя контрафактные товары, этикетки, упаковки товаров, где расположены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение;

- потребовать удалить за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, если введение этих товаров в оборот требуется в общественных интересах;

- потребовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплатить компенсацию в размере от 10 000 до 5 000 000 руб-

лей либо в двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак, или в двукратном размере стоимости права его использования, определяемой исходя из цены, обычно взимаемой при сравнимых обстоятельствах за правомерное использование товарного знака.

Правонарушитель должен удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, сопровождающих выполнение подобных работ или оказание услуг, а также с документации, рекламы, вывесок.

§ 3. Право на наименование места происхождения товара (§ 3 гл. 76 ГК РФ)

Наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, которое представляет собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами (ст. 1516 ГК РФ).

Субъекты исключительного права — производители товара (любые лица, которые в границах этого же географического объекта производят товар, имеющий сходные особые свойства).

Правообладателю принадлежит исключительное право использования наименования места происхождения товара (далее — НМПТ) путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках товаров; документации и в печатных изданиях, связанных с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети «Интернет», в т. ч. в доменном имени и при других способах адресации (ст. 1519 ГК РФ).

Установлен запрет на использование зарегистрированного НМПТ лицами, у которых нет соответствующего свидетельства, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара или наименование используется в переводе либо в сочетании с такими словами, как «род», «тип», «имитация» и т. п., а также использование сходного обозначения для любых товаров, которое может ввести потребителей

в заблуждение относительно места его происхождения и особых свойств товара (незаконное использование НМПТ).

Знак охраны — словесное обозначение «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ» (ст. 1520 ГК РФ).

Условия охраны:

— специфичность для географического объекта природных (климатические, сырьевые и т. п.) условий и (или) наличие особых навыков, умений и т. п. производителей, которые обуславливают особые свойства производимого товара.

— возможность произвести товар, который обладает особыми свойствами.

Срок действия свидетельства об исключительном праве на НМПТ составляет 10 лет со дня подачи заявки; допускается продление на 10 лет по заявлению обладателя свидетельства; количество продлений не ограничивается (ст. 1521, 1531 ГК РФ).

Государственная регистрация. Последовательность государственной регистрации НМПТ аналогична последовательности государственной регистрации права на товарный знак.

Особенности государственной регистрации:

1. НМПТ может быть зарегистрировано одним или несколькими гражданами либо юридическими лицами (ст. 1518 ГК РФ).

2. Виды заявок (ст. 1522 ГК РФ):

а) заявка на государственную регистрацию НМПТ и на предоставление исключительного права на него;

б) заявка на предоставление исключительного права на ранее зарегистрированное НМПТ.

3. Необходимо приложить к заявке, поданной по инициативе заявителя, заключение уполномоченного Правительством Российской Федерации органа о том, что заявитель производит товар, который обладает особыми свойствами в границах географического объекта, на государственную регистрацию наименования которого подается заявка или заявитель производит товар, обладающий особыми свойствами, которые указаны в Государственном реестре НМПТ Российской Федерации.

4. Экспертиза заявки включает формальную экспертизу (ст. 1524 ГК РФ) и экспертизу обозначения (ст. 1525 ГК РФ), которое заявлено в качестве НМПТ.

5. Приоритеты заявок отсутствуют.

6. При положительном результате экспертиз принимается решение о государственной регистрации и выдается свидетельство об ис-

ключительном праве на НМПТ (при условии уплаты заявителем пошлины) федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности (ст. 1530 ГК РФ).

*Содержание исключительного права
на наименование места происхождения товара*

Лица, приобретающие право на пользование НМПТ, приобретают право использовать его для обозначения соответствующих товаров на всей территории России.

Распоряжение правом на НМПТ, в т. ч. через его отчуждение или предоставление иному лицу права использовать это наименование, не допускается (п. 4 ст. 1519 ГК РФ).

Особенностью права на НМПТ является то, что оно не носит исключительного характера, так как его можно предоставить любому заинтересованному лицу, производящему в границах этого же географического объекта товар, который обладает подобными особенными свойствами (п. 2 ст. 1518 ГК РФ).

Защита наименования места происхождения товара

Правообладатель может потребовать изъять из оборота и уничтожить за счет нарушителя контрафактные товары, этикетки, упаковки товаров, где размещено незаконно используемое НМПТ или сходное с ним до степени смешения обозначение. Если введение подобных товаров в оборот требуется в общественных интересах, правообладатель может потребовать удалить за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемое НМПТ или сходное с ним до степени смешения обозначение.

Правообладатель может по своему выбору потребовать от нарушителя вместо возмещения убытков выплатить компенсацию:

- в размере от 10 000 до 5 000 000 рублей (размер определяет суд в зависимости от характера нарушения);
- в двукратном размере стоимости контрафактных товаров, где незаконно размещено НМПТ.

Правовая охрана НМПТ и исключительное право на НМПТ прекращается вследствие:

- исчезновения присущих географическому объекту условий производства товаров с особенными свойствами, а также утрата товаром особых свойств, которые указаны в Реестре НМПТ Российской Федерации в отношении данного наименования;

- прекращения правовой охраны НМПТ в стране происхождения товара;
- прекращения юридического лица — правообладателя, или регистрации прекращения гражданином деятельности в качестве индивидуального предпринимателя — правообладателя, или смерти такого гражданина;
- истечения срока действия свидетельства;
- прекращения предпринимательской деятельности индивидуального предпринимателя — обладателя свидетельства;
- утраты иностранным юридическим лицом, иностранным гражданином или лицом без гражданства права на это НМПТ в стране происхождения товара;
- подачи обладателем свидетельства соответствующего заявления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

§ 4. Право на коммерческое обозначение (§ 4 гл. 76 ГК РФ)

Юридические лица, которые осуществляют предпринимательскую деятельность (в т. ч. некоммерческие организации, которым право на осуществление подобной деятельности предоставляется согласно закону их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели вправе использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, которые не являются фирменными наименованиями и не подлежат обязательному включению в учредительные документы и ЕГРЮЛ (ст. 1538 ГК РФ).

Субъекты исключительного права — юридические лица, которые осуществляют предпринимательскую деятельность, и индивидуальные предприниматели.

Правообладатель вправе использовать одно коммерческое обозначение, чтобы индивидуализировать одно или несколько предприятий. Но два и более коммерческих обозначения для индивидуализации одного предприятия одновременно использовать нельзя.

Правообладатель обладает исключительным правом использования коммерческого обозначения как средства индивидуализации предприятия, которое ему принадлежит, всеми не противоречащими закону способами посредством указания его на различной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если это обозначение имеет достаточно различительные признаки, и его применение правооб-

ладателем для индивидуализации собственного предприятия известно в пределах определенной территории (ст. 1539 ГК РФ).

Коммерческое обозначение может не включаться в учредительные документы юридического лица, и для его признания объектом интеллектуальных прав регистрация не требуется.

Условия правовой охраны:

- обозначение имеет достаточно различительные признаки;
- применение правообладателем обозначения известно в пределах определенной территории.

Срок действия исключительного права не ограничен. Начало течения срока — с момента использования коммерческого обозначения. Допускается досрочное прекращение при неиспользовании коммерческого обозначения постоянно в течение года.

Содержание права на коммерческое обозначение

По общему правилу право на коммерческое обозначение неотчуждаемо и может переходить к иным лицам только в составе предприятия, для индивидуализации которого оно использовалось.

Правообладатель может предоставить право на использование коммерческого обозначения на основании договоров аренды предприятия и коммерческой концессии (п. 4 ст. 1539 ГК РФ).

Правообладатель обязан использовать коммерческое обозначение, при неиспользовании его непрерывно в течение года он может быть лишен права на его использование (п. 2 ст. 1540 ГК РФ).

Соотношение права на коммерческое обозначение с правами на фирменное наименование и товарный знак:

- исключительное право на коммерческое обозначение, в которое включено фирменное наименование правообладателя или его некоторые элементы, возникает и действует самостоятельно от исключительного права на фирменное наименование;

коммерческое обозначение или некоторые его элементы, которые включены в товарный знак правообладателя, используются и охраняются самостоятельно от охраны товарного знака.

Защита исключительного права

Правообладатель может потребовать запретить полностью или частично использование нарушителем идентичного коммерческого обозначения или его подделки (имитации) (например, запретить использовать обозначение в пределах конкретной территории и (или) в обусловленных видах деятельности).

Таким образом, средство индивидуализации — это обозначение, идентифицирующее (выделяющее) предмет индивидуализации и позволяющее отличать его от подобных ему предметов.

Вопросы для самоконтроля:

1. Приведите легальное понятие товарных знаков. Каковы их признаки?
2. Приведите легальное понятие знаков обслуживания. Каковы их признаки?
3. Приведите легальное понятие наименования места происхождения товаров. Каковы их признаки?
4. В чем заключается использование и передача товарного знака?
5. В чем заключается использование и передача знака обслуживания?
6. В чем заключается использование и передача наименования места происхождения товара?
7. Приведите понятие права на коллективный знак. Каковы его признаки?
8. Приведите понятие фирменных наименований. Каковы их признаки?
9. В чем состоят различия и сходство между товарным знаком и фирменным наименованием?
10. Каковы особенности охраны фирменных наименований?
11. Каковы особенности охраны коммерческих обозначений?
12. В чем состоит специфика исключительных прав на фирменное наименование?
13. Из каких элементов состоит фирменное наименование?

РАЗДЕЛ IV НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

ГЛАВА 24. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О НАСЛЕДОВАНИИ

§ 1. Понятие и значение наследования

В соответствии со ст. 35 Конституции Российской Федерации право наследования гарантировано государством, и все граждане Российской Федерации равноправны в сфере наследственного права вне зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

В соответствии с п. 1 ст. 1110 ГК РФ наследование определено как переход имущества умершего гражданина (наследства, наследственного имущества) к иным лицам в порядке универсального правопреемства, если другое не следует из правил ГК РФ. Таким образом, наследование может охарактеризовать условия и последовательность правопреемства в имуществе умершего гражданина (наследодателя) иными лицами (наследниками).

Согласно ст. 1111 ГК РФ наследование может быть осуществлено по двум возможным и независимо урегулированным законом основаниям — по завещанию и по закону (гл. 62, 63 ГК РФ).

Наследственное правопреемство — односторонний, а оттого безвозмездный переход к наследнику имущества умершего. Наследственное правопреемство является прямым (непосредственным) и универсальным. Согласно первому признаку наследство переходит от наследодателя к наследнику без участия в этом третьих лиц. Согласно второму признаку наследство переходит от наследодателя к наследнику в неизменном виде как неделимое целое одномоментно.

Юридические гарантии реализации наследственных прав предусматриваются российским законодательством, регулирующим наследственные правоотношения — общественные отношения, которые регламентированы нормами права и связаны с переходом после смерти гражданина его имущественных прав и обязанностей, а также вещей, имущества, которые принадлежали ему на праве частной собственности, к одному или нескольким лицам (наследникам).

Наследственные правоотношения — непростые и постоянно развивающиеся явления, которые проходят 2 этапа: первый связан с от-

крытием наследства, второй — с его принятием. На первом этапе у наследника появляется абсолютное право на принятие наследства, а значит, обязанными по отношению к нему являются все прочие лица, которые способны воспрепятствовать реализации его права. На втором — наследственное правоотношение сохраняется исключительно в качестве основания возникших у наследника прав, которые раньше принадлежали наследодателю.

Наследственное правоотношение, начавшись с открытием наследства, может на этом и закончиться, если наследник не принимает наследство или вовсе отказывается от него (ст. 1154, 1157, 1158 ГК РФ, в т. ч. только по отдельным основаниям — абз. 2 п. 2 ст. 1152, п. 3 ст. 1158 ГК РФ). Последствия в виде правопреемства возможны, только если наследственное правоотношение последовательно пройдет обе стадии, т. е. если наследство откроется, а наследник примет его.

Итак, основанием наследственного правоотношения с эффектом в виде правопреемства выступает фактический состав из различных юридических фактов (в их число в любом случае входит неминуемое событие в виде смерти гражданина или судебное решение об объявлении его умершим, а также действие наследника по принятию наследства).

Субъекты наследственных правоотношений — наследодатель и его наследники.

Наследодатель — умершее (либо объявленное умершим) лицо, после которого осталось наследство. Наследодателем может быть только гражданин (физическое лицо).

Наследники — лица, которые согласно законодательству могут быть призваны к наследованию (ст. 1116 и 1117 ГК РФ).

Объект наследования — имущество умершего (наследство, наследственное имущество — п. 1 ст. 1110, ст. 1112 ГК РФ).

Наследство переходит к наследникам в неизменном виде, т. е. таким, каким оно было на время открытия наследства (тот же состав, объем и стоимостное выражение) и одновременно со времени открытия наследства (ст. 1114 ГК РФ) независимо от времени его фактического принятия, а также от момента государственной регистрации права наследника на это имущество, когда такое право подлежит регистрации (п. 4 ст. 1152 ГК РФ).

Имущество, которое переходит в порядке правопреемства, формирует наследство (наследственную массу), в его состав входят принадлежащие наследодателю на момент открытия наследства вещи, другое имущество, в т. ч. имущественные права и обязанности. Наряду с этим в состав наследства не могут войти права и обязанности,

которые неразрывно связаны с личностью наследодателя (в частности, право на алименты и др.), личные неимущественные права, другие нематериальные блага, а также права и обязанности, которые не допускаются к наследованию в соответствии с законом.

Предмет наследственного права — посмертные отношения, которые возникают по поводу открытия наследства и принятия его наследниками по завещанию и (или) по закону (наследственные отношения).

Время открытия наследства — момент смерти гражданина (день вступления в законную силу решения суда об объявлении гражданина умершим; день и момент предполагаемой гибели, которые указаны в решении суда) (ст. 1114 ГК РФ).

Место открытия наследства — последнее место жительства наследодателя (ст. 1115 ГК РФ).

Смысл наследования трансформируется в зависимости от уровня формирования общественных отношений и обеспечивает уверенность гражданина в том, что всё имущество, которое он нажил, имущественные права и материальные блага, которые им созданы, перейдут после его смерти в соответствии с его волей, а если он её не проявит, то в соответствии с волей закона к близким ему людям.

§ 2. Основные понятия наследственного права

Характерные черты наследственного правопреемства:

— универсальность — переход наследства к другим лицам осуществляется в неизменном виде как единое целое и одномоментно, акт принятия наследства распространяется на все наследство, которое полагается наследнику;

— непосредственность — права и обязанности переходят от наследодателя к наследнику без посредничества тех или других третьих лиц;

— имеет обратную силу — наследник имеет право отказаться от наследства (ст. 1157–1159 ГК РФ).

Основания наследования — завещание и закон (ст. 1111 ГК РФ).

Открытие наследства. Со смертью гражданина открывается наследство. Объявление судом гражданина умершим (ст. 45 ГК РФ) влечет за собой аналогичные правовые последствия, что и его смерть (ст. 1113 ГК РФ).

Документы, которые подтверждают факт смерти наследодателя и которые нотариус принимает как доказательство, свидетельствующее о месте открытия наследства:

— свидетельство о смерти наследодателя, которое выдается органами загса; (если суд вынес решение об объявлении гражданина

умершим, об установлении факта смерти либо факта регистрации смерти, на основании его органы загса также выдают свидетельство о смерти, которое и принимает нотариус; если в свидетельстве о смерти нет указания точной даты смерти, а указывается лишь месяц смерти, то днем смерти считают последний день данного месяца, а если в нем указывается лишь год смерти — днем смерти и соответственно временем открытия наследства является 31 декабря показанного года);

— извещение (либо другой документ) о гибели наследодателя на фронте Великой Отечественной войны, которое было выдано командованием воинской части, администрацией, военным комиссариатом (извещение о том, что наследодатель пропал без вести на фронте Великой Отечественной войны является основанием для обращения в суд с заявлением об объявлении его умершим);

— справка о смерти наследодателя, которую выдают органы загса на основании соответствующей копии актовой записи.

Время открытия наследства. Временем открытия наследства признается момент смерти гражданина. В случае объявления гражданина умершим день открытия наследства — это день, в который вступает в законную силу решение суда об объявлении его умершим, а в случае, когда в соответствии с п. 3 ст. 45 ГК РФ днем смерти гражданина признается день его предполагаемой гибели, — день и момент смерти, которые указаны в решении суда об этом (п. 1 ст. 1114 ГК РФ).

Проблема времени открытия наследства особенно важна, поскольку с этим связано установление: круга лиц, выступающих наследниками; состава наследственного имущества; начала течения срока для предъявления претензий кредиторов, срока для принятия наследниками наследства, отказа от него, срока для выдачи свидетельства о праве на наследство и, наконец, производного от него момента возникновения прав и обязанностей (в том числе права собственности) по наследству; мер защиты наследственного имущества; законодательства, применимого к наследственным правоотношениям.

Особенности времени открытия наследства:

— граждане, которые умерли одновременно, не наследуют друг после друга, если момент смерти каждого из таких граждан установить не представляется возможным, при этом к наследованию призывают наследников каждого из них (п. 2 ст. 1114 ГК РФ);

— если одновременно умерли завещатель и единственный указанный в завещании наследник, наследование по завещанию не наступает, а наступает, если есть соответствующие наследники, наследование по закону;

— если имущество завещалось двум и более наследникам и между ними были распределены доли, то при одновременной смерти завещателя и кого-либо из наследников по завещанию вопрос о наследовании решается в соответствии с правилами о приращении наследственных долей;

— если у завещателя отсутствуют наследники по закону, наследственное имущество по праву наследования переходит к государству.

Коммориенты («commorientes» — умирающие одновременно) — лица, умершие одновременно или, по крайней мере, в один и тот же день. Двух лиц нельзя считать коммориентами (и применять п. 2 ст. 1114 ГК РФ), если они умерли хотя и с небольшой разницей, но в разные дни (один — в 23.30, а другой — в 02.00 следующего дня).

Место открытия наследства:

— последнее постоянное место, где проживал умерший гражданин (местом жительства несовершеннолетних, которые не достигли 14 лет, или граждан, которые находятся под опекой, признают место жительства их законных представителей — родителей, усыновителей или опекунов) (ст. 20 ГК РФ);

— место, в котором находится наследственное имущество или его самая важная часть (в случае, если место жительства наследодателя не установлено);

— место, где зарегистрирована коммерческая организация (в случае, если наследство заключается в доле ее имущества).

Место, где должно быть открыто наследство (или место, где находится наследственное имущество) подтверждается справками из муниципальных органов, жилищно-эксплуатационных организаций, с места работы умершего, консульства Российской Федерации (в случае, если гражданин Российской Федерации постоянно проживал за границей) и т. д.

Завещательный отказ (легат) — это специальное завещательное распоряжение, которое устанавливает обязанность совершать за счет наследства установленные действия имущественного характера наследниками по завещанию или по закону в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), а отказополучатели имеют право потребовать от наследников исполнить возложенную на них обязанность (ст. 1137 ГК РФ).

Недостойные наследники (ст. 1117 ГК РФ) — лица, которые лишены возможности наследования в результате собственных противоправных действий:

— граждане, собственными намеренными противоправными действиями, которые направлены против наследодателя, кого-либо из его наследников или вопреки воле наследодателя, что была выражена в завещании, способствовавшие либо пытавшиеся способствовать призвать к наследованию их самих или иных лиц либо увеличить причитающуюся им или иным лицам долю наследства, если эти обстоятельства засвидетельствованы в судебном порядке (не допускаются к наследованию ни по закону, ни по завещанию);

— родители после детей, в отношении которых их в судебном порядке лишили родительских прав, и они не восстановлены в своих правах ко дню открытия наследства (не наследуют по закону);

— граждане, которые злостно уклонялись от исполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя (по требованию заинтересованного лица отстраняются судом от наследования по закону).

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.

Итак, наследственное право России построено на общих началах современного гражданского права (равенства субъектов, неприкосновенности собственности, начал диспозитивности и др.). Оно органически связано с институтом права собственности, призвано обеспечивать его стабильность, устойчивость, способствовать реализации его стимулирующей роли в соответствии с принципами справедливости, добросовестности, разумности.

Вопросы для самоконтроля:

1. Приведите понятие наследственных правоотношений; в чем их специфика?
2. Что является предметом наследственного права?
3. В чем сущность открытия наследства?
4. Что вы знаете о времени открытия наследства?
5. Кто является субъектами наследования?
6. Какие вы знаете принципы наследственного права?
7. Каковы признаки наследственного правопреемства?
8. Что понимается под завещательным отказом?
9. Кто такие коммориенты?
10. Какие существуют основания наследования?

ГЛАВА 25. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ

§ 1. Понятие и основные элементы наследования по завещанию

В ст. 1118 ГК РФ определено понятие завещания, согласно которому:

- распорядиться имуществом на случай смерти допускается лишь посредством совершения завещания;
- завещание может быть совершено гражданином, который обладает в момент его совершения дееспособностью в полном объеме;
- завещание совершается исключительно лично; установлен запрет на совершение завещания через представителя;
- завещание может включать распоряжение исключительно одного гражданина, установлен запрет на совершение завещания двумя или более гражданами;
- завещание — это односторонняя сделка, создающая права и обязанности после открытия наследства.

Таким образом, завещание представляет собой распоряжение наследодателя собственным имуществом на случай его смерти, его «последнюю волю» относительно принадлежащего ему имущества, других прав, которое совершено в предусмотриваемой законом форме и при соблюдении определённых правил.

В п. 1 ст. 1119 ГК РФ законодательно зафиксирован принцип свободы завещания, в основе которого лежит гарантированное Конституцией Российской Федерации (ч. 4 ст. 35) право наследования:

- завещатель имеет право по собственному усмотрению завещать имущество любым лицам, любым образом определять доли наследников в наследстве, лишать наследства одного, нескольких или всех наследников по закону без указания причин подобного лишения, а также включать в завещание другие распоряжения, которые предусматривают правила ГК РФ о наследовании, отменять или изменять совершенное завещание;
- свободу завещания ограничивают правила об обязательной доле в наследстве (ст. 1149 ГК РФ);
- беря за основу принцип свободы завещания и тайны его совершения, законодатель не обязывает завещателя оповещать кого бы то ни было, в том числе близких родственников, о совершенном им завещании, о его содержании, изменении или отмене.

Субъекты наследования по завещанию — завещатель и наследник (наследники) по завещанию.

Завещателем может быть исключительно физическое лицо, которое обладает в момент совершения завещания дееспособностью в полном объеме.

Наследниками по завещанию могут быть физические лица, вне зависимости от объема их дееспособности, которые как входят, так и не входят в число наследников по закону, а также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации (ст. 1116, 1119, 1121 ГК РФ).

Предмет завещания — вещи, другое имущество, в т. ч. имущественные права и обязанности, которые принадлежали наследодателю на день открытия наследства (ст. 1112 ГК РФ). Гражданин имеет право завещать любое имущество (или его часть), в том числе и то, которое он может приобрести в будущем (ст. 1121 ГК РФ).

Нормы ст. 1119, 1123 ГК РФ обеспечивают тайну завещания. Завещатель не должен информировать кого-либо о том, что им совершено завещание, какого его содержание, вносил ли он в него изменения или отменил.

Законодателем установлен запрет на разглашение сведений, касающихся содержания завещания, его совершения, изменения или отмены до времени открытия наследства. Данный запрет касается нотариуса, других удостоверяющих завещание лиц, переводчика, исполнителя завещания, свидетелей, нотариусов, которые имеют доступ к сведениям единой информационной системы нотариата, и лиц, которые осуществляют обработку данных в этой системе, а также гражданина, который подписывал завещание вместо завещателя. В случае нарушения тайны завещания завещатель имеет право потребовать компенсации морального вреда, применения других способов защиты своего права (ст. 1123 ГК РФ).

Доли наследников в завещанном имуществе. Имущество, которое завещано нескольким наследникам без установки их долей в наследстве и без предписания, какие вещи или права, которые входят в состав наследства, кому из наследников предназначены, считают завещанным в равных долях всем наследникам. При возникновении спора между наследниками их доли и порядок пользования неделимой вещью определяет суд (ст. 1122 ГК РФ).

Форма завещания — письменная; обязательное требование — указание места и даты, удостоверение нотариусом (ст. 1124 ГК РФ); допускается запись со слов завещателя нотариусом (перед подписа-

нием завещание обязательно должно быть целиком прочтено завещателем в присутствии нотариуса), завещатель подписывает завещание собственноручно (ст. 1125 ГК РФ).

Простая письменная форма допускается в виде исключения в положении, явно угрожающем жизни завещателя, и при чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК РФ). Несоблюдение письменной формы завещания и его удостоверения влечет за собой недействительность завещания. Удостоверение завещания иными лицами допускается лишь в случаях, которые прямо предусмотрены ГК РФ (п. 7 ст. 1125, ст. 1127 и п. 2 ст. 1128).

В некоторых случаях при составлении, подписании, удостоверении завещания или его передаче нотариусу обязаны присутствовать свидетели.

Запрет быть такими свидетелями и подписывать завещание вместо завещателя установлен для самого нотариуса или другого удостоверяющего завещание лица; лица, в чью пользу составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруга этого лица, его детей и родителей; граждан, которые не обладают дееспособностью в полном объеме; неграмотных; граждан с такими физическими недостатками, которые явно воспрепятствуют им полностью осознать существо происходящего; лиц, которые не владеют в достаточной степени языком, на котором составляется завещание, за исключением случая, когда составляют закрытое завещание — п. 2 ст. 1124 ГК РФ.

Нотариально удостоверенное завещание должно быть зарегистрировано в реестре регистрации нотариальных действий, а сведения об удостоверенном завещании внесены в алфавитную книгу учета завещаний (ст. 50 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993 № 4462-1)¹ (далее — ОЗН).

К нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются (ст. 1127 ГК РФ):

— завещания граждан, которые находятся на излечении в больницах, госпиталях, иных медицинских организациях в стационарных условиях или которые проживают в домах для престарелых и инвалидов, и которые удостоверяет главный врач, его заместитель по медицинской части или дежурный врач этих больниц, госпиталей и иных медицинских организаций, а также начальники госпиталей, директора или главные врачи домов для престарелых и инвалидов;

¹ Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993 № 4462-1 // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 357.

— завещания граждан, которые находятся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Российской Федерации, и которые удостоверяет капитан такого судна;

— завещания граждан, которые находятся в разведочных, арктических, антарктических или других подобных экспедициях, и которые удостоверены начальниками этих экспедиций, российских антарктических станций или сезонных полевых баз;

— 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, которые удостоверяет командир воинской части;

— завещания граждан, которые находятся в местах лишения свободы, и которые удостоверяет начальник места лишения свободы.

Гражданское законодательство предусмотрело возможность закрытого завещания, то есть завещание совершается в порядке, когда иным лицам, в том числе нотариусу, не предоставлена возможность ознакомиться с его содержанием. Подобное завещание собственноручно составляет и подписывает сам завещатель и потом в заклеенном конверте передает нотариусу в присутствии двух свидетелей, подписывающих этот конверт; вслед за этим нотариус в присутствии тех же свидетелей запечатывает первый конверт в другой конверт, и на нём делает надпись, которая содержит сведения, предусмотренные ст. 1126 ГК РФ, о завещателе и свидетелях. После представления свидетельства о смерти завещателя нотариус в срок до 15 дней в присутствии не менее двух свидетелей и заинтересованных лиц из числа наследников по закону должен вскрыть конверт с завещанием, сразу же огласить его содержание и составить протокол, в котором будет отражен полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса, нотариально удостоверенные копии протокола выдаются наследникам.

Независимой формой совершения завещания признается завещательное распоряжение граждан относительно прав на денежные средства в банке (ст. 1128 ГК РФ). Распоряжение такими правами возможно в разнообразных формах по усмотрению завещателя, в т. ч. и посредством совершения завещательного распоряжения, удостоверяемого служащим банка, где находится счет. Права на денежные средства, в отношении которых в банке было совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях. Данные средства выдают наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним, исключение составляют

средства, необходимые на достойные похороны и выдаваемые в течение 6 месяцев со дня открытия наследства по постановлению нотариуса в размере, не превышающем 100 000 рублей (п. 3 ст. 1174 ГК РФ).

§ 2. Исполнение и оспаривание завещания

Цель совершения завещания — его исполнение наследниками. Исключение составляют случаи, когда исполнение завещания полностью или частично обязан осуществить исполнитель завещания.

Исполнитель завещания. Завещатель вправе доверить исполнение завещания гражданину, которого он укажет в завещании — душеприказчику (исполнителю завещания), который может и не быть наследником (п. 1 ст. 1134 ГК РФ).

Для того чтобы гражданин стал исполнителем завещания, требуется получение на это его согласия. Такое согласие может быть проявлено его собственноручной подписью на самом завещании, или путем подачи заявления, которое сразу прилагается к завещанию, или в заявлении, которое в течение месяца со дня открытия наследства подается нотариусу. Также признается, что гражданин согласился принять на себя обязанности исполнителя завещания, если он в течение месяца фактически начал исполнять это завещание.

Исполнитель завещания обязан принять необходимые меры, чтобы исполнить завещание, в том числе заняться:

- обеспечением перехода к наследникам причитающегося им наследственного имущества согласно воли наследодателя, которая выражена в завещании, и закона;

- принятием самостоятельно или через нотариуса мер по охране наследства и управлению им в интересах наследников;

- получением причитающихся наследодателю денежных средств и иного имущества для передачи их наследникам, если это имущество не должно быть передано иным лицам (п. 1 ст. 1183 ГК РФ);

- исполнением завещательного возложения либо требованием от наследников исполнить завещательный отказ или завещательное возложение.

По завещательному отказу (ст. 1137 ГК РФ) завещатель имеет право поручить одному или нескольким наследникам по завещанию или по закону исполнить за счет наследства какую-либо обязанность имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), приобретающих право требовать исполнения данной обязанности.

К предмету завещательного отказа можно отнести передачу отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, которая входит в состав наследства, передачу отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права, приобретение для отказополучателя и передачу ему другого имущества, выполнение для него обусловленной работы или оказание ему конкретной услуги либо выплату в пользу отказополучателя периодических платежей и т. п.

Срок действия права на получение завещательного отказа ограничен 3 годами со дня открытия наследства и не может перейти к иным лицам.

По завещательному возложению (ст. 1139 ГК РФ) завещатель вправе в завещании поручить одному или нескольким наследникам по завещанию или по закону произвести в обязательном порядке какое-нибудь действие имущественного или неимущественного характера, которое было бы направлено на осуществление общепользу цели.

Аналогичную обязанность допускается поручить и исполнителю завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для того, чтобы завещательное возложение было исполнено.

Завещатель имеет право также обязать одного или нескольких наследников содержать домашних животных, которые принадлежали завещателю, а также выполнять необходимый надзор и уход за ними.

В качестве предмета завещательного возложения выступают действия имущественного характера.

Если вследствие обстоятельств доля наследства, которая причиталась наследнику, обязанному исполнять завещательный отказ или завещательное возложение, переходит к иным наследникам, последние должны исполнить такой отказ или такое возложение, если из завещания или закона не следует иное (ст. 1140 ГК РФ).

Содержание завещания заключается, как правило, именно в назначении наследников с указанием имущества, передаваемого им в порядке наследования.

Содержание завещания может заключаться только в назначении исполнителя завещания. Но при этом оно должно сопровождаться оговоркой о том, что исполнитель обязан обеспечить исполнение завещания в соответствии с законом.

Отмена и изменение завещания

Завещатель имеет право отменять или изменять завещание, которое он составил, в любое время после его совершения, без указания причин его отмены или изменения.

Для того чтобы отменить или внести изменения в завещание, чье-либо согласие, в том числе лиц, которые назначены наследниками в отменяемом или изменяемом завещании, не требуется (п. 1 ст. 1130 ГК РФ).

Завещатель может путем оставления нового завещания аннулировать прежнее завещание целиком либо изменить его, отменив или изменив отдельные содержащиеся в нём завещательные распоряжения.

Последующее завещание, в котором не содержатся прямые указания об отмене прежнего завещания или некоторых включенных в него завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или только в той части, в которой оно вступает в противоречие с последующим завещанием.

Завещание, которое было отменено полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последующее завещание отменено завещателем полностью или в соответствующей части.

Завещание теряет свою силу и в силу признания его недействительным судом (оспоримое завещание) или независимо от подобного признания (ничтожное завещание). В соответствии с п. 2 ст. 1131 ГК РФ, завещание, исключая ранее указанные случаи, может быть признано судом недействительным по иску лица, чьи права или законные интересы были нарушены таким завещанием (действительные или предполагаемые). В число таких лиц входят, прежде всего, наследники по закону и наследники по иному завещанию, отказополучатели, а также другие заинтересованные лица.

Нельзя признать, что завещание недействительно из-за описок и иных небольших нарушений последовательности его составления, подписания или удостоверения, если они не искажают волеизъявление завещателя (п. 3 ст. 1131 ГК РФ). Немаловажно и то, что недействительность некоторых распоряжений, которые содержатся в завещании, не затрагивает другие его части, если можно предположить, что эта часть была бы включена в завещание и при отсутствии недействительных распоряжений.

В случае недействительности последующего завещания наследование осуществляют согласно прежнему завещанию.

Завещание отменяется также через распоряжение о его отмене, которое совершается в строго определённой форме (ст. 1124 ГК РФ). К названному распоряжению соответственно применяют правила п. 3 ст. 1130 ГК РФ.

Завещанием, которое было совершено в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1129 ГК РФ), можно отменить или изменить исключительно такое же завещание.

Аналогично и завещательным распоряжением в банке (ст. 1128 ГК РФ) можно отменить или изменить исключительно завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке.

Таким образом, в настоящее время распорядиться имуществом на случай смерти можно только путем составления завещания.

Вопросы для самоконтроля:

1. В чем отличие наследования по закону от наследования по завещанию?
2. Что представляет собой завещание?
3. В чем заключается содержание завещания?
4. Что такое завещательное возложение? Что выступает в качестве предмета завещательного возложения?
5. Перечислите основные права завещателя.
6. Кто относится к наследникам по закону?
7. Что такое «наследование по праву представления»?
8. Кто такие обязательные наследники?
9. В каком случае наследникам может быть отказано в получении обязательной доли в наследстве?
10. В какие сроки можно принять наследство?
11. Что такое фактическое принятие наследства?
12. Можно ли отказаться от части наследства?
13. Каковы правовые последствия отказа от наследства?
14. Требуется ли согласие наследников для того чтобы отменить или внести изменения в завещание?
15. Каким объемом дееспособности должен обладать наследодатель при наследовании по завещанию?
16. В чем отличие нотариально удостоверенного завещания и завещания, приравненного к нотариально удостоверенному?
17. При удостоверении каких завещаний обязательно присутствие свидетелей?
18. В чем заключается существенное различие завещательного отказа и завещательного возложения?
19. В каких случаях завещание может быть признано недействительным?

ГЛАВА 26. НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАКОНУ

§ 1. Очередность призвания наследников к наследованию по закону

Одним из самых распространенных оснований возникновения права собственности граждан является наследование. Наследование по закону — это наследование на условиях и в порядке, которые указаны в законе и не изменены наследодателем в завещании. Конституция Российской Федерации в гл. 2, посвященной правам и свободам человека и гражданина, указывает на то, что «право наследования гарантируется» (п. 4 ст. 35). Реализация права наследования призвана обеспечить решение таких общесоциальных задач, как преемственность в правах за теми лицами, которые были наиболее близки наследодателю, защита интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи наследодателя, а также прав его кредиторов и предотвращение бесхозяйности имущества.

Наследников по закону призывают к наследованию в порядке очередности. Наследники любой последующей очереди наследуют, если не имеется наследников предыдущих очередей. Это может произойти, если наследники предшествующих очередей:

- отсутствуют;
- отстранены от наследования;
- лишены наследства;
- нет тех, кто имел бы право наследовать
- все не приняли либо отказались от наследства.

Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, которые наследуют по праву представления (ст. 1141 ГК РФ).

Субъекты наследования по закону — наследодатель и наследник (наследники).

Включение гражданина в состав наследников по закону основывается на одном из следующих юридических фактов:

- родство с наследодателем предусмотренной законом степени;
- усыновление наследодателя;
- усыновление ребенка наследодателем либо родственником наследодателя;
- брак с наследодателем;
- предусмотренное законом свойство между наследодателем и наследником;

— нахождения на иждивении наследодателя при соблюдении определенных законом условий.

Круг наследников по закону и порядок их призвания к наследованию установлен законодательно в порядке очередности. В основу определения круга наследников и очередности их призвания к наследованию заложено наличие супружеских или родственных отношений и степень родства, т. е. существует зависимость от числа рождений, отделяющих родственников от рождения самого наследодателя, при этом рождение самого наследодателя не учитывается, а также иные обстоятельства, которые указаны в законе.

Очереди наследников

Первая очередь — дети, супруг и родители наследодателя (ст. 1142 ГК РФ).

При установлении лиц, которые относятся к детям, супругам и родителям наследодателя, надлежит следовать нормам семейного законодательства.

Вторая очередь — полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка, как со стороны отца, так и со стороны матери (ст. 1143 ГК РФ).

Третья очередь — полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя) (ст. 1144 ГК РФ).

Четвертая очередь — родственники третьей степени родства — прадедушки и прабабушки наследодателя.

Пятая очередь — 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).

Шестая очередь — 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) (п. 2 ст. 1145 ГК РФ).

Седьмая очередь — пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя (п. 3 ст. 1145 ГК РФ).

Восьмая очередь — нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, которые находились на его иждивении и проживали вместе с ним не меньше года, при отсутствии иных наследников по закону (п. 3 ст. 1148 ГК РФ).

Правила о призвании наследников к наследованию по закону в порядке очередности и об общей (равнодолевой) собственности на наслед-

ство принявших его наследников распространяются на все виды имущества, наследуемого по закону.

Наследники по праву представления призываются к наследованию в составе первых трех очередей (ст. 1142–1144 ГК РФ). Наследование по праву представления осуществляется внуками наследодателя и их прямыми потомками (п. 2 ст. 1142 ГК РФ), племянниками и племянницами наследодателя (п. 2 ст. 1143 ГК РФ), двоюродными братьями и сестрами наследодателя (п. 2 ст. 1144 ГК РФ).

Право представления — это право названных в законе лиц занять то место наследника соответствующей очереди по закону, которое могло бы принадлежать их родителю, если бы он остался жив до того, как открылось наследство, или умер одновременно с наследодателем; право наследника более дальней степени родства принять наследственную долю, которую могли бы получить его умершие отец или мать, если бы были живы в момент открытия наследства.

Лица, которые наследуют по праву представления, занимают среди других наследников наследодателя то место, которое мог бы занять их умерший родитель, однако сами представляющие наследники не могут призываться к наследованию, если представляемый наследник не имел бы права наследовать:

- по прямому указанию закона (недостойный наследник) (ст. 1117 ГК РФ);

- по воле наследодателя (лишенный наследодателем наследства) (п. 1 ст. 1119 ГК РФ).

Относительно права представления Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 30 постановления «О судебной практике по делам о наследовании» приводит следующее разъяснение: «Если наследник по праву представления (п. 1 ст. 1146 ГК РФ) не примет наследство, откажется от наследства без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследственного имущества (ст. 1158 ГК РФ), не имеет права наследовать или отстранен от наследования в соответствии со ст. 1117 ГК РФ, доля, переходящая по праву представления к соответствующим потомкам наследодателя, делится поровну между оставшимися наследниками по праву представления либо переходит к единственному такому наследнику, принявшему наследство, и лишь при их отсутствии переходит к иным наследникам наследодателя согласно правилам приращения наследственных долей (ст. 1161 ГК РФ)»¹.

¹ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29.05.2012 № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» // Российская газета. 2012. 6 июня.

Таким образом, сущность наследования по праву представления заключается в том, что потомки наследодателя наследуют тогда, когда ко времени открытия наследства нет в живых того из восходящих по прямой линии родственников, который стал бы наследником. В этом случае потомки представляют своего предка, который смог бы наследовать, если бы был жив.

§ 2. Особенности наследования по закону отдельными наследниками

Правовое регулирование наследования нетрудоспособными иждивенцами наследодателя регламентировано нормами ст. 1148 ГК РФ.

Нетрудоспособность наследника-иждивенца может быть связана либо с его возрастом, либо с его состоянием здоровья; так, нетрудоспособными признаются:

- лица, которые не достигли 16 лет, а учащиеся — 18 лет;
- мужчины старше 60 лет и женщины старше 55 лет;
- инвалиды I, II и III групп вне зависимости от того, по какому основанию была назначена им пенсия — по старости или инвалидности (при этом лица, которые ушли на пенсию на льготных основаниях в связи с тяжелыми условиями труда, в число наследников как нетрудоспособные не входят).

К числу лиц, состоящих на иждивении наследодателя, следует отнести нетрудоспособных лиц, которые находились на полном содержании наследодателя или получали от наследодателя помощь, являющуюся для них главным и постоянным источником средств к существованию. Доказательством факта иждивения не может служить материальная помощь, которая оказывалась наследодателем время от времени, не постоянно.

Для подтверждения факта нахождения на иждивении допускается представление следующих документов: справки органов местного самоуправления, жилищно-эксплуатационной организации или с места работы наследодателя о наличии у наследодателя иждивенцев, справки отдела социального обеспечения о назначении пенсии по случаю потери кормильца.

Тем не менее наличие любого или всех названных документов едва ли может безусловно удостоверить факт нахождения на иждивении. Так как одним из обстоятельств установления этого факта выступает получение помощи, являющейся для лица не только стабильным, но и основным главным источником средств к существованию,

нотариус не имеет возможности достоверно установить такое обстоятельство, как нахождение на иждивении.

Поэтому для того, чтобы призвать нетрудоспособное лицо, претендующее на наследство, к наследованию, нотариусу целесообразно потребовать для доказательства иждивенчества копию определения суда об установлении факта нахождения нетрудоспособного лица на иждивении умершего, которое вступило в законную силу.

Законодатель устанавливает две разновидности нетрудоспособных иждивенцев: входящие в круг наследников по закону (п. 1 ст. 1148 ГК РФ) и не относящиеся к таковым (п. 2 ст. 1148 ГК РФ).

Граждане, которые относятся к наследникам по закону и указаны в ст. 1143–1145 ГК РФ, если на день открытия наследства они нетрудоспособны, но не входят в круг наследников призываемой к наследованию очереди, наследуют по закону совместно и наравне с наследниками данной очереди, при условии, что они находились на иждивении наследодателя не менее одного года до его смерти; вне зависимости от того, проживали ли они с наследодателем совместно или порознь.

Граждане, которые были нетрудоспособны ко дню открытия наследства, не входящие в круг наследников, перечисленных в ст. 1142–1145 ГК РФ, и в круг наследников призываемой к наследованию очереди, наследуют при наличии иных наследников по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, при условии, что они:

- находились на иждивении наследодателя не менее 1 года до его смерти;

- проживали совместно с наследодателем.

Законодатель не связывает факт иждивенчества с обязательным совместным проживанием лица, которое получило содержание, с наследодателем. Поэтому иждивенцем может быть признан гражданин, который проживает отдельно, но получает от наследодателя средства к существованию. При этом правовое значение имеет не только добровольная помощь, но и помощь, оказываемая по решению суда.

Таким образом, нетрудоспособные иждивенцы, которые входят в круг наследников по закону наследуют вне зависимости от того, где они проживали; нетрудоспособные иждивенцы, которые не являются наследниками по закону — исключительно при условии совместного проживания с наследодателем. Во всем прочем последовательность призвания к наследованию названных лиц аналогична.

Выморочное имущество могут наследовать Российская Федерация, субъект Российской Федерации или муниципальное образование в качестве особых наследников по закону.

Выморочным считают имущество умершего, если нет наследников ни по закону, ни по завещанию, либо ни один из наследников не вправе наследовать или все они отстранены от наследования, либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства, но ни один из них не указал, что отказывается в пользу какого-либо наследника (ст. 1151 ГК РФ).

Законодатель обусловил зависимость перехода выморочного имущества в порядке наследования по закону от места расположения жилого помещения:

— когда выморочное имущество находится на территории Российской Федерации, оно переходит в собственность муниципального образования, в котором данное жилое помещение расположено;

— когда выморочное имущество находится на территории субъекта Российской Федерации — городе федерального значения Москве, Санкт-Петербурге или Севастополе — в собственность такого субъекта Российской Федерации, с включением его в соответствующий жилищный фонд социального использования.

Иное выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации (п. 2 ст. 1151 ГК РФ).

Порядок наследования и учета выморочного имущества, которое переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации, а также последовательность передачи его в собственность субъектов Российской Федерации или в собственность муниципальных образований должен быть определен в законе, который в настоящее время еще не принят.

До его принятия в соответствии со ст. 4 федерального закона «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» применяется Положение о порядке учета, оценки и реализации конфискованного, бесхозяйного имущества, имущества, перешедшего по праву наследования к государству, и кладов, утвержденное постановлением Совета Министров СССР от 29.06.1984 № 683 в части, которая не противоречит ч. 3 ГК РФ.

Последовательность выдачи свидетельства о праве на выморочное имущество обуславливается согласно правилам ст. 1162 ГК РФ. Учитывая, что Российская Федерация, субъект Российской Федерации, а также муниципальное образование — это особые субъекты, которые выступают в гражданском обороте через различные органы в рамках установленной для них компетенции (ст. 125 ГК РФ), то положения ст. 1162 ГК РФ следует применять с учетом данных особен-

ностей. Поэтому свидетельство о праве на наследство относительно выморочного имущества должно быть выдано только соответствующему государственному органу или органу местного самоуправления.

Таким образом, наследование по закону — это наследование на условиях и в порядке, которые указаны в законе и не изменены наследодателем в завещании. Наследование по закону происходит, когда нет завещания или когда завещана только часть имущества. Наследниками по закону могут быть граждане, находящиеся в живых к моменту смерти наследодателя, а также дети наследодателя, родившиеся после его смерти.

Наследование по закону — одно из двух предусмотренных законом оснований наследования. Оно выступает в качестве альтернативы наследования по завещанию: к наследнику имущество переходит или по закону, или по завещанию. Вполне возможно, что наследник часть имущества умершего наследует по завещанию, а другую часть — по закону, но и в такой ситуации каждая из этих частей переходит к наследнику по одному из двух взаимоисключающих оснований.

Иногда оба основания — завещание и закон — в механизме призвания наследника к наследованию все-таки сочетаются, например, при отказе от наследства наследника по закону в пользу наследника по завещанию (п. 1 ст. 1158 ГК РФ); при переходе права на принятие наследства от наследника по закону, не успевшего из-за смерти принять наследство в установленный срок, к его наследникам по завещанию (в порядке наследственной трансмиссии — п. 1 ст. 1156 ГК РФ).

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое завещание, в чем заключается его сущность?
2. В каком порядке призывают к наследованию наследников по закону?
3. Кто является субъектами наследования по закону?
4. Все ли наследники одной очереди наследуют в равных долях?
5. На основании каких юридических фактов основывается включение гражданина в состав наследников по закону?
6. Что заложено в основу определения круга наследников и очередности их призвания к наследованию?
7. Сколько очередей наследников предусмотрено законодательством? Перечислите их субъектный состав.
8. В чем состоит сущность наследования по праву представления?
9. Как призываются к наследованию наследники по праву представления?
10. Какова специфика наследования нетрудоспособными иждивенцами наследодателя?
11. Какие разновидности нетрудоспособных иждивенцев устанавливает законодатель?

12. Какое имущество считается выморочным?
13. Кто вправе наследовать выморочное имущество?
14. В чем отличие наследования по закону от наследования по завещанию?
15. Зависит ли переход выморочного имущества в порядке наследования по закону от места расположения наследуемого жилого помещения?

ГЛАВА 27. ПРИОБРЕТЕНИЕ НАСЛЕДСТВА И НАСЛЕДОВАНИЕ ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ ИМУЩЕСТВА

§ 1. Осуществление наследственных прав. Приобретение наследства

Для того чтобы приобрести наследство, наследник должен его принять. Для того чтобы приобрести выморочное имущество, принятие наследства не требуется.

Если наследник принимает часть наследства, это значит, что он принимает все наследство, которое ему причитается, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. Принятие наследства — это односторонняя сделка.

Если призвание к наследованию происходит сразу по нескольким основаниям (по завещанию и по закону или в порядке наследственной трансмиссии и в результате открытия наследства и т. п.), наследник вправе принять наследство, которое ему причитается по одному основанию, по нескольким из них или по всем вместе.

Установлен запрет на принятие наследства под условием или с оговорками (ст. 1152 ГК РФ).

Способы принятия наследства. Собственное желание принять или отказаться от наследства наследники выражают ввне, осуществляя определенные допускаемые законом правовые действия:

— подают заявление по месту открытия наследства о том, что они принимают наследство (или просят выдать свидетельство о праве на наследство) нотариусу или иному должностному лицу, которое уполномочено выдавать свидетельства о праве на наследство (п. 1 ст. 1153 ГК РФ); при подаче заявления по почте или через представителя подпись наследника на заявлении надлежащим образом должна быть засвидетельствована;

— принимают наследство через представителя, если в доверенности, которая выдана наследником, специально предусматривается полномочие на принятие наследства;

— совершают фактические (конклюдентные) действия наследника, которые свидетельствуют — пока не доказано иное — о том, что наследство принимается: вступают во владение или в управление наследственным имуществом; принимают меры по сохранению наследственного имущества, защищают его от посягательств или притязаний третьих лиц; совершают за собственный счет расходы на содержание наследственного имущества; оплачивают за собственный счет долги

наследодателя или получают от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства (п. 2 ст. 1153 ГК РФ).

Срок принятия наследства. Наследство принимается в течение 6 месяцев со дня открытия наследства.

При открытии наследства в день предполагаемой гибели гражданина (п. 1 ст. 1114 ГК РФ) отсчет 6-месячного срока принятия наследства начинается со дня вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим (п. 1 ст. 1154 ГК РФ).

Лица, для которых право наследования появляется лишь в результате отказа от принятия наследства другими наследниками, вправе принять наследство в течение 3 месяцев со дня окончания шестимесячного срока со дня открытия наследства (п. 3 ст. 1154 ГК РФ). К таким лицам относят:

- наследников каждой из последующих очередей — при отказе от принятия наследства наследниками предыдущих очередей;

- наследников по закону — при отказе от принятия наследства наследниками по завещанию;

- подназначенного наследника по завещанию — при отказе от принятия наследства наследником по завещанию.

Принятие наследства после истечения установленного срока. Суд может восстановить пропущенный срок по заявлению наследника, который его пропустил, и признать наследника принявшим наследство, если наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства или пропустил этот срок по иным уважительным причинам и при условии, что он обратился в суд в течение 6 месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали (п. 1 ст. 1155 ГК РФ).

После признания наследника принявшим наследство суд устанавливает доли всех наследников в наследственном имуществе и в случае необходимости назначает меры для защиты прав нового наследника на получение причитающейся ему доли наследства (п. 3 ст. 1155 ГК РФ). Допускается принятие наследником наследства и после истечения срока, без обращения в суд, если есть удостоверенное нотариусом согласие в письменной форме на это всех остальных наследников, которые приняли наследство (абз. 1 п. 2 ст. 1155 ГК РФ).

Наследственная трансмиссия

Наследственная трансмиссия представляет собой переход права на принятие наследства от наследника, который был призван к наследованию, но умер после открытия наследства, не успев его принять в общеустановленный срок, к его наследникам по закону (при завещании всего имущества — к его наследникам по завещанию).

Право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не включается в состав наследства, которое открывается после смерти этого наследника (п. 1 ст. 1156 ГК РФ).

Характерные черты наследственной трансмиссии:

— право на принятие наследства, которое принадлежало умершему наследнику, могут осуществлять его наследники на общих основаниях, если остаток срока после смерти наследника, который установлен для принятия наследства, меньше 3 месяцев, такой срок увеличивается до 3 месяцев (п. 2 ст. 1156 ГК РФ);

— право наследника на принятие части наследства в качестве обязательной доли (ст. 1149 ГК РФ) к его наследникам не переходит (п. 3 ст. 1156 ГК РФ).

Правила о переходе права на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не применяют, если:

— наследник, который умер после открытия наследства, был призван к наследованию как необходимый наследник, т. е. имел право принять часть наследства в качестве обязательной доли, хотя бы его собственные наследники по отношению к нему не были необходимыми наследниками;

— наследнику, который умер после открытия наследства, не успев его принять, в завещании наследодателя подназначен другой наследник, призываемый к наследованию

Наследники, которые приняли наследство, несут ответственность по долгам наследодателя солидарно, в пределах стоимости наследственного имущества, которое перешло к каждому (п. 1 ст. 1175 ГК РФ).

§ 2. Оформление наследственных прав

Оформление наследства осуществляют в границах ведения производства по наследственному делу, в ходе которого составляют документы определённой формы, подтверждающие право наследника на имущество, возникшее у него после того, как он принял наследство. Нотариус или уполномоченное в соответствии с законом на совершение нотариальных действий должностное лицо по месту открытия наследства выдает свидетельство о праве на наследство, подтверждающее переход прав наследникам на наследственное имущество; определяет их имущественные права и обязанности.

Свидетельство выдают по заявлению наследника. По желанию наследников свидетельство может выдаваться всем наследникам совместно или каждому наследнику в отдельности, на все наследственное имущество целиком или на его отдельные части (п. 1 ст. 1162 ГК РФ).

При наследовании выморочного имущества свидетельство о праве наследования такого имущества Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию выдает нотариус по заявлению соответствующего государственного органа.

Свидетельство о праве на наследство выдают наследникам спустя 6 месяцев со дня открытия наследства в любое время, исключение составляют случаи, предусмотренные ГК РФ:

— при наследовании как по закону, так и по завещанию свидетельство о праве на наследство может быть выдано до истечения 6 месяцев со дня открытия наследства, если есть достоверные данные о том, что помимо лиц, которые обратились за выдачей свидетельства, других наследников, имеющих право на наследство или его соответствующую часть, нет;

— выдача свидетельства о праве на наследство может быть приостановлена по решению суда, а также при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника (ст. 1163 ГК РФ).

Получение свидетельства о праве на наследство является правом, а не обязанностью наследника.

Если наследник принял наследство фактическими действиями (п. 2 ст. 1153 ГК РФ), но нотариус по каким-то причинам отказался выдать свидетельство о праве на наследство, требования заявителя, который не согласен с действиями нотариальной конторы, рассматриваются в порядке особого производства.

Оспаривание отказа нотариуса выдать свидетельство о праве на наследство либо рассмотрение заявлений об установлении факта принятия наследства вызывает спор о праве гражданском, поэтому подобные требования суд должен рассматривать в порядке искового, а не особого производства.

Раздел наследства по соглашению между наследниками

Наследственное имущество, находящееся в общей долевой собственности двух или нескольких наследников, допускается разделить по соглашению между ними. К подобному соглашению применяют правила о форме сделок и форме договоров (п. 1 ст. 1165 ГК РФ).

Правила о разделе наследства:

— предметом соглашения может быть деление наследственного имущества или выделение из него доли одного или нескольких наследников;

— соглашение о разделе наследственного имущества допускается заключать после окончательного определения круга участников общей долевой собственности на такое имущество;

— соглашение наследников допускается заключать в устной форме или в форме договора, который удостоверяет нотариус; наследники могут договариваться о том, как будет выполняться завещательный отказ; каким образом будут выплачиваться долги наследодателя и др.;

— наследственное имущество может разделяться между наследниками с учетом интересов всех наследников, в т. ч. еще не родившегося наследника, который был зачат при жизни наследодателя, в соответствии с их наследственными долями; не в соответствии с долями: если в состав наследства входит недвижимое имущество, соглашение о его разделе или выделе из него доли может быть заключено наследниками после выдачи им свидетельства о праве на наследство (п. 2 ст. 1165 ГК РФ); доли наследников по закону равновеликие (исключения предусмотрены законом); наследственное имущество, о преимущественном праве на получение которого заявил наследник, несоразмерно наследственной доле такого наследника и может быть устранено после передачи им другим наследникам иного имущества из состава наследства или предоставлением иной компенсации, в т. ч. выплатой соответствующей денежной суммы (п. 1 ст. 1170 ГК РФ);

— наследник, который проживал на день открытия наследства вместе с наследодателем, при разделе наследства имеет преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли предметов обычной домашней обстановки и обихода (ст. 1169 ГК РФ).

§ 3. Охрана наследственных прав и управление наследство

Для того чтобы защитить права наследников, отказополучателей и прочих заинтересованных лиц, исполнитель завещания или нотариус по месту открытия наследства принимает необходимые меры по охране и управлению наследством (п. 1 ст. 1171 ГК РФ).

Принятие мер по охране и управлению наследством нотариус совершает только после согласования всех вопросов с исполнителем завещания. Напротив, исполнитель завещания имеет право независимо принять меры по охране и управлению наследством. Подобные меры принимаются по месту открытия наследства также должностными лицами органов местного самоуправления (п. 7 ст. 1171 ГК РФ, ст. 37 ОЗН); должностными лицами консульских учреждений Российской Федерации (п. 7 ст. 1171 ГК РФ, ст. 38 ОЗН).

Основанием для охраны наследства и управления им нотариусом выступает заявление, которое может подать наследник (один или несколько), исполнитель завещания, орган местного самоуправления,

орган опеки и попечительства или другое лицо, действующие в интересах сохранения наследственного имущества (п. 2 ст. 1171 ГК РФ).

В соответствии с п. 4 ст. 1171 ГК РФ и ст. 68 ОЗН срок осуществления мер по охране и управлению наследственным имуществом определяет нотариус, принимая во внимание характер и ценность наследства, время, которое необходимо наследникам для вступления во владение наследством. Максимальный предел для этого срока — не больше 6 месяцев с момента открытия наследства.

В качестве исключения указанный предельный срок может быть продлен до 9 месяцев, если нотариус получит заявление о согласии принять наследство от лиц, чье право наследования появляется в результате отказа наследника от наследства или отстранения наследника как недостойного; непринятия наследства наследником; наследственной трансмиссии.

Для охраны наследственного имущества нотариус вправе принять следующие меры:

- установить место открытия наследства, наличие имущества, его состав и местонахождение;

- описать наследственное имущество в присутствии двух свидетелей, исполнителя завещания, наследников и в надлежащих случаях представителей органов опеки и попечительства (п. 1 ст. 1172 ГК РФ), акт описи составляют не менее чем в 3 экземплярах;

- внести в свой депозит наличные деньги, которые входят в состав наследства, а валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия из них и ценные бумаги, которые не требуют управления, передать банку на хранение по договору;

- уведомить о входящем в состав наследства оружии Федеральную службу войск национальной гвардии Российской Федерации как федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный в сфере оборота оружия (п. 3 ст. 1172 ГК РФ).

Производство описи наследственного имущества

Опись производится нотариусом незамедлительно после проведения неотложных мер по организации работы по принятию мер к охране имущества умершего с выездом на место нахождения имущества для составления акта описи. При осуществлении производства описи обязательно должны присутствовать приглашенные нотариусом свидетели (двое и более); также может присутствовать исполнитель завещания, наследники и в необходимых случаях представители органа опеки и попечительства.

Если по окончании производства описи нотариус установит, что наследственное дело им не заводилось, он должен зарегистрировать заявление, в соответствии с которым принимались меры по охране наследственного имущества в алфавитной книге учета наследственных дел и завести соответствующее наследственное дело.

Управление наследственным имуществом

Самыми распространенными способами управления наследством являются хранение и доверительное управление наследственным имуществом.

Наследственное имущество, которое не требует управления, нотариус передает на ответственное хранение на основании договора хранения, существенные условия которого определяются нормами гл. 47 ГК РФ:

— одному из известных ему наследников, имеющих возможность принять имущество на хранение;

— лицу (или лицам), которые не относятся к числу наследников, если названное имущество нет возможности передать наследникам по усмотрению нотариуса.

Назначая хранителя, нотариус должен вынести соответствующее постановление. Если наследодатель в завещании назначил исполнителя завещания, хранение его имущества такой исполнитель завещания обеспечивает независимо или заключает договор хранения с одним из наследников или иным лицом по собственному усмотрению.

Наличные денежные средства, которые будут обнаружены при производстве описи, нотариус обязан по отдельному акту сдать на хранение не позднее следующего дня вслед за описью в банк или другую кредитную организацию для того, чтобы они были размещены на его депозитном счете (государственной нотариальной конторы) на то время, пока наследники или государство не получают свидетельство о праве на наследство. Опись денежных знаков производят с указанием их номера, серии и номинала.

Для того чтобы выявить состав наследства и его охранять, банки, иные кредитные организации обязаны сообщить нотариусу по его запросу обо всех имеющихся у них сведениях об имуществе, которое принадлежало наследодателю. Сведения, которые получит нотариус, могут быть сообщены лишь исполнителю завещания и наследникам (п. 3 ст. 1171 ГК РФ).

Наследственную массу составляют принадлежавшие наследодателю валютные ценности, драгоценные металлы и камни, изделия

из них, не требующие управления ценные бумаги, которые были обнаружены нотариусом во время описи. Все перечисленные вещи изымаются нотариусом, регистрируются в книге учета ценностей; на них составляется отдельная опись в 5 экземплярах (3 экземпляра описи ценностей передают совместно с ценностями в соответствующий банк, четвертый подшивают в наследственное дело, пятый экземпляр и квитанция банка о принятии ценностей на хранение должна быть вложена в наследственное дело и выдана наследникам при получении свидетельства о праве на наследство).

Описав указанные ценности, нотариус упаковывает их в конверт или мягкую тару, опечатывает и не позднее следующего дня передает на хранение в банк.

Если в ходе производства описи имущества наследодателя нотариус обнаружит пистолет, револьвер и иное нарезное оружие, охотничье гладкоствольное оружие, на хранение которого у наследодателя отсутствовало разрешение, холодное оружие, в том числе и наградное, нотариус обязан передать это оружие по отдельной описи представителю Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации по месту нахождения наследственного имущества (п. 3 ст. 1172 ГК РФ).

Доверительное управление имуществом

Законодатель предусмотрел особый порядок принятия мер к охране наследства, когда в его состав входит имущество, требующее как хранения, так и управления, например предприятие, чьим единоличным собственником был наследодатель, доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных товариществ и обществ, ценные бумаги, интеллектуальная собственность, жилой дом, который требует ремонта.

Если в наследстве будет обнаружено подобное имущество, нотариус или исполнитель завещания должен произвести заключение договора доверительного управления с доверительным управляющим, выступив в нем как учредитель управления (ст. 1173 ГК РФ).

Опираясь на указанный договор, нотариус (исполнитель завещания) должен передать доверительному управляющему на весь период охраны наследства вышеназванное имущество в доверительное управление, а управляющий принимает на себя обязанность управлять таким имуществом в интересах наследников как выгодоприобретателей.

В число существенных условий договора доверительного управления наследственным имуществом (ст. 1016 ГК РФ) входит:

— состав имущества, которое передается в доверительное управление;

— наименование юридического лица или имя гражданина, в чьих интересах реализуется управление имуществом (учредитель управления или выгодоприобретатель);

— величина и форма вознаграждения управляющего при возмездной реализации доверительного управления;

— срок действия договора.

Досрочное прекращение договора доверительного управления наследством допускается, если:

— умер гражданин, который является выгодоприобретателем, или ликвидировано юридическое лицо — выгодоприобретатель, если договор не предусматривает иное;

— выгодоприобретатель отказался от получения выгод по договору, если договор не предусматривает иное;

— гражданин, который является доверительным управляющим, умер, признан недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, а также если доверительный управляющий был индивидуальным предпринимателем, и он был признан несостоятельным (банкротом);

— доверительный управляющий или учредитель управления отказались осуществлять доверительное управление в связи с невозможностью для доверительного управляющего лично исполнять доверительное управление имуществом;

— учредитель управления отказался от договора по иным причинам, но выплатил доверительному управляющему обусловленное договором вознаграждение;

— гражданин-предприниматель, являющийся учредителем управления, был признан несостоятельным (банкротом) (ст. 1024 ГК РФ).

Если одна из сторон отказывается исполнять договор доверительного управления наследством, она обязана уведомить об этом другую сторону за 3 месяца до прекращения договора, если договор не предусматривает другой срок уведомления.

После того, как договор доверительного управления наследством прекратит свое действие, нотариусу (исполнителю завещания) передается соответствующее имущество. Договор может предусмотреть иной порядок.

Возмещение расходов на охрану наследства и управление им

Все потребовавшиеся расходы, которые вызваны предсмертной болезнью наследодателя, затраты на его достойные похороны, в т. ч. необходимые расходы, связанные с оплатой места погребения наследодателя, расходы, связанные с охраной и управлением наследством, а также расходы по исполнению завещания возмещаются в пределах стоимости наследства и за его счет (п. 1 ст. 1174 ГК РФ).

Расходы, которые вызваны смертью наследодателя, и расходы, связанные с охраной и управлением наследством, возмещаются (ст. 1174 ГК РФ) до оплаты долгов кредиторам наследодателя и в пределах стоимости перешедшего к каждому из наследников наследственного имущества, при этом:

— в первую очередь возмещают расходы, которые вызваны болезнью и похоронами наследодателя (денежные средства, которые требуются для похорон наследодателя, может получить в любое время до истечения 6 месяцев со дня открытия наследства из вклада или со счета наследодателя тот наследник, кому были завещаны денежные средства, с этого вклада или счета наследодателя в банках, в т. ч. по завещательному распоряжению в банке; для материализации расходов на достойные похороны наследодателя допускается использовать любые денежные средства, которые принадлежали наследодателю, в т. ч. во вкладах или на счетах в банках; величина средств, которая выдается банком на похороны наследнику или указанному в постановлении нотариуса лицу, не может превышать 100 000 рублей);

— во вторую — расходы, которые связаны с охраной наследства и управлением им;

— в третью — расходы, которые связаны с исполнением завещания.

§ 4. Наследование отдельных видов имущества

Для наследования некоторых видов имущества, принимая во внимание их специфику, важность и влияние на гражданский товарооборот, предусматриваются специальные нормы, которые регулируют отдельные виды имущества.

Наследование прав, которые связаны с участием в хозяйственных товариществах и обществах, в производственных кооперативах (ст. 1176 ГК РФ). В соответствие с законодательством и учредительными документами организации в состав наследства входит доля (пай) наследодателя, стоимость которого может быть выплачена наследникам.

Наследник участника полного товарищества:

— имеет право вступить в полное товарищество только при согласии других участников, приобретя статус индивидуального предпринимателя;

— несет ответственность по обязательствам товарищества перед третьими лицами в пределах имущества, которое перешло к нему от выбывшего участника товарищества;

— расчеты с наследниками, которые не вступили в полное товарищество, производят через выплату стоимости части имущества товарищества, которая соответствует доле умершего участника в складочном капитале.

Наследник вкладчика товарищества на вере:

— на общих основаниях наследует долю вкладчика в складочном капитале товарищества;

— становится вкладчиком товарищества на вере, при этом согласие полных товарищей не требуется (п. 2 ст. 1176 ГК РФ).

Наследник участника общества с ограниченной ответственностью:

— имеет право получить долю наследодателя в уставном капитале общества;

— имеет право получить действительную стоимость доли наследодателя или равноценное на момент смерти наследодателя имущество в натуре (если в получении доли наследнику отказывают).

Наследник участника акционерного общества:

— становится участником акционерного общества (п. 3 ст. 1176 ГК РФ);

— не может замещать наследодателя в совете директоров или исполнительном органе общества.

Наследник умершего члена производственного кооператива может:

— быть принят в кооператив, если в уставе не предусматривается иное;

— получить стоимость пая умершего члена кооператива, заработную плату, премии, доплаты, которые ему причитались (если наследнику отказано в приеме в кооператив).

Наследование прав, которые связаны с участием в потребительском кооперативе (ст. 1177 ГК РФ). Наследники члена жилищного, дачного или иного потребительского кооператива вправе быть принятыми в члены кооператива вне зависимости от того, в каком размере выплачен паевой взнос наследодателем, проживал ли наследник вместе с наследодателем в помещении, которое предоставлялось наследодателю кооперативом, или нет. Вопросы по приему в члены коопе-

ратива при наличии нескольких наследников, выплаты наследникам, которые не приняты в кооператив, причитающихся им сумм и иные похожие вопросы определяет законодательство о потребительских кооперативах и учредительные документы кооператива.

Наследование предприятия как имущественного комплекса (ст. 1178 ГК РФ). Предприятие наследуется в качестве имущественного комплекса. Исключение составляют те права и обязанности, которые сам собственник предприятия не был вправе передать иным лицам. Состав и стоимость наследуемого предприятия может быть определена на основании проведения полной его инвентаризации.

Наследником по завещанию может быть индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, которые обладают при разделе наследства преимущественным правом получить в счет собственной наследственной доли наследуемое предприятие. Если ни один из наследников таким правом не обладает или отказался им воспользоваться, предприятие целиком зачисляется в общую долевую собственность наследников согласно причитающимся им наследственным долями. Иной порядок наследования предприятия может предусматриваться соглашением наследников, которые приняли наследство, с входящим в него предприятием.

Наследование имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 1179 ГК РФ). В случае смерти члена крестьянского (фермерского) хозяйства открывается наследство; осуществление наследования происходит на общих основаниях:

- наследует один из членов хозяйства;
- наследство может быть передано наследнику умершего, который не являлся членом хозяйства, но способен квалифицировано это хозяйство вести;
- наследник, который не был членом хозяйства и не вступил в него, может получить компенсацию соразмерно его наследуемой доле в имуществе, которое находится в общей совместной собственности членов хозяйства;
- срок выплаты компенсации определяет соглашение наследника с членами хозяйства; если соглашение не достигнуто — решение принимает суд в пределах 1 года со дня открытия наследства.

Если после смерти члена крестьянского (фермерского) хозяйства это хозяйство прекращает свою деятельность, в т. ч. от того, что наследодатель был единственным его членом, а среди его наследников лиц, которые желали бы, чтобы осуществление деятельности хо-

зяйства продолжилось, не имеется, имущество крестьянского (фермерского) хозяйства делится между наследниками по правилам ст. 258 и 1182 ГК РФ.

Наследование ограниченно оборотоспособных вещей (ст. 1180 ГК РФ). Ограничение оборотоспособности вещи не оказывает влияния на то, что такие вещи войдут или не войдут в наследственную массу и могут или не могут наследоваться. Общее правило: наследник вправе принять подобную вещь как наследственное имущество, не получая специального разрешения. Однако это разрешение потребуется для принявшего наследство лица.

Если в собственности лица на законных основаниях находилось имущество, которое в силу закона не могло ему принадлежать, данное имущество в обязательном порядке отчуждается собственником в течение года с момента возникновения права собственности на него. Если отчуждение не происходит, то по решению суда названное имущество либо принудительно продается с передачей бывшему собственнику вырученной суммы, либо передается в государственную или муниципальную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества, которая определяется судом.

Наследование земельных участков (ст. 1181 ГК РФ). Участки земли, которые принадлежали наследодателю на праве собственности или праве пожизненного наследуемого владения, включаются в состав наследства и наследуются на общих основаниях; также, если иное не установлено законом, по наследству переходят находящиеся в пределах такого земельного участка поверхностный (почвенный) слой, водные объекты, растения, которые на нем находятся. На принятие перечисленных объектов получения специального разрешения наследникам не требуется. Все наследники владеют, пользуются и распоряжаются участком (если никто из них не обладает преимущественным правом на получение участка или не воспользовался им) на условиях общей долевой собственности. Раздел земельного участка между несколькими наследниками осуществляется с учетом минимального размера участка, который установлен для участков соответствующего целевого назначения.

Наследование невыплаченных сумм, которые предоставлялись гражданину как средства к существованию (ст. 1183 ГК РФ). Право на получение этих сумм (невыплаченная заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, стипендии, пособия по социальному страхованию, возмещение вреда жизни или здоровью, алименты и др.)

имеют проживавшие вместе с умершим члены его семьи, а также его нетрудоспособные иждивенцы, вне зависимости от того, где они проживали. Требование выплатить указанные суммы должно быть предъявлено в срок до 4 месяцев со дня открытия наследства.

При отсутствии лиц, которые имеют право получить суммы, не выплаченные наследодателю, или при незаявлении ими требования о выплате в обусловленный срок, невыплаченные суммы включают в состав наследства и в дальнейшем наследуются на общих основаниях.

Наследование имущества, которое было предоставлено наследодателю на льготных условиях (ст. 1184 ГК РФ). Средства транспорта и иное имущество, которое было предоставлено государством или муниципальным образованием на льготных условиях наследодателю в связи с его инвалидностью или иными схожими обстоятельствами, включаются в состав наследства и наследуются на общих основаниях.

Государственные награды, почетные и памятные знаки наследодателя (ст. 1185 ГК РФ). Государственные награды, которыми был награжден наследодатель и на которые распространено законодательство о государственных наградах Российской Федерации, не включаются в состав наследства. Такие награды лиц, которые награждены посмертно, передают (вручают) для хранения как память наследникам (супругу (супруге), отцу, матери, сыну или дочери награжденного лица) в соответствии с Положением о государственных наградах Российской Федерации, утвержденным Указом Президента Российской Федерации от 07.09.2010 № 1099 «О мерах по совершенствованию государственной наградной системы Российской Федерации»¹.

В состав наследства входят и наследуются на общих основаниях почетные, памятные и другие награды и знаки, в том числе в составе коллекций, на которые не распространяет свое действие законодательство о государственных наградах Российской Федерации и которые принадлежали наследодателю.

Если у награжденных наследодателей нет наследников, государственные награды и документы к ним подлежат возврату в Управление Президента Российской Федерации по государственным наградам.

Наследование прав на результаты интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации. Законодателем определено, что ис-

¹ Указ Президента Российской Федерации от 07.09.2010 № 1099 «О мерах по совершенствованию государственной наградной системы Российской Федерации» // СПС «КонсультантПлюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_104589/ (дата обращения 12.03.2019).

ключительные права на результаты интеллектуальной деятельности или на средства индивидуализации могут переходить к другим лицам в порядке наследования без заключения договора с правообладателем (ст. 1241 ГК РФ). По общему правилу личные неимущественные права прекращаются со смертью автора.

В силу прямого указания закона в состав наследственного имущества входят исключительные права на произведение (ст. 1283 ГК РФ), объекты смежных прав (ст. 1308.1 ГК РФ), исполнение (ст. 1318 ГК РФ), топологию интегральной микросхемы (ст. 1457.1 ГК РФ).

Исключительные права переходят к наследникам лишь в пределах оставшейся части срока их действия, по истечении которой соответствующие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации переходят в общественное достояние.

Наследники вправе обнародовать произведение после смерти наследодателя (п. 3 ст. 1268 ГК РФ), если это не противоречит его воле, которую он определенно выразил в завещании, письмах, дневниках или другом письменном документе.

К наследникам автора произведения на срок действия исключительного права на него переходит права следования, несмотря на его неотчуждаемость (п. 3 ст. 1293 ГК РФ).

К наследникам переходят и права автора служебного произведения по договору, который наследодатель заключал с работодателем, и не полученные им при жизни доходы, а право на вознаграждение за созданное наследодателем служебное произведение к наследникам не переходит (п. 2 ст. 1295 ГК РФ).

Автор — наследодатель имеет право назначить аналогично исполнителю завещания, лицу, которому доверяет осуществлять охрану собственного авторства, имени и неприкосновенности произведения после своей смерти. Полномочия на такое лицо возлагаются пожизненно. Если таких указаний нет или назначенное автором лицо отказалось исполнять соответствующие полномочия, а также после смерти назначенного наследодателем лица охрану авторства, имени автора и неприкосновенности произведения наследодателя должны осуществлять наследники автора, их правопреемники и другие заинтересованные лица (ст. 1267 ГК РФ). Подобные правила действуют в отношении исполнения после смерти исполнителя — наследодателя (ст. 1316 ГК РФ).

Ст. 1283 ГК РФ привнесла поправки в сформировавшуюся на практике ситуацию, которая была порождена использованием законодательных норм о выморочном имуществе в отношении исключи-

тельных интеллектуальных прав. На сегодняшний день после прекращения исключительного права на объект интеллектуальной собственности, которое входит в состав наследства, сам объект (произведения, фонограммы, исполнения, сообщения радио- или телепередач, изобретения, полезные модели, промышленные образцы, селекционные достижения, топологии) переходят в общественное достояние (п. 2 ст. 1283, ст. 1308.1, п. 5 ст. 1318, ст. 1327, 1331, 1364, 1425, 1457 ГК РФ) в случаях, когда:

- нет наследников ни по закону, ни по завещанию;
- нет наследников, которые имели бы право наследовать, или всех наследников отстранили от наследования (ст. 1117 ГК РФ);
- нет наследников, которые приняли бы наследство;
- все отказавшиеся от наследства наследники не указали, что отказываются в пользу какого-либо другого наследника (ст. 1158 ГК РФ).

Таким образом, принятие наследства является односторонней сделкой, влекущей за собой правовые последствия для лица, ее совершившего. Основанием для охраны наследства и управления им нотариусом выступает заявление, которое может подать наследник (один или несколько), исполнитель завещания, орган местного самоуправления, орган опеки и попечительства или другое лицо, действующие в интересах сохранения наследственного имущества.

Вопросы для самоконтроля:

1. Допустимо ли принятие наследства под условием или с оговорками?
2. В течение какого срока должно быть принято наследство и какова процедура оформления наследства?
3. Можно ли принять наследство после истечения установленного срока?
4. Что представляет собой наследственная трансмиссия?
5. Несут ли ответственность по долгам наследодателя наследники, которые приняли наследство?
6. Свидетельство о праве на наследство выдается всем наследникам совместно или каждому наследнику в отдельности; на все наследственное имущество целиком или на его отдельные части?
7. Получение свидетельства о праве на наследство — это право или обязанность наследника?
8. В порядке особого или искового производства рассматриваются требования заявителя, который не согласен с действиями нотариальной конторы, если наследник принял наследство фактическими действиями, но нотариус по каким-то причинам отказался выдать свидетельство о праве на наследство?
9. Кто осуществляет меры по охране наследственного имущества? Имеет ли право исполнитель завещания независимо принять меры по охране и управлению наследством?

10. Какие меры вправе принять нотариус для охраны наследственного имущества? Кто может и кто должен присутствовать при составлении описи наследственного имущества?

11. Каковы самые распространенные способы управления наследством? Каков порядок возмещения расходов, которые вызваны смертью наследодателя, и расходов, связанных с охраной и управлением наследством?

12. Что входит в состав наследства наследодателя — участника хозяйственного товарищества и общества, производственного кооператива, стоимость которого может быть выплачена наследникам?

13. В чем состоит специфика наследования прав, которые связаны с участием в потребительском кооперативе; имущества члена крестьянского (фермерского) хозяйства; ограниченно оборотоспособных вещей; земельных участков; невыплаченных сумм, которые предоставлялись гражданину как средства к существованию; имущества, которое было предоставлено наследодателю на льготных условиях; государственных наград, почетных и памятных знаков наследодателя; прав на результаты интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации?

14. На возмездной или безвозмездной основе осуществляется хранение и доверительное управление наследственным имуществом?

15. В какой форме заключается договор доверительного управления имуществом? Могут ли расходы на хранение и доверительное управление наследственным имуществом превысить его общую стоимость?

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

За последние годы в России создано новое гражданское право, призванное развивать и защищать складывающиеся в стране рыночные отношения. Знание и правильное применение норм нового гражданского законодательства являются в этих условиях необходимой предпосылкой успешного выступления отечественных юридических лиц системы МВД России и граждан в современном экономическом обороте и надлежащей правовой защиты их имущественных прав и интересов, обусловленных состоянием и тенденциями развития современного гражданского законодательства и задачами подготовки специалистов в образовательных организациях системы МВД России.

В представленном учебнике рассмотрены институты гражданского права, которые имеют неоднозначное толкование на практике. Учебник содержит также подробный анализ основных нерешенных или трудно решаемых проблем. Освещая всю традиционную проблематику особенной части гражданского права и развития его как учебного предмета, автор учебника уделяет особое внимание научным проблемам отдельных видов обязательств, прав на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации и наследственного права, а также практическим вопросам применения законодательных норм, особенно в части юридической ответственности за их нарушения.

СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Нормативные правовые акты:

1. Парижская конвенция об охране промышленной собственности от 20.03.1883 [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс». — Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5111/
2. Бернская Конвенция по охране литературных и художественных произведений от 09.09.1886 (ред. от 28.09.1979) // Бюллетень международных договоров. 2003. № 9.
3. Соглашение о международной регистрации знаков (Мадрид, 14.04.1891) // Публикация ВОИС № 260 (R), 1992.
4. Всемирная (Женевская) конвенция об авторском праве (в ред. 1952 и 1971 гг.). (Заключена в г. Женеве 06.09.1952) // Собрание постановлений Правительства СССР. Отдел второй. 1973. № 24. Ст. 139.
5. Соглашение о международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (Ницца, 15.06.1957) // Публикация ВОИС № 292 (R), 1992.
6. Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности. Подписана в Стокгольме 14.07.1967. Ратифицирована Указом Президиума Верховного Совета СССР от 19.09.1968 // Ведомости ВС СССР. 1968. № 40. Ст. 363.
7. Международная конвенция по охране новых сортов растений (вместе с «Сортами, на которые распространяется охрана по каждому из видов растений», «Рекомендацией» и «Заявлением») (Париж, 02.12.1961) // Международные соглашения по охране промышленной собственности. Москва: МГИМО, 1968.
8. Евразийская патентная конвенция (Москва, 09.09.1994) // СЗ РФ. 1996. № 20. Ст. 2323.
9. Договор о патентной кооперации (Вашингтон, 19.06.1970) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XXXIV. Москва: Международные отношения, 1980. С. 55–89.
10. Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС/TRIPS) (Марракеш, 15.04.1994) // СЗ РФ. 2012. № 37 (приложение, ч. VI). Ст. 2818–2849.
11. Соглашение о партнерстве и сотрудничестве, учреждающее партнерство между Российской Федерацией, с одной стороны, и Европейскими сообществами и их государствами-членами, с другой стороны (о. Корфу, 24.06.1994) // СЗ РФ. 1998. №16. Ст. 1802.
12. Договор ВОИС по авторскому праву (подписан 20.12.1996) [Электронный ресурс] // СПС «КонсультантПлюс». — Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=INT&n=9480#0>. — Загл. с экрана.
13. Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге // СЗ РФ. 1999. № 32. Ст. 4040.
14. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных законами Российской Федера-

ции о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СЗ РФ. 2009. № 4. Ст. 445.

15. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ. // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

16. Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 382.

17. Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30.04.1999 № 81-ФЗ // СЗ РФ. 1999. № 18. Ст. 2207.

18. Часть вторая Налогового кодекса Российской Федерации от 05.08.2000 № 117-ФЗ. Глава 25.3 Государственная пошлина // СЗ РФ. 2000. №32. Ст. 3340.

19. Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 №136-ФЗ // СЗ РФ 2001. № 14. Ст. 4147.

20. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ. Раздел V. (Ст. 1110–1185) // СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4552.

21. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ // СЗ РФ. 2005. № 1. Ст. 14.

22. Водный кодекс Российской Федерации от 03.06.2006 № 74-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 23. Ст. 2381.

23. Лесной кодекс Российской Федерации от 04.12.2006 № 200-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 50. Ст. 5278.

24. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ. Гл. 69 // СЗ РФ. 2006. № 52 (Ч. 1). Ст. 5496.

25. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 10. Ст. 357.

26. Закон РСФСР от 02.12.1990 №395-1 «О банках и банковской деятельности» // СЗ РФ. 1996. № 6. Ст. 492.

27. Федеральный закон от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей» // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 140.

28. Федеральный закон от 19.06.1992 № 3085-1 «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Российской Федерации» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 30. Ст. 1788.

29. Закон Российской Федерации от 27.11.1992 № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации» (с изм. от 26.07.17) // Ведомости РФ. 1993. № 2. Ст. 56.

30. Федеральный закон от 29.12.1994 № 79-ФЗ «О государственном материальном резерве» (в ред. 05.04.2016) // СЗ РФ. 1995. № 1. Ст. 3.

31. Федеральный закон от 02.12.1994 № 53-ФЗ «О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд» // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3303.

32. Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

33. Федеральный закон от 08.12.1995 № 193-ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации» // СЗ РФ. 1995. № 50. Ст. 4870.

34. Федеральный закон от 03.08.1995 № 123-ФЗ «О племенном животноводстве» // СЗ РФ. 1995. № 32. Ст. 3199.
35. Федеральный закон от 26.01.1996 №15-ФЗ «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 411.
36. Федеральный закон от 05.07.1996 № 86-ФЗ «О государственном регулировании в области генно-инженерной деятельности» // СЗ РФ. 1996. № 28. Ст. 3348.
37. Федеральный закон от 23.08.1996 № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике»// СЗ РФ. 1996. № 35. Ст. 4137.
38. Федеральный закон от 08.05.1996 № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» // СЗ РФ. 1996. № 20. Ст. 2321.
39. Закон Российской Федерации от 22.04.1996 №39-ФЗ «О рынке ценных бумаге» // СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918.
40. Федеральный закон от 23.08.1996 № 127-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «О науке и государственной научно-технической политике» // СЗ РФ. 1996. № 35. Ст. 4137.
41. Федеральный закон от 24.11.1996 № 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» // СЗ РФ. 1996. № 49. Ст. 5491.
42. Закон Российской Федерации от 11.03.1997 № 48-ФЗ «О переводном и простом векселе» // СЗ РФ. 1997. № 11. Ст. 1238.
43. Федеральный закон от 24.10.1997 № 134-ФЗ «О прожиточном минимуме в Российской Федерации» // СЗ РФ. 1997. № 43. Ст. 4904.
44. Федеральный закон от 17.12.1997 № 149-ФЗ «О семеноводстве» // СЗ РФ. 1997. № 51. Ст. 5715.
45. Федеральный закон от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» // СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.
46. Закон Российской Федерации от 24.07.1998 № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний» // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3803.
47. Федеральный закон от 28.03.1998 № 52-ФЗ «Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации» // СЗ РФ. 1998. № 13. Ст. 1474.
48. Федеральный закон от 29.10.1998 № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» // СЗ РФ. 1998. № 44. Ст. 5394.
49. Федеральный закон от 16.07.1999 № 165-ФЗ «Об основах обязательного социального страхования» от 16.07.1999 // СЗ РФ. 1999. № 29. Ст. 3686.
50. Закон Российской Федерации от 17.07.1999 №176-ФЗ «О почтовой связи» // СЗ РФ. 1999. № 29. Ст. 3697.

51. Федеральный закон от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» // СЗ РФ. 1999. № 9. Ст. 1096.
52. Федеральный закон от 09.07.1999 № 160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»// СЗ РФ. 1999. № 28. Ст. 3493.
53. Федеральный закон от 26.11.2001 № 147-ФЗ «О введении в действие части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2001. № 49. Ст.4553.
54. Федеральный закон от 29.11.2001 № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» // СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4562.
55. Федеральный закон от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. 2001. № 33. Ст. 3431.
56. Федеральный закон от 27.12.2002 № 184-ФЗ «О техническом регулировании» // СЗ РФ. 2002. № 52 (Ч.1). Ст. 5140.
57. Закон РСФСР от 10.07.2002 №86-ФЗ «О Центральном банке РСФСР (Банке России)» // СЗ РФ. 2002. № 28. Ст. 2790.
58. Федеральный закон от 25.04.2002 № 40 «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» // СЗ РФ. 2002. № 18. Ст. 1720.
59. Федеральный закон от 24.07.2002 № 111-ФЗ «Об инвестировании средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3028.
60. Федеральный закон от 10.01.2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» // СЗ РФ. 2002. № 2. Ст. 133.
61. Федеральный закон от 27.12.2003 «О страховании физических лиц в банках Российской Федерации» // СЗ РФ. 2003. № 52. Ст. 5029.
62. Федеральный закон от 11.11.2003 № 138-ФЗ «О лотереях» // СЗ РФ. 2003. № 46. Ст. 4434.
63. Федеральный закон от 10.12.2003 № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»// СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4859.
64. Федеральный закон от 11.06.2003 № 74-ФЗ «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» // СЗ РФ. 2003. № 24. Ст. 2249.
65. Федеральный закон от 07.07.2003 № 112-ФЗ «О личном подсобном хозяйстве» // СЗ РФ. 2003. № 28. Ст. 2881.
66. Федеральный закон от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» // СЗ РФ. 2003. № 13. Ст. 1177.
67. Федеральный закон от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» // СЗ РФ. 2003. № 28. Ст. 2895.
68. Федеральный закон от 10.01.2003 № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» // СЗ РФ. 2003. № 2. Ст. 170.
69. Федеральный закон от 30.06.2003 № 87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности» // СЗ РФ. 2003. № 27 (Ч. 1). Ст. 2701.
70. Федеральный закон от 30.12.2004 № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о вне-

сении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2005. № 1. Ст. 40.

71. Федеральный закон от 30.12.2004 №218-ФЗ «О кредитных историях» // СЗ РФ. 2005. № 1. Ст. 44.

72. Федеральный закон от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» // СЗ РФ. 2004. № 32. Ст. 3283.

73. Федеральный закон от 21.07.2005 № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» // СЗ РФ. 2005. № 31. Ст. 3126.

74. Федеральный закон от 29.12.2006 № 244-ФЗ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2007. № 1. Ст. 7.

75. Федеральный закон от 18.12.2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2006. № 52. Ст. 5497.

76. Федеральный закон от 29.12.2006 № 264-ФЗ «О развитии сельского хозяйства» // СЗ РФ. 2007. № 1. Ст. 1.

77. Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»// СЗ РФ. 2006. № 31 (Ч. 1). Ст. 3448.

78. Федеральный закон от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» // СЗ РФ. 2007. № 46. Ст. 5555.

79. Федеральный закон от 19.07.2007 №196-ФЗ «О ломбардах» // СЗ РФ. 2007. № 31. Ст. 3992.

80. Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» (ст.86) // СЗ РФ. 2007. № 41. Ст. 4849.

81. Федеральный закон от 29.04.2008 № 57-ФЗ «О порядке осуществления иностранных инвестиций в хозяйственные общества, имеющие стратегическое значение для обеспечения обороны страны и безопасности государства» // СЗ РФ. 2008. № 18. Ст. 1940.

82. Федеральный закон от 30.12.2008 № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» // СЗ РФ. 2009. № 1. Ст. 15.

83. Федеральный закон от 30.12.2008 № 316-ФЗ «О патентных поверенных» // СЗ РФ. 2009. № 1. Ст. 24.

84. Федеральный закон от 25.12.2008 № 284-ФЗ «О передаче прав на единые технологии»// СЗ РФ. 2008. № 52 (Ч. 1). Ст. 6239.

85. Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 1. Ст. 2.

86. Федеральный закон от 17.07.2009 № 145-ФЗ «О государственной компании “Российские автомобильные дороги” и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2009. № 29. Ст. 3582.

87. Федеральный закон от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2009. № 48. Ст. 5711.

88. Федеральный закон от 18.07.2009 № 181-ФЗ «Об использовании государственных ценных бумаг Российской Федерации для повышения капитализации банков» // СЗ РФ. 2009. № 29. Ст. 3618.

89. Федеральный закон от 08.05.2010 № 83-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием правового положения государственных (муниципальных) учреждений» // СЗ РФ. 2010. № 19. Ст. 2291.

90. Федеральный закон от 27.07.2010 № 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг» // СЗ РФ. 2010. № 31. Ст. 4179.

91. Федеральный закон от 29.11.2010 № 326-ФЗ «Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 49. Ст. 6422.

92. Федеральный закон от 27.11.2010 № 311-ФЗ «О таможенном регулировании в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2010. № 48. Ст. 6252.

93. Федеральный закон от 30.04.2010 № 68-ФЗ «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» // СЗ РФ. 2010. № 18. Ст. 2144.

94. Федеральный закон от 19.07.2011 № 247-ФЗ «О социальных гарантиях сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации» // СЗ РФ. 2011. № 30. Ст. 4595.

95. Федеральный закон от 30.11.2011 № 342-ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации» // СЗ РФ. 2011. № 49. Ст. 7020.

96. Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ «О полиции» // СЗ РФ. 2011. № 7. Ст. 900.

97. Федеральный закон от 21.11.2011 № 325-ФЗ «Об организованных торгах» // СЗ РФ. 2011. № 48. Ст. 6726.

98. Федеральный закон от 07.02.2011 № 7-ФЗ «О клиринге и клиринговой деятельности» // СЗ РФ. 2011. № 7. Ст. 904.

99. Федеральный закон от 07.12.2011 № 414-ФЗ «О центральном депозитарии» // СЗ РФ. 2011. № 50. Ст. 5376.

100. Федеральный закон от 28.11.2011 № 335-ФЗ «Об инвестиционном товариществе» // СЗ РФ. 2011. № 49. Ст. 7013.

101. Федеральный закон от 30.12.2012 № 302-ФЗ «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2012. № 53 (Ч. 1). Ст. 7627.

102. Федеральный закон от 29.12.2012 № 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2012. № 53 (Ч. 1). Ст. 7598.

103. Федеральный закон от 29.12.2012 № 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе» // СЗ РФ. 2012. № 53 (Ч. 1). Ст. 7600.

104. Федеральный закон от 07.05.2013 № 100-ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2013. № 19. Ст. 2327.

105. Федеральный закон от 02.07.2013 № 142-ФЗ «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2013. № 27. Ст. 3434.

106. Федеральный закон от 02.07.2013 № 187-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам защиты интеллектуальных прав в информационно-телекоммуникационных сетях» // СЗ РФ. 2013. № 27. Ст. 3479.

107. Федеральный закон от 23.07.2013 № 222-ФЗ «О внесении изменений в часть четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2013. № 30 (Ч. 1). Ст. 4055.

108. Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» // СЗ РФ. 2013. № 14. Ст. 1652.

109. Федеральный закон от 21.12.2013 № 363-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона “О потребительском кредите (займе)”» // СЗ РФ. 2013. № 51. Ст. 6683.

110. Федеральный закон от 21.12.2013 № 379-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2013. № 51. Ст. 6699.

111. Федеральный закон от 12.03.2014 № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 11. Ст. 1100.

112. Федеральный закон от 31.12.2014 № 530-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части усиления мер противодействия обороту контрафактной продукции и контрабанде алкогольной продукции и табачных изделий» // СЗ РФ. 2015. № 1. Ст. 83.

113. Федеральный закон от 31.12.2014 № 512-ФЗ «О внесении изменений в статью 665 части второй Гражданского кодекса Российской Федерации и ФЗ “О финансовой аренде (лизинге)”» // СЗ РФ. 2015. № 1 (часть I). Ст. 65.

114. Федеральный закон от 29.06.2015 № 210-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. № 27. Ст. 4001.

115. Федеральный закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» // СЗ РФ. 2015. № 29 (Ч. I). Ст. 4344.

116. Федеральный закон от 13.07.2015 № 220-ФЗ «Об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2015. № 29 (Ч. 1). Ст. 4346.

117. Указ Президента Российской Федерации от 07.10.1993 № 1607 «О государственной политике в области охраны авторского права и смежных прав» // Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации. 1993. № 41. Ст. 3920.

118. Указ Президента Российской Федерации от 09.12.1996 № 1660 (с изм. от 07.07.2009) «О передаче в доверительное управление закрепленных в федеральной собственности акций акционерных обществ, созданных в процессе приватизации» // СЗ РФ. 1996. № 51. Ст. 5764.

119. Указ Президента Российской Федерации от 24.05.2011 № 673 «О Федеральной службе по интеллектуальной собственности» // СЗ РФ. 2011. № 22. Ст. 3155.

120. Указ Президента Российской Федерации от 07.05.2012 № 599 «О мерах по реализации государственной политики в области образования и науки» // СЗ РФ. 2012. № 19. Ст. 2336.

121. Указ Президента Российской Федерации от 25.06.2012 № 882 «Об Управлении Президента Российской Федерации по научно-образовательной политике» (вместе с «Положением об Управлении Президента Российской Федерации по научно-образовательной политике») // СЗ РФ. 2012. № 27. Ст. 3675.

122. Постановление Совета Министров Российской Федерации от 14.08.1993 № 812 «Основные положения порядка заключения государственных контрактов (договоров подряда) на строительство объектов для федеральных государственных нужд в Российской Федерации» // Собрание актов РФ. 1993. № 34. Ст. 3189.

123. Постановление Правительства Российской Федерации от 22.06.1994 № 744 «О порядке размещения централизованных инвестиционных ресурсов на конкурсной основе» // СЗ РФ. 1994. № 9. Ст. 1025.

124. Постановление Правительства Российской Федерации от 26.09.1994 № 1094 «Об оформлении взаимной задолженности предприятий и организаций векселями единого образца и развитии вексельного обращения» // СЗ РФ. 1994. № 23. Ст. 2571; 1996. № 2. Ст. 126.

125. Постановление Правительства Российской Федерации от 21.03.1994 № 218 (с изм. от 18.06.2012) «О минимальных ставках авторского вознаграждения за некоторые виды использования произведений литературы и искусства» // Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации. 1994. № 13. Ст. 994.

126. Постановление Правительства Российской Федерации от 17.11.1994 № 1264 «Об утверждении Правил по киновидеообслуживанию населения» // СЗ РФ. 1994. № 31. Ст. 3282.

127. Постановление Правительства Российской Федерации от 07.03.1995 № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» // СЗ РФ. 1995. № 11. Ст. 997.

128. Постановление Правительства Российской Федерации от 15.08.1997 № 1036 «Об утверждении Правил оказания услуг общественного питания» // СЗ РФ. 1997. № 34. Ст. 3980.

129. Постановление Правительства Российской Федерации от 07.08.1997 № 989 «О порядке передачи в доверительное управление закрепленных в федеральной собственности акций акционерных обществ, созданных в процессе приватизации, и заключении договоров доверительного управления этими акциями» // СЗ РФ. 1997. № 45. Ст. 5193.

130. Постановление Правительства Российской Федерации от 06.06.1998 № 569 «Об утверждении Правил комиссионной торговли непродовольственными товарами» // СЗ РФ. 1998. № 24. Ст. 2733.

131. Постановление Правительства Российской Федерации от 29.07.1998 № 855 «О мерах по реализации Федерального закона “Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации”» // СЗ РФ. 1998. № 32. Ст. 3900; 2008. № 38. Ст. 4314.

132. Постановление Правительства Российской Федерации от 11.04.2001 № 290 «Об утверждении Правил оказания услуг (выполнения работ) по техническому обслуживанию и ремонту автотранспортных средств» // СЗ РФ. 2001. № 17. Ст. 1712.

133. Постановление Правительства Российской Федерации от 27.05.2002 № 351 «Правила совершения завещательных распоряжений правами на денежные средства в банках» // СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2097.

134. Постановление Правительства Российской Федерации от 27.05.2002 № 350 «Об утверждении предельного размера вознаграждения по договору хранения наследственного имущества и договору доверительного управления наследственным имуществом» // СЗ РФ. 2002. № 22. Ст. 2096.

135. Постановление Правительства Российской Федерации от 03.12.2004 № 739 «О полномочиях федеральных органов исполнительной власти по осуществлению прав собственника имущества федерального государственного унитарного предприятия» // СЗ РФ. 2004. № 50. Ст. 5074.

136. Постановление Правительства Российской Федерации от 15.04.2005 № 222 «Об утверждении Правил оказания услуг телеграфной связи» // СЗ РФ. 2005. № 17. Ст. 1557.

137. Постановление Правительства Российской Федерации от 06.06.2005 № 353 «Об утверждении Правил оказания услуг связи проводного радиовещания» // СЗ РФ. 2005. № 40. Ст. 4601.

138. Постановление Правительства Российской Федерации от 23.01.2006 № 32 «Об утверждении Правил оказания услуг связи по передаче данных» // СЗ РФ. 2006. № 5. Ст. 553.

139. Постановление Правительства Российской Федерации от 05.03.2007 № 145 «О порядке организации и проведения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий» // СЗ РФ. 2007. № 11. Ст. 1336.

140. Постановление Правительства Российской Федерации от 23.08.2007 № 540 «О составе и порядке представления организатором азартных игр сведений, необходимых для осуществления контроля за соблюдением требований законодательства о государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр» // СЗ РФ. 2007. № 35. Ст. 4323.

141. Постановление Правительства Российской Федерации от 18.06.2007 № 376 «Об утверждении Положения о создании и ликвидации игорных зон» // СЗ РФ. 2007. № 26. Ст. 3181.

142. Постановление Правительства Российской Федерации от 10.12.2008 № 941 (ред. от 22.03.2016) «Об утверждении Положения о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией перехода исключительных прав к другим лицам и договоров о распоряжении этими правами» // СЗ РФ. 2008. № 51. Ст. 6170.

143. Постановление Правительства Российской Федерации от 31.12.2010 № 1227 «Об особенностях лицензирования деятельности страховых медицинских организаций в сфере обязательного медицинского страхования и признании утратившими силу некоторых актов Правительства Российской Федерации» // СЗ РФ. 2011. № 2. Ст. 390.

144. Постановление Правительства Российской Федерации от 26.12.2011 № 1130 «О лицензировании деятельности по организации и проведению азартных игр в букмекерских конторах и тотализаторах» (ред. 30.08.2017) // СЗ РФ. 2012. № 1. Ст. 169.

145. Постановление Правительства Российской Федерации от 10.11.2011 № 924 «Об утверждении перечня технически сложных товаров» // СЗ РФ. 2011. № 46. Ст. 6539.

146. Постановление Правительства Российской Федерации от 04.10.2012 № 1006 «Об утверждении Правил предоставления медицинскими организациями платных медицинских услуг» // СЗ РФ. 2012. № 41. Ст. 5628.

147. Постановление Правительства Российской Федерации от 31.01.2013 № 70 (с изм. от 20.08.2014) «О порядке определения стойкой утраты трудоспособности сотрудника органов внутренних дел Российской Федерации» (вместе с «Правилами определения стойкой утраты трудоспособности сотрудника органов внутренних дел Российской Федерации») // СЗ РФ. 2013. № 6. Ст. 554.

148. Постановление Правительства Российской Федерации от 05.08.2013 № 661 «Об утверждении Правил разработки, утверждения федеральных государственных образовательных стандартов и внесения в них изменений» // СЗ РФ. 2013. № 33. Ст. 4377.

149. Постановление Правительства Российской Федерации от 15.04.2014 № 295 «Об утверждении государственной программы Российской Федерации “Развитие образования” на 2013–2020 годы» // СЗ РФ. 2014. № 17. Ст. 2058.

150. Постановление Правительства Российской Федерации от 15.04.2014 № 345 «Об утверждении государственной программы Российской Федерации “Обеспечение общественного порядка и противодействие преступности”» // СЗ РФ. 2014. № 18 (Ч. 4). Ст. 2188.

151. Постановление Правительства Российской Федерации от 09.12.2014 № 1342 «О порядке оказания услуг телефонной связи» // СЗ РФ. 2014. № 51. Ст. 7431.

152. Постановление Правительства Российской Федерации от 06.03.2014 № 169 «Об утверждении типового договора обязательного государственного страхования, осуществляемого в соответствии с Федеральным законом “Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы”» // СЗ РФ. 2014. № 11. Ст. 1147.

153. Постановление Правительства Российской Федерации от 31.10.2015 № 1178 «О типовом договоре купли-продажи лесных насаждений» // СЗ РФ. 2015. № 45. Ст. 6266.

154. Постановление Правительства Российской Федерации от 25.08.2015 № 884 «Об управлении федеральным имуществом, находящимся за пределами Российской Федерации» (вместе с Положением об управлении федеральным имуществом, находящимся за пределами Российской Федерации) // СЗ РФ. 2015. № 36. Ст. 5028.

155. Распоряжение Правительства Российской Федерации от 27.10.2012 № 1995-р «Об утверждении Концепции федеральной целевой программы “Повышение безопасности дорожного движения в 2013–2020 годах”» // СЗ РФ. 2012. № 45. Ст. 6282.

156. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 20.12.1994 № 10 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1995. № 3.

157. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.10.1997 № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки» // Вестник ВАС РФ. 1998. № 3.

158. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.1998 № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами» // Вестник ВАС РФ. 1998. № 11.

159. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 19.04.1999 № 5 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с заключением, исполнением и расторжением договоров банковского счета» // Вестник ВАС РФ. 1999. № 7.

160. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 5, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 2009. № 6.

161. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26.01.2010 № 1 «О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2010. № 3.

162. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28.06.2012 № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2012. № 9.

163. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 11.12.2012 № 30 «О практике рассмотрения судами дел, связанных с реализацией прав граждан на трудовые пенсии» (п. 33) // Бюллетень ВС РФ. 2013. № 2.

164. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28.06.2012 № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» // Бюллетень ВС РФ. 2012. № 9.

165. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27.06.2013 № 20 «О применении судами законодательства о добровольном страховании имущества граждан» // Бюллетень ВС РФ. 2013. № 8.

166. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.07.2013 № 51 «О начале деятельности Суда по интеллектуальным правам» // Патенты и лицензии. 2013. № 8.

167. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» // Российская газета. 2016. № 70.

168. Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 16.06.2009 № 9-П «По делу о проверке конституционности пункта 1 статьи 1070 и абзаца третьего статьи 1100 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан М.Ю. Карелина, В.К. Рогожкина и М.В. Филандрова» // СЗ РФ. 2009. № 27. Ст. 3382.

169. Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 23.12.2013 № 29-П «По делу о проверке конституционности абзаца первого пункта 1 статьи 1158 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина М.В. Кондрачука» // СЗ РФ. 2014. № 1. Ст. 79.

170. Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 07.04.2015 № 7-П «По делу о проверке конституционности положений пунктов 1 и 2 статьи 1064 Гражданского кодекса Российской Федерации и пункта “а” части второй статьи 166 Уголовного кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина В.В. Кряжева» // СЗ РФ. 2015. № 16. Ст. 2460.

171. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 5, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 2009. № 6.

172. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.2012 № 60 (ред. от 02.07.2013) «О некоторых вопросах,

возникших в связи с созданием в системе арбитражных судов Суда по интеллектуальным правам» // Вестник ВАС РФ. 2012. № 12.

173. Приказ МВД России от 09.10.2012 № 924 (ред. 20.04.2015) «Об утверждении Инструкции об организации работы по обязательному государственному страхованию жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации, военнослужащих внутренних войск МВД России, граждан, призванных на военные сборы во внутренние войска МВД России» (Зарегистрировано в Минюсте России 06.02.2013 № 26880) // Российская газета. 2013. № 39.

174. Приказ МВД России от 18.06.2012 № 590 (ред. от 22.04.2015) «Об утверждении Инструкции о порядке осуществления выплат в целях возмещения вреда, причиненного в связи с выполнением служебных обязанностей, сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации или их близким родственникам» // Российская газета. 2012. № 186.

175. Приказ Минтранса России от 19.12.2013 № 473 «Об утверждении Правил перевозок пассажиров, багажа, грузобагажа железнодорожным транспортом» // Российская газета. 2014. № 172.

176. Приказ Минкомсвязи России от 31.07.2014 № 234 «Об утверждении Правил оказания услуг почтовой связи» // Российская газета. 2014. № 299.

177. Приказ МВД России от 02.04.2018 № 190 «О требованиях к состоянию здоровья граждан, поступающих на службу в органы внутренних дел Российской Федерации, и сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации, перечнях дополнительных обязательных диагностических исследований, проводимых до начала медицинского освидетельствования, формах документации, необходимых для деятельности военно-врачебных комиссий, порядке проведения контрольного обследования и повторного освидетельствования и о признании утратившими силу некоторых нормативных правовых актов» [Электронный ресурс]. — Режим доступа: СПС «Гарант»: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/71835384/>. — Загл. с экрана.

178. Положение о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда (утв. указом Президиума Верховного Совета СССР от 18.05.1981) // Ведомости ВС СССР. 1981. № 21. Ст. 741.

179. Положение о подрядных торгах в Российской Федерации, утв. распоряжением Госкомимущества Российской Федерации и Государственного комитета Российской Федерации по вопросам архитектуры и строительства от 13.04.1993 № 660-р/18-7 // БНА. 1993. № 8.

180. Положение о правилах осуществления перевода денежных средств, утв. Банком России 19.06.2012 № 383-П // Вестник Банка России. 2012. № 34.

181. Инструкция Банка России от 30.05.2014 № 153-И «Об открытии и закрытии банковских счетов, счетов по вкладам (депозитам), депозитных счетов» // Вестник Банка России. 2014. № 60.

182. Правила продажи отдельных видов товаров, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 № 55 // СЗ РФ. 1998. № 4. Ст. 482.

183. Правила комиссионной торговли непродовольственными товарами (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 06.06.1998 № 569) // СЗ РФ. 1998. № 24. Ст. 2733.

184. Правила продажи товаров по образцам (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 21.07.1997 № 918) // СЗ РФ. 1998. № 4. Ст. 482.

185. Правила продажи товаров дистанционным способом (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612) // СЗ РФ. 2007. № 41. Ст. 4894.

186. Правила предоставления коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 06.05.2011 № 354) // СЗ РФ. 2011. № 22. Ст. 3168.

187. Правила оказания услуг по организации проезда транспортных средств по платным автомобильным дорогам общего пользования федерального значения, платным участкам таких автомобильных дорог (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 19.01.2010 № 18) // СЗ РФ. 2010. № 4. Ст. 416.

188. Правила оказания платных ветеринарных услуг (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 06.08.1998 № 898) // СЗ РФ. 1998. № 33. Ст. 4012.

189. Правила оказания услуг общественного питания (утв. постановлением Правительства Российской Федерации от 15.08.1997 № 1036) // СЗ РФ. 1997. № 34. Ст. 3980.

190. Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.07.1997 № 18 «Обзор разрешения споров, связанных с использованием векселя в хозяйственном обороте» // Вестник ВАС РФ. 1997. № 10.

191. Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 15.01.1999 № 39 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с использованием аккредитивной и инкассовой форм расчетов» // Вестник ВАС РФ. 1999. № 4.

192. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29.09.1999 № 48 «О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1999. № 11.

193. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 11.01.2000 № 49 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением норм о неосновательном обогащении» // Вестник ВАС РФ. 2000. № 3.

194. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» // Вестник ВАС РФ. 2008. № 2.

195. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.09.2011 № 146 «Обзор судебной практики по не-

которым вопросам, связанным с применением к банкам административной ответственности за нарушение законодательства о защите прав потребителей при заключении кредитных договоров» // Вестник ВАС РФ. 2011. № 11.

196. Обзор практики разрешения споров, возникающих по договорам купли-продажи недвижимости (приложение к Информационному письму Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.11.1997 № 21) // Вестник ВАС РФ. 1998. № 1.

Основная литература:

1. Гражданское право: учебник. В 2 т. Т. 2 / под ред. Б. М. Гонгало. Москва: Статут, 2018. — 560 с.

2. Гражданское право: учебник: в 3 т. Т. 2 / под ред. А. П. Сергеева. — 2-е изд., перераб. и доп. Москва: Проспект, 2017. — 880 с.

3. Гражданское право: учебник: в 3 т. Т. 3 / под ред. А. П. Сергеева. — 2-е изд., перераб. и доп. Москва: Проспект, 2016. — 736 с.

4. Молчанов А. А. Гражданское право (Общая и особенная части): курс лекций. Санкт-Петербург: Изд-во СПб ун-та МВД России. 2017. — 488 с.

Дополнительная литература:

1. Авторские и смежные с ними права: постатейный комментарий глав 70 и 71 Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. П. В. Крашениникова. Москва: Статут, 2010. — 480 с.

2. Авторское право и смежные права: учебник / под ред. И. А. Близнеца, К. Б. Леонтьева. Москва: Проспект, 2016. — 452 с.

3. Астапова Т. Ю. Обращение взыскания на право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, принадлежащее должнику-лицензиату // Законы России: опыт, анализ, практика. 2013. № 5. С. 53–56.

4. Белов В. Е. Поставка товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд: правовое регулирование. Москва: Норма; Инфра-М, 2011. — 303 с.

5. Беневоленская З. Э. Доверительное управление имуществом. История и современность // Предпринимательское право. 2011. № 3. С. 2–6.

6. Богданов В. П., Богданова И. С. Возмещение вреда, причиненного незаконными действиями правоохранительных органов и судов: некоторые вопросы теории и практики // Адвокат. 2013. № 1. С. 24–36.

7. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Книга первая: Общие положения. Москва: Статут, 2011. — 847 с.

8. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества. Москва: Статут, 2011. — 780 с.

9. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. Москва: Статут, 2011. — 1055 с.

10. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Книга четвертая: Договоры о перевозке, буксировке, транспортной экспедиции и иных услуг в сфере транспорта. Москва: Статут, 2011. — 910 с.

11. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Книга пятая. В 2 т. Т. 1: Договоры о займе, банковском кредите и факторинге. Договоры, направленные на создание коллективных образований. Москва: Статут, 2011. — 736 с.
12. Бычков А. И. Условие о праве пожизненного владения и пользования квартирой в договоре дарения // Юрист. 2012. № 24. С. 3–7.
13. Вайпан В. А. Правовое регулирование транспортной деятельности // Право и экономика. 2012. № 6. С. 18–42.
14. Витрянский В. В. Договор перевозки. Москва: Статут, 2010. — 526 с.
15. Власова Н. В. Агентский договор в российском законодательстве и международной коммерческой практике // Журнал российского права. 2013. № 3. С. 100–109.
16. Волочай Ю. А. Приобретение права собственности на недвижимое имущество по договору: сравнительный анализ законодательства России и Германии. Москва: Статут, 2013. — 223 с.
17. Воронцова С. В. К вопросу о правовом обеспечении деятельности по предоставлению банковских услуг в части оборота электронных платежей // Правовые вопросы связи. 2012. № 1. С. 13–16.
18. Вольвач Я. В. Туристские услуги как объект гражданских правоотношений: монография. Москва: Норма, Инфра-М, 2012. — 128 с.
19. Гаврилов Э. П. О правовом регулировании использования ноу-хау // Патенты и лицензии. 2012. № 6. С. 11–21; № 7. С. 4–9.
20. Гербутов В. С. Навязанное обогащение. К учению об обогащении по российскому праву // Вестник гражданского права. 2011. № 2. С. 119–152.
21. Гринь Е. С., Гринь О. С. Договорные формы коммерциализации результатов научной деятельности // Актуальные проблемы российского права. 2016. № 6. С. 141–149.
22. Гришаев С. П. Наследственное право: учебно-практическое пособие. Москва: Проспект, 2013. — 125 с.
23. Городов О. А. Правовая охрана и использование единых технологий, созданных за счет или с привлечением бюджетных средств: монография. Москва: Волтерс Клувер, 2010. — 160 с.
24. Девлятшин Б. Б. О случаях прекращения правовой охраны товарного знака // Юрист. 2013. № 2. С. 26–28.
25. Добрачев Д. В. Развитие института возмещения убытков в свете модернизации российского гражданского законодательства: научно-практическое пособие. Москва: Юстицинформ, 2012. — 224 с.
26. Евстигнеев Э. А. Правовая природа юридически значимых сообщений // Вестник гражданского права. 2012. № 5. С. 37–65.
27. Егоров К. В. Правомерный вред в медицине. Москва: Статут, 2011. — 173 с.
28. Егорова М. А. Правовой режим зачета в гражданско-правовых обязательствах. Москва: Дело; РАНХиГС, 2012. — 240 с.
29. Евтеев М. И. Договорно-правовые средства регулирования ломбардной деятельности // Гражданское право. 2012. № 2. С. 39–41.

30. Еременко В. И. О правовой охране смежных прав в Российской Федерации // Законодательство и экономика. 2012. № 2. С. 30–55.
31. Еременко В. И. Особенности правовой охраны топологий интегральных микросхем в Российской Федерации // Законодательство и экономика. 2012. № 3. С. 21–40.
32. Еременко В. И. Принцип исчерпания права на товарный знак и проблемы параллельного импорта // Законодательство и экономика. 2013. № 6. С. 46–55.
33. Ермакова Е. А. Нарушение прав на фирменные наименования, состоящие из указания на вид деятельности // Имущественные отношения в Российской Федерации. 2013. № 7. С. 89–93.
34. Ершов О. Г. Организационно-правовая природа договора генерального подряда в строительстве // Адвокат. 2012. № 9. С. 53–57.
35. Иванов Н. В. Авторские и смежные права в музыке: учебно-практич. пособие // под ред. А. П. Сергеева. Москва: Проспект, 2013. — 159 с.
36. Кабанова И. Е. Правовое воздействие на развитие лизинга недвижимости в Российской Федерации // Юрист. 2012. № 19. С. 14–17.
37. Кирилловых А. А. Договор инвестиционного товарищества // Законодательство и экономика. 2012. № 6. С. 12–27.
38. Кирилловых А. А. Завещательное распоряжение в современном гражданском праве. Москва: Деловой двор, 2011. — 87 с.
39. Кичик К. В. Государственный (муниципальный) заказ России. Правовые проблемы формирования, размещения и исполнения: монография. Москва: Юстицинформ, 2012. — 202 с.
40. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. П. В. Крашенинникова. Москва: Статут, 2012. — 336 с.
41. Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). Научно-практический // под ред. Ю. А. Дмитриева, А. А. Молчанова. Москва: Деловой двор, 2008. — 864 с.
42. Косаренко Н. Н. Правовое обеспечение публичных интересов в сфере страхования: монография. Москва: Волтерс Клувер, 2010. — 320 с.
43. Котенко Е. С. Авторские права на мультимедийный продукт: монография. Москва: Проспект, 2013. — 128 с.
44. Куртяк И. В., Молчанов А. А., Шуваев А. В. Защита неимущественных прав полиции: научно-практическое пособие. Санкт-Петербург: Изд-во СПб ун-та МВД России, 2015. — 136 с.
45. Малеина М. Н. Публичное обещание награды и обращение отозвавшегося лица: спорные вопросы теории и практики // Юрист. 2012. № 21. С. 3–8.
46. Маслова Т. А. Медицинское страхование граждан: новшества, возможности выбора. Москва: Библиотечка «Российской газеты», 2011. Вып. 23. — 192 с.
47. Матанцев Д. А. Проблемы возмещения вреда, возникшего вследствие злоупотребления правом // Юридический мир. 2012. № 9. С. 33–34.
48. Можаяев М. С. Новизна как уникальный критерий охраноспособности селекционного достижения // Общество и право. 2011. № 4. С. 136–139.

49. Молчанов А. А. Гражданское право (Общая часть): учебник. СПб.: Изд-во СПб ун-та МВД России, 2018. — 332 с.
50. Молчанов А. А. Новые подходы к регулированию обязательного государственного страхования сотрудников органов внутренних дел в период выполнения ими оперативно-служебных задач в особых условиях // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2012. № 1 (53). С. 96–99.
51. Молчанов А. А., Струза К. И. Анализ нарушений законодательства в сфере размещения заказов для государственных нужд // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2012. №1 (53). С. 100–103.
52. Молчанов А. А., Шубников Ю. Б. Обязательное государственное страхование жизни и здоровья сотрудников органов внутренних дел // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2012. № 2 (54). С. 86–89.
53. Молчанов А. А., Денисов С. А. О проблематике защиты авторских и смежных прав в гражданском и уголовном праве // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2012. № 2 (54). С. 77–81.
54. Морозов С. Ю. Система транспортных организационных договоров. Москва: Норма, 2011. — 352 с.
55. Павлова В. С., Чеботарев В. Е. Влияние цивилизационных изменений в социуме на генезис товарного знака и его правоприменительную практику // Юридический мир. 2013. № 4. С. 43–46.
56. Право интеллектуальной собственности / под ред. И. А. Близнеца. Москва: Проспект, 2016. — 896 с.
57. Попова Л. И. Универсальное правопреемство при наследовании // Наследственное право. 2012. № 4. С. 7–10.
58. Ротко С. В. Облигация как инвестиционный инструмент в рыночной экономике: вопросы теории и практики в свете проекта Гражданского кодекса Российской Федерации // Российская юстиция. 2012. № 8. С. 6–9.
59. Рыкова И. В. Настоящее и будущее договора коммерческой концессии // Юридическая газета. 2011. № 6. С. 10–11.
60. Савельев А. И. Свободные лицензии на программное обеспечение в контексте реформы гражданского законодательства // Вестник гражданского права. 2012. № 4. С. 75–101.
61. Сафонова Ю. Б. О некоторых особенностях гражданско-правовой ответственности за вред, причиненный несовершеннолетними гражданами // Вопросы ювенальной юстиции. 2012. № 2. С. 22–25.
62. Соловьева Г. В. Совершенствование нормативного регулирования понятия «наследство» в гражданском праве // Нотариус. 2012. № 4. С. 19–21.
63. Синцов Г. В., Портнова Е. В. Соотношение понятий «секрет производства», «ноу-хау» и «коммерческая тайна» // Юридический мир. 2012. № 9. С. 35–37.
64. Сенюк Г. В. Доверительное управление имуществом: некоторые проблемы теории и практики // Нотариус. 2011. № 6. С. 30–34.
65. Свирков С. А. Основные проблемы гражданско-правового регулирования оборота энергии: монография. Москва: Статут, 2013. — 480 с.

66. Соломина Н. Г. К вопросу о недостатках правовой конструкции договора ренты // Право и экономика. 2013. № 2. С. 17–22.
67. Сорокина Ю. Пожизненное содержание с иждивением. О проблемных моментах договора пожизненной ренты // Жилищное право. 2013. № 3. С. 41–66.
68. Стригунова Д. П. Правовое регулирование договора фрахтования // Современное право. 2012. № 11. С. 71–75.
69. Судариков С. А. Авторское право: учебник для бакалавров. Москва: Проспект, 2013. — 464 с.
70. Сухаренко А. Н. Противодействие обороту контрафактной продукции на территории Таможенного союза // Юридический мир. 2013. № 3. С. 40–43.
71. Тихомирова Л. В. Наследство: приобретение и защита прав, вопросы налогообложения / под ред. М. Ю. Тихомирова. Москва: Изд-во Тихомирова М.Ю., 2012. — 92 с.
72. Томтосов А. А. О правовой сущности лотереи // Законы России: опыт, анализ, практика. 2011. № 12. С. 107–112.
73. Уруков В. Н. Вексель: договорная теория и практика. Москва: Инфра-М, 2011. — 352 с.
74. Федотов А. Г. Игры и пари в гражданском праве // Вестник гражданского права. 2011. № 2. С. 25–74.
75. Халудорова С. В. Понятие «услуга» в российском законодательстве // Гражданское право. 2012. № 4. С. 38–40.
76. Хохлов В. А. О праве авторства // Законы России: опыт, анализ, практика. 2012. № 4. С. 52–59.
77. Черемных Г. Г. Наследственное право России: учебник для магистров. Москва: Юрайт, 2013. — 516 с.
78. Чуковская Е. Э., Прокш М. Ю. Использование результатов творческой деятельности в Интернете: возможный подход к регулированию // Журнал российского права. 2013. № 2. С. 14–22.
79. Шевчук М. В. Правовая природа электронных денежных средств // Юрист. 2012. № 12. С. 30–34.

Для заметок

Для заметок

Для заметок

Учебное издание

Молчанов Александр Александрович,
доктор юридических наук, профессор

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО (ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ)

Учебник

Редактор *Корчуганова И. А.*
Корректор *Фролова А. В.*
Компьютерная вёрстка *Фролова А. В.*

ISBN 978-5-91837-181-7



Подписано в печать 05.08.2019. Формат 60×84 ¹/₁₆
Печать цифровая. Объем 26,75 п. л. Заказ № 89/19
Тираж 500 экз. 1-й завод 1–100 экз.

Отпечатано в Санкт-Петербургском университете МВД России
198206, Санкт-Петербург, ул. Летчика Пилютова, д. 1