

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ СИСТЕМ УПРАВЛЕНИЯ
И РАДИОЭЛЕКТРОНИКИ (ТУСУР)
ФАКУЛЬТЕТ ДИСТАНЦИОННОГО ОБУЧЕНИЯ (ФДО)

Н. Г. Соломина, С. К. Соломин

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО (ОБЩАЯ ЧАСТЬ)

Курс лекций
Раздел II

Томск
2018

УДК 347(075.8)

ББК 67.623я73

С 605

Рецензенты:

Д. В. Бондаренко, канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданского права ЮФ ТУСУР;

В. В. Груздев, канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданского и предпринимательского права ФГБОУ ВО «Новосибирский государственный университет экономики и управления «НИНХ»

Соломина Н. Г., Соломин С. К.

С 605 Гражданское право (Общая часть) : курс лекций / Н. Г. Соломина, С. К. Соломин. – Томск : ФДО, ТУСУР, 2018. – Разд. II. – 91 с.

Курс лекций освещает вопросы общей части гражданского права, а именно вещного и обязательственного права. Целью изучения курса «Гражданское право» является формирование у студентов базовых знаний в области гражданского права, а также развитие юридического мышления и навыков аргументации.

Для студентов факультета дистанционного обучения ТУСУР, обучающихся по направлению подготовки 40.03.01 «Юриспруденция».

© Соломина Н. Г.,
Соломин С. К., 2018

© Оформление.
ФДО, ТУСУР, 2018

Оглавление

10 Право собственности и иные вещные права	4
10.1 Понятие и признаки вещного права	4
10.2 Понятие права собственности	5
10.3 Основания приобретения права собственности.....	8
10.4 Право общей собственности	18
10.5 Прекращение права собственности.....	21
10.6 Ограниченные вещные права.....	23
10.7 Способы защиты права собственности.....	27
11 Гражданско-правовое обязательство	33
11.1 Понятие, виды и основания возникновения обязательств.....	33
11.2 Стороны в обязательстве.....	38
11.3 Исполнение обязательства	42
11.4 Способы обеспечения исполнения обязательства.....	46
11.5 Ответственность за нарушение обязательств	54
11.6 Прекращение обязательств	65
12 Гражданско-правовой договор	71
12.1 Понятие, содержание и толкование гражданско-правового договора.....	71
12.2 Виды договоров.....	74
12.3 Порядок заключения договора	82
12.4 Изменение и расторжение договора	87
Литература	90

10 Право собственности и иные вещные права

1. *Понятие и признаки вещного права.*
2. *Понятие права собственности.*
3. *Основания приобретения права собственности.*
4. *Право общей собственности.*
5. *Прекращение права собственности.*
6. *Ограниченные вещные права.*
7. *Способы защиты права собственности.*

10.1 Понятие и признаки вещного права

В объективном смысле вещное право представляет собой подотрасль гражданского права, т. е. совокупность правовых норм, закрепляющих, регулирующих и охраняющих принадлежность вещи тому или иному лицу. В субъективном смысле вещное право – это юридически обеспеченная возможность лица пользоваться вещью в своем интересе и независимо от других лиц.

Вещные права предоставляют субъекту непосредственное господство, непосредственную власть над вещью, в то время как обязательственные права предоставляют субъекту право требования, т. е. власть над действиями другого лица. Вещные права характеризуются особой устойчивостью, поскольку рассчитаны на длительное, бессрочное существование. В связи с этим для них характерно так называемое свойство следования, сводящееся к тому, что субъект вещного права не утрачивает его в случае, когда вещь выбывает из его владения (например, похищена). Иными словами, вещное право всегда следует за вещью (из данного правила имеются исключения. Так, на вещь, потерянную собственником, вещное право может возникнуть у лица, ее нашедшего, в порядке, предусмотренном гражданским законодательством). Для обязательственных прав, напротив, характерно то, что они следуют за лицом, а не за вещью.

Объектом вещного права может быть только вещь, причем не любая, а индивидуально-определенная, т. е. обладающая признаками, позволяющими отграничить ее от прочих вещей того же рода. С гибелью вещи прекращается и само вещное право на нее. Напротив, объектом обязательственного права является поведение обязанного лица-должника, поэтому обязательственное право будет существовать до тех пор, пока есть должник или его правопреемник.

Вещное право относится к категории абсолютных прав, т. е. у субъекта вещного права имеется возможность его осуществления независимо от других лиц. Вещное право может быть реализовано путем непосредственного воздействия на вещь, без активного поведения другого лица. Удовлетворение интереса обладателя вещного права зависит лишь от его собственных действий, его усмотрений, главное, чтобы они были законными.

Субъект вещного права может рассчитывать на то, что любые третьи лица будут воздерживаться от произвольного вмешательства в его сферу пользования вещью. Таким образом, вещное право может быть нарушено любым и каждым. Чего не скажешь об обязательственном праве, которое не может быть нарушено никем, кроме должника, т. е. лица, с которым кредитор состоит в правоотношении.

Для всех вещных прав характерно правомочие пользования, т. е. возможность извлекать из вещи ее полезные свойства. Именно в пользовании вещью и заключается смысл всех вещных прав.

Вещные права обладают особыми средствами защиты, а именно они защищаются с помощью особых вещно-правовых исков (виндикационного и негаторного), которые могут быть предъявлены к любому и каждому, кто эти права нарушает.

Систему вещных прав составляют право собственности (наиболее широкое по объему правомочий вещное право, предоставляющее субъекту максимальные возможности использования принадлежащего ему имущества) и так называемые ограниченные вещные права. Право собственности является основным, наиболее важным вещным правом. Поэтому именно с его рассмотрения и начинается изучение категории вещных прав.

10.2 Понятие права собственности

Собственность как научное понятие употребляется в двух смыслах: в экономическом и юридическом. Как экономическая категория собственность характеризует отношения в обществе между гражданами и другими субъектами по поводу присвоения материальных благ (средств производства и предметов потребления). Присвоенность, принадлежность конкретных объектов определенным лицам означает возможность использовать такое имущество самостоятельно, по своему усмотрению, по своей воле и в своем интересе. Собственность в ее экономическом понимании означает полное хозяйственное господство лица над принадлежащим ему имуществом. Собственность в юри-

дическом смысле появляется в результате закрепления экономических отношений собственности в нормах права и выступает уже в качестве права собственности. Характер и содержание юридических норм о праве собственности соответствует характеру и содержанию экономических отношений собственности.

Закон предоставляет собственнику три правомочия: владения, пользования и распоряжения. Под владением понимают факт обладания вещью. Пользование заключается в извлечении из вещи ее полезных естественных свойств. Распоряжение означает возможность определять судьбу вещи – либо путем ее потребления или уничтожения (фактическое распоряжение), либо путем ее продажи, обмена и т. п. (юридическое распоряжение). Важно иметь в виду, что владение, пользование и распоряжение, будучи правомочиями собственника, выражают не отношение человека к вещи, а такое общественное отношение людей, материальным объектом которого является вещь. Когда говорят, что собственник вправе владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом, имеют в виду, что другие лица несут перед собственником определенные обязанности: они не должны совершать действий, которые бы мешали собственнику осуществлять владение, пользование и распоряжение его имуществом.

Указанные три правомочия собственника образуют юридическое содержание права собственности. Каждое из этих правомочий собственник может передать другому лицу, не утрачивая при этом права собственности. Так, при сдаче имущества на хранение, владение им осуществляет хранитель; передавая имущество по договору аренды, права владения и пользования им переходят к арендатору; сдавая имущество на комиссию, права владения и распоряжения им переходят к комиссионеру. При этом ни хранитель, ни арендатор, ни комиссионер собственниками находящегося в их обладании имущества не являются, а рассматриваются как законные владельцы такого имущества. Такое владение законно, поскольку имеет правовое основание – титул (в нашем случае, это договор хранения, аренды и комиссии).

Соответственно, владение, не имеющее под собой правового основания, является незаконным (беститульным). Незаконное владение бывает добросовестным и недобросовестным. Добросовестный незаконный владелец – тот, кто не знал и не должен был знать о незаконности своего владения (например, приобретение вещи у лица, не имеющего права на ее отчуждение). В остальных случаях незаконный владелец признается недобросовестным. В гражданском праве предусмотрена презумпция добросовестности участников гражданских

правоотношений, в том числе незаконных владельцев. Таким образом, лицо, заявляющее о недобросовестности, должно опровергнуть данное предположение.

Особенностью права собственности является то, что собственник по своему усмотрению совершает в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам. Однако собственность – не только благо, но и бремя для собственника. По общему правилу именно собственник несет бремя финансовых расходов по поддержанию имущества в надлежащем состоянии: капитальный и текущий ремонт, страхование, регистрация, охрана, оплата коммунальных услуг и т. п. В случаях, предусмотренных законом, указанные расходы могут быть полностью или частично возложены на другое лицо. Например, в силу ст. 616 ГК арендатор обязан производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание арендованного имущества, если иное не предусмотрено законом или договором аренды; в силу ст. 678 ГК наниматель жилого помещения обязан самостоятельно вносить коммунальные платежи; в силу ст. 695 ГК ссудополучатель обязан осуществлять текущий и капитальный ремонт, нести все расходы на содержание вещи, если иное не предусмотрено договором.

Бремя содержания имущества тесно связано с риском его случайной гибели или случайного повреждения, который переходит к лицу одновременно с возникновением у него права собственности на имущество. Данное правило диспозитивно и предусматривает возможность по договору переложить последствия риска гибели или повреждения вещи на другое лицо – несобственника, но владеющего вещью на законном основании. Например, риск случайной гибели или случайной порчи арендованного имущества переходит к лизингополучателю в момент передачи ему арендованного имущества, если иное не предусмотрено договором лизинга.

В п. 1 ст. 212 ГК воспроизводится конституционное положение о том, что в РФ признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Данное положение не имеет гражданско-правового смысла, ибо понятие «форма собственности» – экономическая, а не юридическая категория. Более того, упоминание о неких «иных формах собственности», является, как отмечается в юридической литературе, «результатом недоразумения, которое может дать базу лишь для чисто умозрительных политэкономических построений (типа «коллективной собственности»), не имеющих юридического смысла». Юридическое содержание имеет п. 2 указанной статьи, устанавливающий наличие одного права собственности с единым одинаковым для всех содержа-

нием, у которого могут быть различные субъекты: публично-правовые образования, граждане, юридические лица (кроме унитарных предприятий и учреждений, которым имущество принадлежит не на праве собственности, а на ином вещном праве).

Граждане и юридические лица являются частными собственниками принадлежащего им имущества (частными потому, что при использовании имущества они преследуют свой частный интерес). В их собственности может находиться любое имущество (движимое и недвижимое), за исключением отдельных видов имущества, которое не может принадлежать им на праве собственности. Количество и стоимость такого имущества не ограничены за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Публично-правовые образования (РФ, субъекты РФ, муниципальные образования) являются публичными собственниками, ибо использование ими имущества направлено на удовлетворение общественных (публичных) интересов. Имущество, закрепленное за РФ и ее субъектами, образует государственную собственность. Находящееся в государственной собственности имущество состоит из двух частей. Одна часть закрепляется за государственными юридическими лицами, другая – образует государственную казну того или иного публично-правового образования.

Муниципальную собственность образует имущество городских и сельских поселений, а также иных муниципальных образований. Муниципальное имущество, подобно государственному, делится на две части. Одна закрепляется за муниципальными предприятиями и учреждениями, другая – образует казну соответствующего муниципального образования.

10.3 Основания приобретения права собственности

Под основанием приобретения права собственности понимают те юридические факты, с которыми закон связывает возникновение этого права. Такими юридическими фактами могут быть как действия (создание вещи), так и события (смерть гражданина, вызывающая наследственное правоотношение). Основания приобретения права собственности традиционно делятся на *первоначальные* и *производные*. В основу такого деления положен критерий наличия или

отсутствия правопреемства, т. е. перехода прав и обязанностей от правопрédéшественника к правопреемнику.

Первоначальные основания приобретения права собственности характеризуются тем, что право собственности на определенную вещь приобретается либо впервые, либо помимо воли его предшествующего собственника, поскольку либо такового вообще нет, либо его воля не принимается во внимание. К таким основаниям относятся следующие:

1. *Создание новой вещи.* Лицо, создавшее в результате хозяйственной или трудовой деятельности новую вещь, приобретает на нее право собственности. При этом право собственности возникает при соблюдении двух условий. Первое условие – лицо изготовило вещь для себя, а не для другого лица. В противном случае у создателя вещи возникает не право собственности, а обязанность передать вещь по договору. Второе условие – при изготовлении вещи должны быть соблюдены законы и иные правовые акты. В частности, в случаях, предусмотренных законом, право собственности должно быть зарегистрировано, а значит, оно возникнет у лица лишь с момента такой регистрации.

2. *Производство продукции, отделение плодов, извлечение доходов от использования вещи.* По общему правилу право собственности на продукцию, плоды и доходы принадлежит собственнику имущества, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, договором или не вытекает из существа отношений. Например, одно из таких исключений содержится в ст. 303 ГК, предусматривающей, что доходы от использования имущества принадлежат добросовестному незаконному владельцу до момента, когда он узнал или должен был узнать о незаконности своего владения.

3. *Переработка (спецификация)* – создание вещи путем переработки материала, принадлежащего другому лицу (например, лодка сделана из чужих досок).

Как правило, право собственности на переработанную вещь приобретает собственник материалов. Однако данное правило является диспозитивным, поэтому стороны могут договориться, что право собственности на переработанную вещь возникнет у переработчика. Кроме того, право собственности на переработанную вещь может возникнуть у переработчика также при одновременном наличии следующих условий:

- а) стоимость переработки существенно превышает стоимость материала;
- б) переработка осуществлялась переработчиком для себя, а не для другого лица;

- в) переработчик является добросовестным, т. е. он не знал и не должен был знать, что материалы принадлежат другому лицу.

В случае, когда право собственности на переработанную вещь возникает у собственника материалов, он обязан возместить стоимость переработки осуществившему ее лицу. В случае приобретения права собственности на вещь переработчиком последний обязан возместить собственнику материалов их стоимость, если иное не предусмотрено договором между ними. При недобросовестности переработчика, явившейся следствием утраты собственником своих материалов, последний вправе требовать передачи новой вещи в свою собственность и возмещения причиненных убытков. Надо полагать, что недобросовестный переработчик в этом случае не вправе требовать возмещения затрат на изготовление вещи.

4. *Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей:* ягоды, грибы, орехи, цветы, лекарственные травы, морепродукты, дикие животные и т. п., а также общераспространенные полезные ископаемые: глина, гравий, песок и др. Право собственности на такие вещи возникает у лица, осуществившего их добычу или сбор, при условии, что такая добыча и сбор производились на определенной территории в соответствии с законом (ФЗ «О животном мире», «О недрах», «О рыболовстве и сохранении водных биологических ресурсов», Лесной кодекс), общим разрешением собственника или в соответствии с местным обычаем.

5. *Судебное признание права собственности на самовольную постройку.* В соответствии с п. 1 ст. 222 ГК самовольной постройкой является здание, сооружение или другое строение, возведенные, созданные на земельном участке, не предоставленном в установленном порядке, или на земельном участке, разрешенное использование которого не допускает строительства на нем данного объекта, либо возведенные, созданные без получения на это необходимых разрешений или с нарушением градостроительных и строительных норм и правил. У лица, осуществившего самовольную постройку, право собственности на нее не возникает. Оно не вправе распоряжаться такой постройкой – продавать, дарить, сдавать в аренду, совершать иные сделки. Самовольная постройка подлежит сносу лицом, ее осуществившим, либо за его счет.

Как исключение из общего правила право собственности на самовольную постройку может быть признано судом, а в предусмотренных законом случаях в ином установленном законом порядке за лицом, в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании которого

находится земельный участок, на котором создана постройка, при одновременном соблюдении следующих условий: если в отношении земельного участка лицо, осуществившее постройку, имеет права, допускающие строительство на нем данного объекта; если на день обращения в суд постройка соответствует параметрам, установленным документацией по планировке территории, правилами землепользования и застройки или обязательными требованиями к параметрам постройки, содержащимися в иных документах; если сохранение постройки не нарушает права и охраняемые законом интересы других лиц и не создает угрозу жизни и здоровью граждан.

Лицо, за которым признано право собственности на самовольную постройку, обязано возместить осуществившему ее лицу расходы на постройку в размере, определенном судом.

6. *Приобретение бесхозяйного имущества.* Бесхозяйной признается вещь, которая не имеет собственника или собственник которой не известен, либо от права собственности на которую собственник отказался. Этим бесхозяйное имущество отличается от бесхозяйственно содержимого имущества, собственник которого имеется, но относится к нему без должной заботливости. Бесхозяйными могут стать как движимые, так и недвижимые вещи.

Право собственности на бесхозяйные движимые вещи, от которых собственник отказался, возникает у лица, в собственности, владении или пользовании которого находится земельный участок, водный или иной объект, где находится брошенная вещь, при условии, что ее стоимость ниже пятикратного минимального размера оплаты труда. Данное условие не распространяется на такие бесхозяйные движимые вещи, как брошенный лом металлов, бракованная продукция, топляк от сплава, отвалов, сливов, образуемых при добыче полезных ископаемых, отходы производства. Право собственности на бесхозяйные движимые вещи возникает у лица с момента, когда оно приступило к их использованию или совершило иные действия, свидетельствующие об обращении вещи в собственность. Бесхозяйные движимые вещи, стоимость которых более 5 минимальных размеров оплаты труда, могут быть обращены в собственность лица только после признания их судом бесхозяйными по заявлению этого лица.

Бесхозяйная недвижимость, как и любое недвижимое имущество, подлежит государственной регистрации. Поэтому она должна быть принята на учет по заявлению органа местного самоуправления или уполномоченного государственного органа города федерального значения, на территории которого находится. Если в течение одного года со дня постановки на учет никто не заявит о

своих правах, орган, уполномоченный управлять недвижимым имуществом, может в судебном порядке признать право муниципальной собственности или собственности города федерального значения на такую вещь. Бесхозная недвижимость, не признанная судом муниципальной собственностью или собственностью города федерального значения, может быть вновь принята в собственность оставившим ее лицом либо приобретена в собственность в силу приобретательной давности.

7. *Обнаружение находки*, под которой понимается вещь, утерянная собственником или управомоченным на ее владение лицом и найденная другим лицом.

Находка характеризуется тем, что, во-первых, выбывает из владения собственника помимо его воли. Если собственник сам выбросил свою вещь или иным образом отказался от нее, то такая вещь не является находкой, и потому будет подчиняться иному правовому режиму. Во-вторых, вещь признается находкой, если она выбывает из сферы хозяйственного господства собственника или иного управомоченного лица. Поэтому если вещь по-прежнему остается в хозяйстве собственника (например, в пределах его квартиры, дачного участка и т. п.), то хотя бы он и забыл, где находится вещь, она никем не может быть найдена. В-третьих, при находке вещь выбывает из владения собственника или иного управомоченного лица случайно. Случайность имеет место и на стороне нашедшего вещь, даже если он предпринял специальные действия по ее розыску.

В случае когда личность лица, потерявшего вещь, может быть установлена, нашедший вещь обязан немедленно уведомить его об этом и вернуть ему вещь. Если вещь обнаружена в помещении или на транспорте, она подлежит сдаче лицу, представляющему владельца этого помещения или средства транспорта. В этом случае лицо, которому сдана находка, приобретает права и несет обязанности лица, нашедшего вещь.

Если личность лица, потерявшего вещь, или место его пребывания установить невозможно, нашедший вещь обязан заявить о находке в полицию или в орган местного самоуправления. При этом он вправе оставить вещь на хранение у себя или сдать ее на хранение в полицию, орган местного самоуправления или указанному ими лицу. Скоропортящаяся вещь (продукты питания) или вещь, издержки по хранению которой несоизмеримо велики по сравнению с ее стоимостью, может быть реализована нашедшим вещь с получением письменных доказательств, удостоверяющих сумму выручки, которая подлежит передаче собственнику вещи. Нашедший вещь отвечает за ее утрату или поврежде-

ние в пределах стоимости вещи лишь в случае умысла и грубой неосторожности.

Если в течение 6 месяцев с момента заявления о находке в полицию или орган местного самоуправления собственник (иное управомоченное лицо) не будет установлен или сам не заявит о своем праве на вещь, право собственности на нее возникает у лица, нашедшего вещь, а в случае его отказа – она поступает в муниципальную собственность. В случае явки лица, потерявшего вещь, по истечении 6 месяцев оно не вправе требовать ни возврата вещи, ни выплаты за нее компенсации.

При возврате вещи собственнику нашедший вещь вправе потребовать от него возмещения необходимых расходов, связанных с хранением или реализацией вещи, а также расходов, связанных с поиском лица, ее потерявшего. Такая же обязанность по возмещению расходов возникнет у органа местного самоуправления при поступлении вещи в муниципальную собственность. Нашедший вещь вправе потребовать от собственника вещи (иного управомоченного лица) вознаграждения за находку в размере до 20% стоимости вещи. Если находка представляет ценность только для лица, потерявшего вещь, размер вознаграждения определяется по соглашению сторон. Право на вознаграждение утрачивается, если лицо, нашедшее вещь, не заявило о находке или пыталось утаить ее. (Для ср.: в ГК 1964 г. в ст. 146 не предусматривалась возможность лица, нашедшего вещь, потребовать вознаграждения. В одном из комментариев к данной статье было сказано следующее: «Выплата вознаграждения за находку не полагается, что соответствует высоким требованиям коммунистической морали, утверждающей взаимное уважение и заботу друг о друге членов социалистического общества».)

8. *Задержание безнадзорных животных.* Безнадзорный или пригульный скот можно в целом характеризовать как вещи, выбывшие из владения собственника (иного управомоченного лица) помимо его воли. В этом смысле задержание безнадзорного или пригульного скота можно рассматривать как обнаружение находки. Однако специфика этого объекта находки потребовала установления особых правил, предусматривающих обязанности и права лиц, задержавших таких животных.

Лицо, задержавшее безнадзорное животное (домашнее или одомашненное) или пригульный скот, обязано возвратить их собственнику, а если он неизвестен – не позднее 3 дней с момента задержания заявить о животном в полицию или орган местного самоуправления, которые принимают меры к розыску

собственника. На время розыска собственника лицо, задержавшее животное, вправе оставить его у себя на содержании и в пользовании, либо сдать его лицу, имеющему для этого необходимые условия. По просьбе лица, задержавшего безнадзорное животное, подыскание лица, имеющего необходимые условия для его содержания, и передачу ему животного осуществляют полиция или орган местного самоуправления. Лицо, у которого находится безнадзорное животное, обязано надлежаще содержать его; ответственность за гибель или порчу животного такое лицо несет лишь при наличии его вины в пределах стоимости животного.

Если в течение 6 месяцев с момента заявления о задержании животного собственник не будет обнаружен или сам не объявится, лицо, у которого животное находилось на содержании и в пользовании приобретает право собственности на него, а при его отказе – оно поступает в муниципальную собственность и используется в порядке, определяемом органом местного самоуправления. В случае явки прежнего собственника после перехода животного в собственность другого лица он вправе при наличии обстоятельств, свидетельствующих о сохранении к нему привязанности со стороны животного или о жестоком, или ином ненадлежащем обращении с ним нового собственника, потребовать его возврата на условиях, определяемых по соглашению с новым собственником, а при недостижении соглашения – судом.

Лицо, задержавшее животное, а также лицо, на содержании и в пользовании которого оно находилось, вправе потребовать от собственника возмещения необходимых расходов, связанных с содержанием животного, с зачетом выгод, извлеченных от пользования им. Кроме того, лицо, задержавшее животное, имеет право на вознаграждение в размере, определяемом по правилам о находке.

Таким образом, юридическим основанием возникновения права собственности в случае находки и задержания безнадзорных животных является истечение установленных законом сроков хранения найденных вещей и обнаружение их собственника.

9. *Обнаружение клада.* Клад представляет собой намеренно скрытые в земле или иным способом (например, в стене здания или кирпичной кладке) деньги или ценные предметы (например, драгоценные металлы, драгоценные камни и др.), собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право. Таким образом, клад характеризуется следующими признаками. Во-первых, клад – это всегда намеренно скрытые деньги или ценные предметы. Этим он отличается от находки, которая выбывает помимо воли

собственника или иного управомоченного лица. Во-вторых, в отношении клада следует говорить лишь о движимых ценных вещах. В-третьих, в отношении клада имеет место объективная невозможность установления собственника вещи. При этом из текста ст. 233 ГК не ясно, кто должен совершать действия по такому установлению. Вообще в настоящее время отсутствует четко прописанный алгоритм приобретения права собственности на клад: куда заявить о кладе, кого уведомить?

По общему правилу клад становится собственностью двух лиц – обнаружившего клад и лица, которому принадлежит имущество (собственнику), где клад был скрыт. Каждому из них принадлежит равная доля в кладе, если иное не установлено соглашением между ними. Однако если поиск ценностей производился без согласия собственника земельного участка или иного имущества, где клад был скрыт, то клад поступает в собственность только этого лица. Если обнаруженный клад представляет собой культурные ценности он подлежит передаче в государственную собственность. При этом собственник имущества, где клад был скрыт и лицо, его обнаружившее, имеют право на вознаграждение в размере 50% от стоимости клада, которое делится между ними в равных долях, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Лицо, обнаружившее клад, утрачивает право на вознаграждение, если производило раскопки без разрешения собственника имущества, где клад был сокрыт.

10. *Приобретательная давность.* Приобретательная давность представляет собой срок, истечение которого приводит к приобретению права собственности фактическим владельцем (для недвижимого имущества – 15 лет, для движимого – 5). Данный срок начинает течь с момента принятия вещи в фактическое владение. При этом лицо, ссылающееся на давность владения, может присоединить ко времени своего владения все время, в течение которого этим имуществом владел тот, чьим правопреемником это лицо является. Право собственности на имущество в силу давностного владения возникает с момента истечения срока приобретательной давности, а если речь идет о недвижимом имуществе, то с момента государственной регистрации права собственности.

Субъектом давностного владения выступает фактический владелец, который не имеет правового титула, не является ни собственником, ни законным владельцем, но осуществляет над вещью полное хозяйственное господство. Объектом приобретательной давности выступает по общему правилу «задавленное» имущество, т. е. имущество, на истребование которого его собственником или законным владельцем истекла исковая давность. Если же срок исковой

давности не истек, имеют место все основания для истребования имущества из чужого незаконного владения. При этом срок приобретательной давности на «задавненное» имущество, которое может быть виндицировано, начинает течь после истечения срока исковой давности. Помимо «задавненного» имущества объектом приобретательной давности могут быть и другие бесхозные вещи.

Приобрести право собственности по давности владения может только добросовестный владелец. Квалификация владельца в качестве добросовестного зависит от обстоятельств, послуживших основанием для осуществления им над вещью хозяйственного господства. Так, приобретая имущество по наследству, наследник не знал и не мог знать, что наследодатель не имел на него правового титула. В подобной ситуации добросовестность владельца состоит в его убежденности, что владение правомерно, вещь поступила к нему на законном основании. Вместе с тем, в ситуации, когда лицо завладело брошенной (бесхозной) недвижимостью для проживания в ней, добросовестность владельца выражается в том, что он знает об отсутствии правового основания владения имуществом и не скрывает этого от третьих лиц.

Владение должно быть открытым, что означает публичность владения: т. е. оно должно быть очевидным для всех. Фактический владелец должен владеть имуществом как своим собственным, то есть в зависимости от обстоятельств возникновения владения он должен владеть, пользоваться, распоряжаться имуществом по собственному усмотрению, поддерживать его в надлежащем состоянии и т. п.

Владение должно быть непрерывным. При этом выбытие вещи на время, если она была истребована давностным владельцем из чужого незаконного владения, временная передача вещи по договору, переход вещи в порядке правопреемства не прерывают владения.

11. *Полное внесение членом потребительского кооператива своего паевого взноса.* Основанием возникновения права собственности здесь является полная выплата паевого взноса. Государственная регистрация права собственности в этом случае лишь подтверждает свершившийся факт.

В отличие от первоначальных оснований приобретения права собственности *производные* основания характеризуются наличием правопреемства в правах собственника. Приобретатель становится собственником постольку, поскольку право собственности принадлежало другому лицу. Наиболее ярким примером производных оснований приобретения права собственности являются договоры, заключаемые приобретателем с собственником или иным лицом,

управомоченным на отчуждение вещи (договоры купли-продажи, мены, дарения). Отчуждение означает действие, в результате которого вещь перестает быть для лица «своей» и становится «чужой», т. е. выходит из его имущественной сферы.

Относительно договорной сферы большое практическое значение имеет решение вопроса о моменте возникновения права собственности у приобретателя вещи по договору, т. е. момента, с которого он может владеть, пользоваться и распоряжаться приобретенной вещью. Кроме того, с этого момента на него, по общему правилу, переходит риск случайной гибели или случайного повреждения вещи. Ну и наконец, тот, кто в данный момент является собственником имущества, праве требовать защиты прав и вместе с тем обязан отвечать этим имуществом перед своими кредиторами.

Гражданскому праву известны две теории определения момента перехода права собственности: теория традиции и консенсуальная теория. Согласно первой, право собственности переходит в момент передачи вещи приобретателю. Консенсуальная теория определяет в качестве момента перехода права собственности момент достижения соглашения (момент заключения договора). Гражданский кодекс РФ воспринял в качестве общего правила теорию традиции, предусмотрев положение о том, что право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи. Вместе с тем законом или соглашением сторон может быть определен иной момент возникновения права собственности по договору. Например, стороны могут условиться, что право собственности на вещь возникнет у приобретателя в момент подписания договора, в момент исполнения обязательства, встречного обязательству по передаче вещи, или приобретатель станет собственником через какое-то время после передачи ему вещи, например в момент уплаты цены. Или, например, в силу закона право собственности на недвижимое имущество возникает не с момента его передачи, а с момента государственной регистрации перехода права собственности.

Способы передачи вещей разнообразны. В первую очередь под передачей понимается вручение вещи приобретателю. Это понятие не обязательно должно трактоваться буквально – как переход «из рук в руки». Данным понятием охватываются вообще случаи приемки вещей приобретателем от отчуждателя. Если отчуждатель по договору не принял обязанность доставить и, следовательно, вручить вещь приобретателю, то к передаче приравнивается сдача вещей транспортной организации для отправки приобретателю; сдача вещей органи-

зации связи для пересылки получателю. К передаче вещей приравнивается передача коносамента (товарораспорядительный документ при морской перевозке) или иного товарораспорядительного документа на вещь. Лицо, получившее такой документ, вправе распорядиться обозначенным в нем товаром. Иногда для возникновения права собственности передачи вещи не требуется, ибо вещь уже находится у приобретателя. Например, лицо, владеющее вещью на праве аренды, выкупает ее у собственника.

К числу производных оснований приобретения права собственности относятся также приобретение права собственности в порядке наследования (для этого необходимо открытие наследства и принятие его наследником) и реорганизации юридических лиц (при наличии передаточного акта и государственной регистрации юридического лица, созданного в порядке реорганизации).

10.4 Право общей собственности

Имущество, находящееся в собственности двух и более лиц, принадлежит им на праве общей собственности. Общая собственность характеризуется множественностью субъектов. Чаще всего она образуется вследствие создания или приобретения общего имущества несколькими лицами; при наследовании неделимого имущества (например, автомобиля); осуществлении совместной хозяйственной деятельности. Не возникает общей собственности на имущество, если оно состоит из нескольких составных частей, каждая из которых имеет своего собственника (например, квартира в многоквартирном доме).

Закон предусматривает два вида общей собственности: *долевою и совместною*. При *долевой* собственности каждому из собственников принадлежит заранее определенная доля в праве собственности. Если в законе, ином правовом акте или договоре не определена доля каждого из собственников, их доли предполагаются равными.

Владение и пользование имуществом при долевой собственности осуществляется по соглашению всех участников, в противном случае – судом. Каждый участник долевой собственности вправе владеть и пользоваться частью общего имущества, соразмерной его доле, а при невозможности такого владения и пользования – требовать от других собственников, владеющих и пользующихся имуществом, соответствующей компенсации. Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в долевой собственности, распределяются между собственниками соразмерно их долям, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Расходы по содержанию имущества,

находящегося в долевой собственности (налоговые платежи, сборы, коммунальные платежи, ремонт и др.), распределяются между сособственниками пропорционально их доле в общем имуществе.

Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех участников. При недостижении согласия этот вопрос не может решаться судом. Такого согласия не требуется при распоряжении участником причитающейся ему долей в общем имуществе, которую он может продать, подарить, отдать в залог и т. п. Однако в случае возмездного отчуждения своей доли участник обязан соблюсти предусмотренное законом требование, сводящееся к тому, что при продаже доли постороннему лицу (а также при заключении договора мены) остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право ее покупки по цене, за которую она продается (кроме случаев, предусмотренных законом). Продавец доли обязан известить в письменной форме остальных сособственников о намерении продать свою долю с указанием цены продажи и других условий. Если сособственники не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение 1 месяца, на движимое имущество – в течение 10 дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю постороннему лицу. Если все сособственники в письменной форме откажутся от приобретения доли, то она может быть продана любому лицу ранее указанных сроков. При несоблюдении продавцом правила о преимущественной покупке любой участник долевой собственности имеет право в течение 3 месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя.

Имущество, находящееся в долевой собственности, может быть разделено между сособственниками по соглашению между ними, что, по сути, будет означать прекращение права общей собственности. Каждый участник долевой собственности вправе требовать выдела своей доли из общего имущества. В этом случае общая собственность будет сохранена лишь в отношении оставшихся сособственников. При недостижении соглашения о разделе имущества или условиях выдела доли участника эти вопросы решаются судом. Если выдел доли в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу (например, влечет невозможность использования имущества по целевому назначению или влечет значительное снижение материальной или художественной ценности имущества), участнику выплачивается стоимость его доли или иная компенсация.

При *совместной* собственности доли участников в праве собственности заранее не определены. Они могут быть определены лишь при прекращении общей собственности. Общая совместная собственность может возникнуть только на основании закона. Участники совместной собственности, как правило, связаны между собой лично-доверительными отношениями. Режим общей совместной собственности в настоящее время применяется в отношении имущества супругов, приобретенного ими в браке за счет общих средств; членов крестьянского фермерского хозяйства; членов садоводческого, огороднического или дачного некоммерческого товарищества, приобретенного или созданного ими за счет целевых взносов; лиц, приватизировавших жилые помещения на праве общей совместной собственности (такая возможность предоставлялась до 2001 г. законом о приватизации жилищного фонда в РФ).

Владение и пользование совместной собственностью осуществляется участниками сообща, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Каждый сособственник также обязан участвовать в несении расходов на содержание общего имущества. Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех его участников, которое при этом предполагается независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом. Такая сделка может быть признана недействительной по требованию остальных сособственников только в случае, если доказано, что другая сторона в сделке знала или должна была знать о несогласии других участников на совершение сделки.

Раздел имущества, находящегося в совместной собственности, а также выдел доли одного из участников требует предварительного определения доли каждого из участников в праве общей совместной собственности на имущество. Порядок раздела имущества, выдела доли определяется по правилам, предусмотренным для общей долевой собственности, если иное не установлено ГК РФ, иными законами и не вытекает из существа отношений участников совместной собственности. Доли участников при разделе имущества и выделе из него доли признаются равными, если иное не предусмотрено законом или соглашением участников.

Кредиторы вправе обратить взыскание на долю имущества должника (при недостаточности другого его имущества), находящегося как в долевой, так и в совместной собственности, с той лишь разницей, что при совместной собственности предварительно требуется определить долю должника. Выдел доли должника в натуре возможен лишь с согласия остальных сособственников. При

отсутствии такого согласия либо когда выделение доли в натуре невозможно, кредитор вправе требовать продажи доли остальным участникам общей собственности по цене, соразмерной рыночной стоимости этой доли, с обращением вырученной суммы в погашение долга. При отказе сособственников приобрести долю должника кредитор вправе в судебном порядке требовать ее продажи с публичных торгов.

10.5 Прекращение права собственности

В ст. 235 ГК РФ содержится исчерпывающий перечень оснований прекращения права собственности, большинство из которых носят принудительный характер. Прекращение права собственности происходит либо посредством отчуждения (которое всегда возмездно), либо посредством изъятия имущества у собственника (которое может быть как возмездным, так и безвозмездным). Итак, право собственности может прекратиться в результате:

- отчуждения собственником своего имущества другим лицам посредством заключения тех или иных гражданско-правовых договоров (купли-продажи, мены, дарения, ренты, аренды с правом выкупа);
- отказа собственника от права собственности на имущество путем публичного объявления об этом или посредством совершения иных действий, определенно свидетельствующих об его устранении от владения, пользования и распоряжения имуществом без намерения сохранить какие-либо права на него. При этом до приобретения права собственности на вещь, от которой отказался ее прежний собственник, другим лицом, права и обязанности первоначального собственника не прекращаются. Это означает не только возможность возврата вещи прежнему собственнику, но и возложение на него ответственности за вред, причиненный этой вещью, третьим лицам;
- гибели или уничтожения имущества, поскольку в этом случае исчезает сам объект права собственности;
- в иных случаях, предусмотренных законом. Например, прекращение права собственности по основаниям ограничения виндикации, прекращение права собственности вследствие его возникновения у лица, нашедшего вещь или задержавшего безнадзорных домашних животных;
- обращения взыскания на имущество по обязательствам собственника;

- отчуждения имущества, которое в силу закона не может принадлежать лицу;
- отчуждения недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка ввиду его ненадлежащего использования;
- отчуждения недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка для государственных или муниципальных нужд;
- отчуждения объекта недвижимости в пользу собственника земельного участка в случае утраты собственником недвижимости права пользования земельным участком;
- отчуждения объекта незавершенного строительства в связи с прекращением действия договора аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности;
- выкупа государством бесхозно содержимых культурных ценностей, относящихся к разряду особо ценных и охраняемых государством;
- выкупа домашних животных при ненадлежащем обращении с ними;
- реквизиции – изъятия имущества у собственника в общественных интересах при обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер (стихийные бедствия, аварии, эпидемии и др.);
- национализации – обращения в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц;
- выплаты компенсации участнику долевой собственности взамен причитающейся ему части общего имущества при ее несоразмерности выделяемой доле;
- отчуждения бесхозно содержимого жилого помещения;
- изъятия у собственника земельного участка, используемого с нарушением законодательства;
- конфискации – безвозмездного изъятия имущества у собственника по решению суда (в случаях, предусмотренных законом, – в административном порядке) в виде санкции за совершенное правонарушение (например, изъятие имущества по сделке, совершенной с целью, противной основам правопорядка и нравственности);
- изъятия и уничтожения по решению суда контрафактных экземпляров, оборудования, прочих средств, используемых или предназначен-

ных для совершения нарушения исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации;

- обращения по решению суда в доход РФ имущества, в отношении которого не доказано, что оно приобретено на законные доходы, в соответствии с законодательством о противодействии коррупции;
- обращения в доход РФ денег, ценностей, иного имущества и доходов от них, в отношении которых лицом не представлены сведения, подтверждающие законность их приобретения, в соответствии с законодательством о противодействии коррупции.

10.6 Ограниченные вещные права

Ограниченное вещное право – это право на чужую вещь, уже присвоенную другим лицом – собственником. Особенность данных прав состоит в том, что, во-первых, их объектом, как правило, выступают недвижимые вещи; во-вторых, они сохраняются даже в случае смены собственника соответствующего имущества; в-третьих, ограниченные вещные права зависимы от права собственности, в результате чего отсутствие или прекращение права собственности исключает возможность установления или сохранения ограниченного вещного права. К ограниченным вещным правам закон относит право хозяйственного ведения, право оперативного управления, сервитут, право ограниченного пользования жилым помещением, право пожизненного наследуемого владения земельным участком и право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления – это вещные права по использованию имущества собственника. Они призваны оформить имущественную базу для самостоятельного участия в гражданских правоотношениях юридических лиц – несобственников. Правом хозяйственного ведения наделяется государственное или муниципальное унитарное предприятие с целью осуществления собственной предпринимательской деятельности, но с использованием имущества собственника. Такое предприятие вправе по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться предоставленным ему имуществом, но в пределах, определяемых ГК РФ. В качестве такого предела выступают права собственника имущества, который, в частности, вправе решать вопросы, связанные с созданием предприятия, определять предмет и цели его деятельности; реорганизовывать и ликвидировать предприятие; назначать директора (руководителя) предприятия; осуществлять контроль за

использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества; получать часть прибыли от использования имущества; давать согласие на распоряжение недвижимым имуществом, закрепленным за унитарным предприятием (продажа, аренда, залог и т. п.).

Государственные и муниципальные унитарные предприятия вправе самостоятельно (без согласия собственника) распоряжаться закрепленным за ними движимым имуществом, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

Правом оперативного управления наделяется федеральное казенное предприятие, а также учреждение с целью осуществления деятельности с использованием имущества собственника в пределах, установленных законом, целями деятельности и назначением имущества. Субъекты права оперативного управления вправе распоряжаться имуществом (как движимым, так и недвижимым) лишь с согласия собственника этого имущества. Без такого согласия казенные предприятия вправе реализовывать производимую ими продукцию; автономные учреждения – распоряжаться движимым имуществом, не относящимся к особо ценному, а также доходами, полученными от осуществления приносящей доход деятельности; частные учреждения – доходами от осуществления приносящей доход деятельности и имуществом, приобретенным за счет этих доходов; бюджетные учреждения – движимым имуществом, не относящимся к особо ценному, доходами от осуществления приносящей доход деятельности и приобретенным за счет этих доходов имуществом.

Собственник вправе изъять излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество, в том числе приобретенное учреждением или казенным предприятием на средства, выделенные собственником на приобретение этого имущества, и распорядиться им по собственному усмотрению.

Плоды, продукция, доходы от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении, а также имущество, приобретенное унитарным предприятием или учреждением по договорам или иным основаниям, поступают в хозяйственное ведение или оперативное управление предприятия или учреждения в порядке, предусмотренном ГК РФ, другими законами и иными правовыми актами.

По общему правилу право хозяйственного ведения и оперативного управления возникает у предприятия и учреждения с момента фактической передачи имущества, если иное не установлено законом, иными правовыми актами или решением собственника. Таким моментом можно считать дату утверждения ба-

ланса предприятия или поступления имущества по смете. Право хозяйственного ведения и оперативного управления имуществом прекращаются по тем же основаниям, по которым прекращается право собственности (за некоторыми изъятиями: так, субъекты права хозяйственного ведения и оперативного управления не вправе прекращать свои правомочия путем отказа от прав на имущество, ибо это нарушает право собственности на данное имущество их учредителя), а также в случае правомерного изъятия имущества собственником.

Право хозяйственного ведения и оперативного управления имуществом сохраняется в случае смены собственника такого имущества. Смена собственника государственного или муниципального унитарного предприятия возможна лишь путем передачи этого предприятия от одного публичного собственника к другому (в противном случае речь будет идти о приватизации). Что касается учреждения, то его собственником может быть любой субъект гражданского права.

Сервитут – право ограниченного пользования на возмездной основе (если иное не предусмотрено законом) чужим недвижимым имуществом. Правомочие пользования лица, в пользу которого устанавливается сервитут, ограничено строго определенной целью, например, проход или проезд через соседний земельный участок. При отпадении или достижении цели установления сервитута, а также в случае, когда установление сервитута приводит к невозможности использования обременяемого имущества по назначению, собственник такого имущества вправе требовать прекращения сервитута.

Сервитут устанавливается с момента государственной регистрации его возникновения. Основанием для регистрации служит письменное соглашение между лицом, требующим установления сервитута, и собственником обременяемого имущества. При недостижении соглашения об установлении сервитута заинтересованное лицо вправе требовать его установления в судебном порядке. В этом случае основанием для государственной регистрации сервитута будет служить судебное решение. В случае смены собственника земельного участка, обремененного сервитутом, сервитут сохраняется. По действующему законодательству сервитут не может быть самостоятельным предметом купли-продажи, залога, не может передаваться лицам, не являющимся собственниками недвижимого имущества, для обеспечения использования которого сервитут установлен.

Право ограниченного пользования жилым помещением. Объектом данного права является жилое помещение (жилой дом или его часть, квартира, ком-

ната). Субъектами права ограниченного пользования жилым помещением являются: легатарий на основании завещательного отказа и рентополучатель в силу договора пожизненного содержания с иждивением. Правомочие пользования указанных субъектов ограничено исключительно целью проживания. Права пользования жилым помещением носят строго личный характер и потому не могут быть отчуждены другим лицам. Возникновение и прекращение вещных прав на жилые помещения связаны с моментом государственной регистрации соответствующего факта в предусмотренном законом порядке.

Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком. Объектом данного права могут быть только земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности. Субъектами рассматриваемого права являются государственные и муниципальные учреждения, казенные предприятия, центры исторического наследия президентов РФ, прекративших исполнение своих полномочий, органы государственной власти и органы местного самоуправления. По общему правилу, гражданам и юридическим лицам (кроме вышеперечисленных) земельные участки не предоставляются на праве постоянного (бессрочного) пользования. Однако если указанное право возникло у них до введения в действие Земельного кодекса РФ (т. е. до 2001 г.), оно за ними сохраняется.

Возникновение права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком подлежит государственной регистрации, основанием для которой служит административный акт государственного или муниципального органа, уполномоченного предоставлять земельные участки на указанном праве.

Обладатель права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком вправе самостоятельно использовать земельный участок, в том числе возводить на нем жилые, производственные, культурно-бытовые и другие здания, строения, сооружения в соответствии с целевым назначением земельного участка. Недвижимое имущество, созданное таким лицом для себя, является его собственностью. Лицам, которым земельный участок предоставлен на праве постоянного (бессрочного) пользования, не вправе им распоряжаться. Из этого правила есть два исключения. Первое связано с возможностью заключения соглашения об установлении сервитута, если это допускается земельным законодательством. Второе – с возможностью на основании п. 2 ст. 24 ЗК РФ передачи земельного участка в безвозмездное пользование гражданину в виде служебного надела.

Право пожизненного наследуемого владения земельным участком. Объектом данного права являются земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности. Субъектами – только граждане, у которых данное право возникло до введения в действие ЗК РФ (до 2001 г.). В настоящее время земельные участки не предоставляются гражданам на праве пожизненного наследуемого владения. Содержание права пожизненного наследуемого владения аналогично содержанию права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком. Распоряжение земельным участком не допускается, за исключением перехода прав на земельный участок по наследству (регистрация такого перехода осуществляется на основании свидетельства о праве на наследство).

10.7 Способы защиты права собственности

Под *защитой права собственности* следует понимать реализацию предусмотренных гражданским законодательством специальных способов защиты, применяемых к нарушителю отношений собственности.

Вещно-правовые способы защиты применяются при одновременном наличии следующих условий. Во-первых, нарушено вещное право, и его обладатель не находится с нарушителем в обязательственном правоотношении. Так, если собственник передал в аренду земельный участок, то его право будет защищено нормами договорного права, а не нормами о праве собственности. Во-вторых, нарушено одно или несколько правомочий собственника (владение, пользование, распоряжение) на вещь или создается реальная угроза их нарушения. В-третьих, в момент предъявления иска вещь существует, правоотношение собственности или иное вещное правоотношение не прекратилось, несмотря на правонарушение. Например, лицо неправомерно завладело имуществом собственника и уничтожило его. Следовательно, правоотношение собственности прекратилось, а поэтому должны применяться нормы обязательственного права о возмещении вреда.

Вещно-правовыми способами защиты являются: 1) истребование имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск) и 2) требование об устранении всяких нарушений права собственности, не связанных с лишением владения (негаторный иск).

Виндикационный иск – это иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику об истребовании индивидуально-определенного имущества из его незаконного владения. Удовлетворение виндикационного иска восста-

навливает прежде всего правомочие владения. Между тем, возвращая вещь во владение собственника, закон защищает также правомочия и пользования, и распоряжения, так как утратив владение вещью, собственник лишен возможности осуществлять и эти правомочия. Таким образом, виндикационный иск направлен на защиту права собственности в полном объеме всех правомочий.

Виндикационный иск предъявляется собственником имущества, который должен доказать, что имущество принадлежит ему на праве собственности. Лицо, в отношении которого направлено данное требование, является незаконным владельцем, у которого фактически находится вещь. Незаконное владение следует рассматривать как обладание имуществом без какого-либо правового основания либо по порочному основанию. Незаконным владельцем следует считать не только лицо, которое самовольно завладело имуществом (например, похитило вещь или присвоило находку), но и которое приобрело вещь у неуправомоченного лица.

Предметом виндикационного иска могут быть только индивидуально-определенные вещи. Невозможно истребовать родовые вещи, относительно которых отсутствует возможность установления принадлежности их собственнику. В то же время, пока существует возможность индивидуализации таких вещей (выбывшее имущество представляет собой мешок сахара, коробку конфет, которые не подлежали смешиванию с другими вещами незаконного владельца), защита права собственника может быть осуществлена посредством предъявления виндикационного иска. В противном случае собственник может реализовать кондикционное требование – требование, возникающее вследствие неосновательного обогащения.

Незаконный владелец обязан вернуть именно ту вещь, на которую собственник имеет право собственности, а не другую вещь. Замена спорного имущества иными вещами, хотя бы и равнозначными, выходит за рамки виндикационного иска. По общему правилу не может быть виндицирована вещь, когда она настолько изменена в своем качестве, что фактически превратилась в другую вещь. В данном случае речь может идти лишь о возмещении собственнику причиненного ущерба – стоимости незаконно изъятого имущества. Если же изменения, произведенные незаконным владельцем незначительны, то виндикационный иск удовлетворяется и вещь передается собственнику. Виндикационный иск не подлежит удовлетворению и в случае спецификации. В этом случае собственник переработанной вещи вправе требовать возмещения ему стоимости переработанных материалов. Из общего правила о том, что при существен-

ном изменении вещи виндикационный иск отклоняется, имеется исключение, сформулированное в п. 3 ст. 220 ГК: если спецификатор материалов является недобросовестным, то собственник материалов вправе требовать передачи ему права собственности на новую вещь и возмещения причиненных убытков.

Законом предусмотрены условия удовлетворения виндикационного иска. Так, если имущество приобретено незаконным владельцем у лица, которое не имело права его отчуждать, *безвозмездно* (подарено, унаследовано), собственник вправе истребовать его от незаконного владельца во всех случаях. При этом не имеет значения, является ли приобретатель добросовестным или недобросовестным; было ли имущество по воле собственника или помимо его воли.

Если же имущество приобретено незаконным владельцем *возмездно* (купил, обменял, получил за выполненную работу, оказанную услугу), суд обязан установить добросовестность или недобросовестность незаконного владельца. Добросовестным приобретателем считается тот, кто не знал и не должен был знать, что имущество приобретается у лица, которое не имело право его отчуждать. Соответственно, недобросовестным является тот, который знал или должен был знать, что имущество приобретается у неуправомоченного лица. Если судом будет установлено, что незаконный владелец является недобросовестным, то виндикационный иск подлежит удовлетворению и спорное имущество возвращается собственнику. Если судом будет установлено, что незаконный владелец является добросовестным, имущество может быть виндицировано только при условии, что было из владения собственника (или иного управомоченного лица) помимо его воли (утеряно, похищено). В противном случае право собственности на спорное имущество признается за незаконным добросовестным приобретателем.

Особые правила установлены относительно виндикации денег и ценных бумаг на предъявителя. Данные объекты не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя.

При истребовании имущества из чужого незаконного владения решаются вопросы о доходах, полученных от использования имущества, а также о затратах на его содержание, произведенных незаконным владельцем. Порядок расчетов зависит от того, каким является незаконный владелец – добросовестным или недобросовестным. Так, если владелец недобросовестный, собственник вправе требовать от него возврата или возмещения всех доходов, которые он извлек или должен был извлечь за все время незаконного владения. Недобросовестный владелец в свою очередь вправе требовать от собственника возме-

ния произведенных им *необходимых затрат* на имущество с того времени, с которого собственнику причитаются доходы от имущества, т. е. за все время владения.

Если же владелец добросовестный, то собственник вправе требовать от него возврата или возмещения всех доходов, которые он извлек или должен был извлечь со времени, когда узнал или должен был узнать о незаконности своего владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества. В свою очередь добросовестный незаконный владелец вправе требовать от собственника произведенные им необходимые затраты на имущество с того времени, с которого собственнику причитаются доходы от имущества.

Незаконный владелец помимо необходимых затрат на содержание вещи может произвести улучшения вещи, под которыми понимаются расходы, увеличивающие стоимость вещи, ее качество (например, различного рода усовершенствования, дополнительные приспособления и т. п.). Судьба таких улучшений зависит от добросовестности или недобросовестности владельца. В частности, добросовестный владелец вправе оставить за собой произведенные им отделимые улучшения вещи. Если же их отделение невозможно, он вправе требовать от собственника возмещения произведенных на улучшение затрат, но не свыше увеличения стоимости имущества.

Закон ничего не говорит о судьбе улучшений вещи, произведенных недобросовестным владельцем. Логично предположить, что отделимые улучшения недобросовестный владелец вправе оставить у себя, а неотделимые переходят собственнику безвозмездно.

Если истребуемое собственником имущество повреждено, то он имеет право требовать возмещения причиненного вреда. При этом недобросовестный владелец обязан возместить вред, причиненный имуществу, в любой период его владения, а добросовестный лишь в том случае, когда вред был причинен в период, когда он узнал или должен был узнать о незаконности своего владения; вред, причиненный до этого момента, не возмещается, ибо добросовестный владелец имел все основания считать, что имущество является его собственностью.

На виндикационное требование распространяется общий срок исковой давности – три года.

Негаторный иск (отрицающий иск) – это требование собственника имущества, направленное на устранение со стороны любых третьих лиц нарушений, не связанных с лишением владения. Правом на негаторный иск обладает

собственник или иной титульный владелец, сохраняющий вещь в своем владении, но испытывающий препятствия в ее использовании. В качестве ответчика выступает лицо, которое своим противоправным действием создает препятствия, мешающие нормальному осуществлению права собственности.

Нарушения права собственности, не связанные с лишением владения, могут выражаться в любых посягательствах на правомочия пользования и распоряжения. Это может быть захламление соседом по площадке в многоквартирном доме лестничного пролета, что ограничивает право пользования общим имуществом. Ограничить право пользования можно, например, и посредством возведения высокого забора, ведущего к затемнению земельного участка соседа. В свою очередь, ограничение правомочия распоряжения может произойти, в частности, в ситуации, когда на недвижимое имущество был наложен арест по той причине, что оно выступало залогом в обеспечение обязательства, которое было не исполнено. Однако впоследствии долг был погашен по обязательству, а арест не снят. Естественно, что в подобной ситуации собственник, желающий реализовать свое имущество, не сможет этого сделать в силу ограничения (наложения ареста), которое не имеет под собой никакого правового основания.

Нарушение права собственности может выражаться не только в реальных действиях нарушителя, но и в действиях, которые несут угрозу будущего нарушения. Например, проектирование дома, строительство которого приведет к ограничению правомочия пользования, может послужить основанием требования собственника, направленного на запрет строительства такого дома. В данной ситуации негативное требование направлено на предотвращение возможного нарушения.

Объектом требования по негативному иску выступает устранение длящегося правонарушения, сохраняющегося к моменту предъявления иска. По этой причине негативное требование не подпадает под действие норм об исковой давности. Данное требование можно предъявить в любой момент, пока сохраняется правонарушение.

Виндикационный и негативный иски могут предъявлять не только собственники, но и субъекты иных прав на имущество. Например, лицо, владеющее имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Это могут быть и субъекты обязательственных прав (арендаторы, хранители, перевозчики). При этом законные владельцы, обладающие имуществом в силу закона или договора, в период действия своего права могут защищать свое право владения даже против собственника имущества.



.....
Контрольные вопросы по лекции 10
.....

1. Назовите признаки вещного права.
2. Какие права образуют систему вещных прав?
3. Что понимается под правом собственности?
4. Какие формы собственности закреплены в законодательстве?
5. Перечислите первоначальные и производные основания возникновения права собственности.
6. Назовите виды общей собственности.
7. Назовите основания прекращения права собственности.
8. Назовите признаки ограниченных вещных прав.
9. С помощью каких исков защищаются вещные права?

11 Гражданско-правовое обязательство

1. *Понятие, виды и основания возникновения обязательств.*
2. *Стороны в обязательстве.*
3. *Исполнение обязательства.*
4. *Способы обеспечения исполнения обязательства.*
5. *Ответственность за нарушение обязательств.*
6. *Прекращение обязательств.*

11.1 Понятие, виды и основания возникновения обязательств

Обязательство – это гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги и т. п.) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

При этом воздержание от определенного действия не может составлять автономной обязанности должника. Только в совокупности с активным действием воздержание от определенного действия составляет содержание субъективной обязанности должника. Например, обязанность оказать услугу по хранению вещи раскрывается через следующие долженствования: принять вещь на хранение (воздержание от активного действия, т. к. активные действия по передаче вещи на хранение совершает поклажедатель); обеспечить сохранность вещи (активное действие); не пользоваться переданной на хранение вещью (воздержание от активного действия); вернуть ее по окончании срока хранения (активное действие).

В общем виде система гражданско-правовых обязательств представлена в ГК РФ. В основе ее построения лежат два признака: экономическая цель обязательства и его правовой результат. В зависимости от указанных признаков все обязательства можно подразделить на *несколько групп*:

- обязательства по передаче имущества в собственность;
- обязательства по передаче имущества в пользование;
- обязательства по производству работ;
- обязательства по оказанию услуг;
- транспортные обязательства;

- обязательства кредитно-расчетной сферы;
- обязательства по страхованию;
- обязательства по реализации результатов интеллектуальной деятельности;
- обязательства по совместной деятельности;
- обязательства из односторонних сделок;
- охранительно-восстановительные обязательства, направленные на возмещение вреда и возврат неосновательного обогащения.

В доктрине гражданского права помимо предложенной классификации обязательств существуют и другие. Некоторые из них восприняты действующим законодательством, другие, не имея прямого закрепления в нормах гражданского законодательства, проявляют себя на уровне толкования его норм.

1. Так, в зависимости от характера поведения сторон в обязательстве выделяют *регулятивные* и *охранительные* обязательства. *Регулятивные* обязательства порождаются правомерными действиями, а их реализация направлена на удовлетворение интересов обеих сторон правоотношения в нормальных условиях гражданского оборота. Основная часть регулятивных обязательств находится в сфере так называемого договорного права. *Охранительные* обязательства возникают в результате правонарушения, оспаривания или других дефектов осуществления гражданских прав. Такие обязательства призваны обеспечить защиту (восстановление) субъективных гражданских прав лица или его охраняемых интересов. Например, неисполнение договорного обязательства приводит к возникновению обязательств по уплате неустойки, возмещению убытков; последствием недействительности сделки выступает реституционное обязательство; вследствие приобретения имущества одним лицом за счет другого без правового основания возникает обязательство из неосновательного обогащения и т. п.

2. В зависимости от содержания субъективной обязанности должника различают *положительные* и *отрицательные* обязательства. В *положительном* обязательстве обязанность должника сводится исключительно к совершению активного действия. В *отрицательном* обязательстве в содержание обязанности должника помимо совершения активного действия также входит и необходимость воздержания от определенного действия.

3. В зависимости от степени определенности предмета исполнения обязательства различают *альтернативные* и *факультативные* обязательства. *Альтернативное* обязательство – это обязательство, по которому должник обязан

совершить одно из двух или нескольких действий по своему выбору, если законом, иными правовыми актами или договором право выбора не предоставлено кредитору или третьему лицу. С момента осуществления такого выбора обязательство перестает быть альтернативным. *Факультативное* обязательство – это обязательство, по которому должнику предоставляется право заменить основное исполнение другим (факультативным) исполнением, предусмотренным условиями обязательства. Таким образом, альтернативное обязательство связано с правом выбора, а факультативное – с правом замены.

Пример альтернативного обязательства: Петров заключил с Ивановым договор о покупке у него стола или стула, в зависимости от того, какой из этих предметов поместится у него в комнате. И стол, и стул будут рассматриваться в качестве предметов обязательства по купле-продаже, но к моменту исполнения обязательства должен быть определен тот единственный предмет, который продавец (должник) должен передать покупателю (кредитору). Правом выбора, по общему правилу, обладает должник.

Пример факультативного обязательства: по завещательному отказу Петров обязан передать картину, входящую в состав наследства, Сидорову, с условием, что если Петров пожелает, он вправе вместо картины выплатить Сидорову ее стоимость деньгами. Единственным предметом данного обязательства является передача картины. Денежная сумма – это не предмет обязательства, а лишь возможный его заменитель.

4. В зависимости от индивидуализации предмета исполнения обязательства различают *родовые* и *видовые* обязательства. Если предмет исполнения характеризуется признаками, свойствами целой группы предметов, то обязательство считается *родовым*. Это характерно, в частности, для обязательств по передаче родовых вещей (например, обязательство по возврату займа, где возврату подлежат деньги или другие родовые вещи). Родовым обязательством может считаться и обязательство, возникающее из договора, требующего конкретизации его предмета. Например, предмет договора купли-продажи, заключаемого в отношении будущего товара, может быть определен исключительно указанием на какие-либо общие свойства группы товаров (цвет и размер велосипеда, диагональ телевизора, производитель картофеля). Такие вещи получили название вещей ограниченного рода. Обязательство будет считаться *видовым*, если предмет исполнения будет определен только ему присущими признаками. Например, при продаже недвижимости требуется индивидуализация предмета

договора посредством указания данных, позволяющих определенно установить продаваемое недвижимое имущество.

5. В зависимости от целостности объекта обязательства они делятся на *делимые* и *неделимые*. Обязательство, исполнение которого возможно по частям, называется *делимым*. К таким, в частности, относятся денежные обязательства, а также обязательства, исполнение которых связано с передачей родовых вещей. Обязательства, реализация которых связана с целостностью предмета исполнения, называются *неделимыми*. К ним, например, относятся обязательства по передаче недвижимого имущества в собственность. Неделимые обязательства характерны для договоров, для которых целостность предмета вытекает из существа самого договора. Так, целью договора аренды выступает передача имущества во временное владение и пользование, что исключает возможность передачи предмета договора по частям.

6. В зависимости от роли кредитора в обязательстве различают *обязательства, которые неразрывно связаны с личностью кредитора*, и *обязательства, в которых личность кредитора имеет существенное значение для должника*. Примером первых выступают алиментные обязательства, обязательства по возмещению вреда. Примером вторых может выступать любое обязательство, участие должника в котором было обусловлено какими-либо индивидуальными особенностями кредитора. Например, известный музыкант, увидев потенциал конкретного ребенка, заключил договор возмездного оказания услуг по его обучению. Из этого договора возникло обязательство по предоставлению услуги, в котором личность кредитора (ребенка) имеет существенное значение для должника (музыканта).

7. В зависимости от определенности срока исполнения обязательства различают *срочные, бессрочные обязательства* и *обязательства, исполнение которых определяется моментом востребования*.

8. В зависимости от подчиненности одного обязательства другому выделяют *главные* и *дополнительные* обязательства. Дополнительное обязательство неразрывно связано с главным, возникает в силу реализации главного обязательства и существует для обеспечения его стабильной динамики. Судьба дополнительного обязательства непосредственно зависит от судьбы главного. Наиболее ярким примером дополнительного обязательства выступает залоговое обязательство, обеспечивающее исполнение какого-либо главного обязательства. Дополнительный характер залогового обязательства выражается, в част-

ности, в том, что при изменении, прекращении, признании недействительным главного обязательства прекращается и дополнительное.

Породить обязательство может любой юридический факт или их совокупность (юридический состав). В общем виде перечень оснований возникновения прав и обязанностей представлен в ст. 8 ГК РФ, среди которых наиболее емкими по объему порождаемых последствий являются договоры и иные сделки, предусмотренные законом, а также хотя и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему.

Договоры (двусторонние и многосторонние сделки) выступают основанием для формирования огромного числа обязательств, реализация которых характеризует стабильность всего гражданского оборота. Из одиннадцати групп обязательств, выделяемых по критерию экономической цели и правового результата, девять относятся к договорным обязательствам. При этом каждая из девяти групп обязательств вбирает в себя широкий спектр обязательств, в основе возникновения которых лежат договоры того или иного типа (вида).

Обязательства могут возникнуть из односторонних сделок. Такие обязательства являются внедоговорными, и в них, как правило, обязанным становится лицо, совершившее сделку. Например, кредитная организация, выдавшая банковскую гарантию, становится обязанной перед бенефициаром в размере суммы, на которую она выдана. В то же время односторонние сделки могут создавать обязанности и для третьих лиц. Например, завещатель может составить завещание, содержание которого будет исчерпываться завещательным отказом, т. е. возложением на одного или нескольких наследников исполнения за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера.

Внедоговорные обязательства могут быть направлены на восстановление имущественной сферы потерпевшего. В их основе, как правило, лежит какое-либо противоправное деяние. Например, при порче имущества закон возлагает на лицо, причинившее вред, обязанность по его возмещению (гл. 59 ГК РФ). В то же время основанием возникновения внедоговорного обязательства может быть и правомерное действие. Так, односторонний отказ от исполнения договора, когда такой отказ допускается законом (например, отмена поручения доверителем по договору поручения), может явиться основанием для возникновения кондикционного обязательства, связанного с возвратом имущества. Например, если у поверенного при прекращении договора поручения осталось какое-либо имущество доверителя, поверенный обязан его вернуть, но уже не в рамках действующего договора, а за его пределами.

11.2 Стороны в обязательстве

В обязательстве всегда две стороны – кредитор и должник. *Кредитор*, являясь управомоченной стороной в обязательстве, вправе требовать от другой стороны совершения определенного действия или воздержания от совершения определенного действия. *Должник* выступает обязанной стороной. В его обязанность входит совершение или воздержание от совершения определенного действия. Кредитора принято называть активной стороной в обязательстве, а должника – пассивной.

Участниками обязательств могут быть любые субъекты гражданского права. Возможна ситуация, когда одни и те же участники в одном обязательстве выступают по отношению друг к другу как кредитор и должник, а в другом – как должник и кредитор. Такие обязательства называются *взаимными*.

Как на стороне кредитора, так и на стороне должника может выступать по одному лицу, а может быть и несколько. В случае, когда на стороне кредитора и (или) должника выступает одновременно два и более лиц, говорят о *множественности лиц в обязательстве*. При множественности лиц в обязательстве закон различает *долевые* и *солидарные* обязательства. Такое деление осуществляется в зависимости от того, в каком объеме каждый из кредиторов вправе требовать исполнения обязанности должником, а каждый из должников обязан исполнить обязанность кредитору. По общему правилу, при множественности лиц в обязательстве оно считается долевым, т. е. каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими постольку, поскольку из закона, иных правовых актов или условий обязательства не вытекает иное. Солидарные обязательства, в силу которых каждый из солидарных кредиторов вправе требовать, а каждый из солидарных должников обязан исполнить обязательство в полном объеме, возникают лишь тогда, когда это предусмотрено договором или установлено законом, в частности при неделимости предмета обязательства.

Различают *активную* и *пассивную солидарность*. При активной *солидарности*, именуемой солидарным требованием, любой из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме. Исполнение должником обязательства полностью любому из солидарных кредиторов освобождает его от исполнения другим кредиторам. Солидарный кредитор, получивший исполнение от должника, обязан возместить остальным кредиторам причитающиеся им доли. Активная солидарность имеет место при причинении одним лицом вреда неделимой вещи, принадлежащей нескольким лицам.

В случае пассивной солидарности, именуемой солидарной обязанностью, кредитор вправе требовать исполнения полностью или в части долга как от всех должников совместно, так и от любого из них. Если кредитор не получит полного удовлетворения от одного из солидарных должников, он имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не будет погашено полностью. Пассивная солидарность выгодна для кредитора. В практической деятельности пассивная солидарность наиболее часто встречается при совместном причинении вреда.

Если солидарная обязанность исполнена полностью одним из должников, это освобождает остальных от исполнения. Исполнивший обязательство должник имеет право регрессного (обратного) требования к остальным должникам в равных долях за вычетом своей доли, если иное не вытекает из отношений между солидарными должниками. Право регрессного (обратного) требования включается в содержание регрессного обязательства, которое может возникнуть не только в случае исполнения солидарной обязанности. *Регрессное обязательство* – это обязательство, в силу которого одно лицо вправе требовать от другого денежную сумму или другое имущество, переданное вместо этого лица или по его вине третьему лицу. Для регрессного обязательства характерна одна особенность: кредитор или должник по этому обязательству до его возникновения являлся участником другого обязательства, которое принято называть основным в связи с тем, что именно с исполнением обязанности по основному обязательству возникает регрессное обязательство.

Регрессные обязательства могут возникнуть в двух случаях. Во-первых, в случае исполнения основного обязательства его должником, но по вине третьих лиц. Кредитором в данном регрессном обязательстве становится должник по основному обязательству, а должником становится третье лицо, по вине которого произведено исполнение. Так, например, долги, по обязательствам, возникшим в связи с доверительным управлением имущества, погашаются за счет этого имущества, а при его недостаточности, в первую очередь, за счет имущества доверительного управляющего, а затем за счет имущества учредителя управления. Если долги возникли в связи с превышением полномочий доверительного управляющего или с нарушением установленных для него ограничений, то учредитель управления, исполнивший основное обязательство за счет своего имущества, вправе в порядке регресса требовать от доверительного управляющего возмещения убытков (ст. 1022 ГК РФ). Во-вторых, в случае ис-

полнения основного обязательства вместо должника третьим лицом. Кредитором регрессного обязательства становится это третье лицо, а должником становится должник по основному обязательству.

Исполнение чужого долга не всегда ведет к возникновению нового (регрессного) обязательства. В некоторых случаях закон связывает исполнение обязательства третьим лицом с заменой лица на стороне кредитора. Так, в частности, происходит, когда третье лицо, подвергшееся опасности утратить свое право на имущество должника вследствие обращения взыскания на это имущество, может за свой счет удовлетворить требование кредитора (п. 2 ст. 313 ГК РФ). В подобной ситуации к третьему лицу переходит право кредитора в отношении должника в силу закона. Данный механизм подпадает под действие общего механизма – *перемена лиц в обязательстве*, когда в силу различных причин кредитор или должник могут выйти из обязательства с тем, чтобы их заменил кто-то другой.

Перемена лица в обязательстве может происходить либо посредством замены кредитора, либо посредством замены должника. *Замена кредитора* именуется *переходом прав кредитора к другому лицу*. Такая замена может произойти на основании сделки уступки права требования (цессии) или на основании закона. Помимо упомянутого выше случая (п. 2 ст. 313 ГК РФ) переход прав кредитора на основании закона имеет место, в частности, при универсальном правопреемстве в правах кредитора (в случае реорганизации юридического лица и перехода прав наследодателя к наследникам); при исполнении поручителем или залогодателем обязательства должника; в случае выплаты страховщиком страхового возмещения; в случае решения суда о переводе прав кредитора на другое лицо. Данный перечень не является исчерпывающим.

При переходе прав кредитора к другому лицу согласия должника не требуется. Закон исходит из того, что должнику все равно, кому платить деньги, выполнять работу, оказывать услугу. У первоначального кредитора есть только одна обязанность – письменно уведомить должника о состоявшейся замене. Невыполнение данной обязанности может привести к тому, что должник исполнит долг не новому, а первоначальному кредитору.

Из правила о том, что при переходе прав кредитора к другому лицу согласия должника не требуется, существуют два исключения. Во-первых, речь идет об обязательствах, в которых личность кредитора имеет существенное значение для должника. Во-вторых, это касается неденежных обязательств,

уступка требования по которым делает исполнение этих обязательств значительно более обременительным для должника.

Законом может быть исключена возможность замены кредитора. Так, переход прав кредитора к другому лицу невозможен по обязательствам, неразрывно связанным с его личностью (алиментным обязательствам, обязательствам из причинения вреда). Запрет на уступку может быть предусмотрен и договором. Если, несмотря на такой запрет, уступка все же состоялась, она может быть признана недействительной по иску должника только в случае, когда доказано, что другая сторона сделки знала или должна была знать об указанном запрете.

При замене кредитора все права первоначального кредитора, в том же объеме и на тех же условиях, переходят к новому кредитору. Если кто-либо поручился перед первоначальным кредитором за исполнение обязательства должником, то поручение сохраняет силу и для нового кредитора. Первоначальный кредитор отвечает перед новым кредитором лишь за действительность уступленного требования. Если должник нарушит обязательство, первоначальный кредитор ответственности за него перед новым кредитором не несет. Такая ответственность может наступить, если только первоначальный кредитор принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором. Первоначальный кредитор обязан передать новому кредитору документы, которые удостоверяют его право требования, а также сообщить сведения, которые имеют значение для реализации требования. В свою очередь, новый кредитор обязан представить должнику доказательства перехода к нему соответствующих требований. До тех пор пока такие доказательства не будут предоставлены, должник имеет право не исполнять обязательство новому кредитору.

Замена должника в обязательстве называется *переводом долга*. Перевод долга осуществляется только с согласия кредитора и при отсутствии такого согласия является ничтожным. Закон предусматривает две модели перевода долга. Первая – на основании соглашения между первоначальным должником и новым должником. Вторая – на основании соглашения между кредитором и новым должником по обязательству, связанному с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности. В последнем случае новый должник принимает на себя обязательство первоначального должника. Первоначальный и новый должники несут перед кредитором солидарную ответственность, если соглашением о переводе долга не предусмотрена субсидиарная ответственность первоначального должника либо такой должник не освобожден от исполнения

обязательства. После того как новый должник исполнит обязательство, к нему переходят права кредитора по этому обязательству, если иное не предусмотрено соглашением между первоначальным и новым должником или не вытекает из существа их отношений. Долг переходит к новому должнику в том же объеме, в котором он лежал на первоначальном должнике.

Как для сделки уступки права требования (цессии), так и сделки перевода долга предъявляются одни и те же требования относительно формы их совершения. В частности, она должна соответствовать форме сделки, из которой возникло право требования или долг. Если такая сделка подлежала государственной регистрации, то и сделка цессии, и сделка перевода долга также подлежат регистрации.

Кроме понятия «перевод долга» законодателем введено понятие «переход долга». Если первое предполагает соглашение сторон, то второе происходит на основании закона.

Законодатель учитывает и ситуацию, при которой возможна одновременная передача всех прав и обязанностей по договору. Такая передача именуется «передача договора». К подобной сделке применяются правила и о цессии, и о переводе долга. Например, арендатор вправе с согласия арендодателя передать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем); по договору аренды предприятия арендодатель обязан уступить арендатору права требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию.

11.3 Исполнение обязательства

Исполнение обязательства представляет собой совершение предусмотренного в нем действия (передача вещи, уплата денег, выполнение работы, оказание услуги и т. п.). Институт исполнения обязательства основан на трех принципах:

- 1) принципе недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства;
- 2) принципе надлежащего исполнения;
- 3) принципе реального исполнения.

Принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства находит отражение в ст. 310 ГК РФ и выражается в запрете на односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий. Данный принцип направлен на стабильность гражданского оборота, предоставляет его участникам гарантию достижимости правового результата

обязательства. Вместе с тем законом могут быть установлены пределы реализации данного принципа посредством определения случаев, не подпадающих под запрет на односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий. В частности, это касается исполнения обязательств, связанных с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности. В данном случае стороны могут своим соглашением установить право на односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий. Данное право может быть предусмотрено также ГК РФ, иными законами и правовыми актами.

В случае когда субъектом предпринимательской деятельности является лишь одна сторона обязательства, право на одностороннее изменение его условий или отказ от исполнения обязательства может быть предоставлено договором стороне, не осуществляющей предпринимательскую деятельность, за исключением случаев, когда законом или иным правовым актом предусмотрена возможность предоставления договором такого права другой стороне.

Для договорной сферы закон специально оговаривает возможность прекращения или изменения договора в силу одностороннего отказа от его исполнения полностью или в части, когда такой отказ прямо допускается законом. Если общая конструкция такой возможности оговорена в п. 3 ст. 450 ГК РФ, то конкретные случаи разбросаны по отдельным договорным институтам. Например, в отношении договора купли-продажи основанием для реализации права на односторонний отказ от исполнения договора может выступить: передача товара в меньшем количестве, чем определено договором; передача товара в ассортименте, не соответствующем договору; существенное нарушение требований к качеству товара; передача некомплектного товара.

Принцип реального исполнения обязательства состоит в необходимости исполнения обязательства в натуре, т. е. совершить именно то действие, которое составляет объект обязательства (передать вещь, уплатить деньги, выполнить работу, оказать услугу). Уплата неустойки, возмещение убытков не освобождает должника, который ненадлежащим образом исполнил обязательство, от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором. Иное правило действует для случая, когда должник вообще не исполнил обязательство: в этом случае возмещение убытков и уплата неустойки освобождает должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором.

Принцип надлежащего исполнения, закрепленный в общем виде в ст. 309 ГК РФ, означает необходимость совершить предусмотренные в обязательстве действия в соответствии с его условиями и требованиями законодательства, а если такие условия и требования отсутствуют – в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями. Надлежащее исполнение означает, что обязательство должно быть выполнено не только надлежащим лицом и надлежащему лицу, но и надлежащим образом с точки зрения предмета, места, времени и способа исполнения.

По общему правилу обязательство исполняется самим должником. Однако он вправе возложить исполнение своего обязательства в полном объеме или частично на третье лицо. Соответственно на кредитора возлагается обязанность принять исполнение не только от должника, но и от третьего лица. Кредитор обязан принять исполнение от третьего лица и в случаях, когда должник не возлагал исполнение своего обязательства на третье лицо. Речь идет о двух ситуациях:

- 1) должник просрочил исполнение денежного обязательства;
- 2) третье лицо подвергается опасности утратить право на имущество должника вследствие обращения на него взыскания.

Кредитор не обязан принимать исполнение от третьего лица в случаях, когда из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично. В частности, это характерно для обязательств по оказанию услуг и выполнению работ. Например, исполнитель по договору на выполнение научно-исследовательских работ обязан провести научные исследования лично; поверенный по договору поручения обязан лично исполнить данное ему поручение; доверительный управляющий осуществляет доверительное управление имуществом лично.

Законодатель специально урегулировал случаи исполнения обязательства по передаче денег или ценных бумаг, когда должник не имеет возможности их исполнения по причинам: отсутствия кредитора или лица, уполномоченного принять исполнение; недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя; очевидного отсутствия определенности по поводу того, кто является кредитором; просрочки кредитора. В подобных случаях должник вправе внести долг (деньги или ценные бумаги) в депозит нотариуса или суда, что будет считаться надлежащим исполнением.

Что касается *сроков исполнения* обязательства, то одни обязательства содержат точное указание на день их исполнения или период времени, в течение

которого они должны быть исполнены (срочные обязательства). Другие обязательства срока исполнения не предусматривают (бессрочные обязательства) или определяют срок исполнения моментом востребования. Такие обязательства должны быть исполнены в течение семи дней со дня предъявления кредитором требования об их исполнении, если иной срок не предусмотрен законом, иными правовыми актами, условиями обязательства или не вытекает из обычаев либо существа обязательства (например, в случае предоставления бессрочного денежного займа, он должен быть возвращен заемщиком в течение тридцати дней со дня предъявления займодавцем требования об этом). При непредъявлении кредитором в разумный срок требования об исполнении такого обязательства должник вправе потребовать от кредитора принять исполнение, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства или не вытекает из обычаев либо существа обязательства.

В отношении срочных обязательств не исключена ситуация, когда должник предложит исполнение до установленного срока. Возможность досрочного исполнения зависит от характера правоотношений. По общему правилу должник обладает правом исполнить обязательство до срока. Однако если обязательство связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, то его досрочное исполнение возможно лишь в случаях, когда это прямо предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства либо вытекает из обычаев или существа обязательства.

Место исполнения обязательства может быть предусмотрено законом, иными правовыми актами, договором, явствовать из обычаев или существа обязательства. В противном случае оно определяется в зависимости от вида обязательства:

- обязательства по передаче недвижимого имущества должны быть исполнены по месту его нахождения;
- обязательства по передаче имущества, предусматривающего его перевозку, исполняются в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;
- иные обязательства предпринимателя по передаче имущества исполняются в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;
- денежные обязательства по уплате наличных денег исполняются по месту жительства (нахождения) кредитора в момент возникновения обязательства;

- денежные обязательства по уплате безналичных денежных средств исполняются по месту нахождения банка, обслуживающего кредитора, если иное не предусмотрено законом;
- все остальные обязательства исполняются в месте жительства (нахождения) должника.

Предметом исполнения обязательства служат вещи (иное имущество), услуги, работы. В случае когда предметом исполнения являются деньги, они должны быть выражены в рублях. При этом в самом денежном обязательстве может быть указано, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или условных денежных единицах.

Обязательство может быть исполнено различными *способами*: посредством предоставления предмета обязательства полностью или по частям, непосредственно кредитору или через третье лицо, путем отправки предмета исполнения обязательства кредитору по почте, транспортом или вручением его лично кредитору и т. д. Способ исполнения зависит от предмета исполнения и содержания обязательства. Так, обязательство по передаче индивидуально-определенной вещи может быть исполнено лишь посредством разового акта. В то же время передача вещей, определенных родовыми признаками (например, денежных средств), может быть осуществлена по частям. Правила о способах исполнения отдельных видов обязательств содержатся в специальных нормах, регулирующих соответствующие договорные и внедоговорные отношения.

11.4 Способы обеспечения исполнения обязательства

Способами обеспечения исполнения обязательств называют установленные по соглашению сторон или законом специальные меры имущественного характера, направленные на надлежащее исполнение обязательства и предоставляющие кредитору определенную гарантию удовлетворения его требований или возмещения убытков, которые могут возникнуть в результате неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательства.

При признании соглашения об обеспечении исполнения обязательства недействительным соглашение, из которого возникло основное обязательство, сохраняет силу. Если же недействительным признается соглашение, из которого возникло основное обязательство, обеспеченными считаются обязанности по возврату имущества, полученного по такому обязательству. Прекращение ос-

новного обязательства влечет прекращение и обеспечивающего его обязательства, если иное не предусмотрено законом или договором.

В качестве основных способов обеспечения исполнения обязательств закон называет неустойку, залог, удержание вещи, поручительство, независимую гарантию, задаток и обеспечительный платеж. Законом или договором могут предусматриваться и иные способы обеспечения исполнения обязательств (например, безотзывная доверенность; договор финансирования под уступку денежного требования в случае, когда цель договора – обеспечение исполнения обязательства; обязательное страхование банковских вкладов граждан и др.).

Неустойка – это определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. Причем кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Неустойка может быть в виде штрафа и пени. Штраф характеризуется установлением фиксированной суммы. Например, при перевозках на автомобильном транспорте предусмотрен штраф в размере десятикратной провозной платы за перевозку багажа, в состав которого входят предметы, запрещенные к перевозке. Пеня, в отличие от штрафа, имеет несколько специфических признаков: устанавливается на случай просрочки исполнения обязательства; как правило, определяется в процентах по отношению к сумме обязательства, неисполненного в установленный срок; представляет собой длящуюся неустойку, которая взыскивается за каждый последующий период просрочки неисполненного обязательства.

Различают договорную и законную неустойку. Договорная неустойка устанавливается соглашением сторон. Форма такого соглашения – обязательно письменная, в противном случае оно признается недействительным. Законная неустойка применяется независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Если иное не предусмотрено законом, размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон. Уменьшить размер законной неустойки вправе только суд в случаях, когда подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства. Однако если обязательство нарушено лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, суд вправе уменьшить размер неустойки только при условии заявления должника о таком уменьшении. Уменьшить размер договорной неустойки можно лишь в исключительных случаях. Для этого необходимы два условия. Во-первых, должник должен быть субъектом предпринимательской

деятельности. Во-вторых, он должен доказать, что взыскание неустойки в предусмотренном договором размере приведет к получению кредитором необоснованной выгоды.

Залог – способ обеспечения исполнения обязательств, при котором в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обязательства кредитор имеет право получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом.

Основанием возникновения залога чаще всего выступает договор, заключаемый между залогодателем и залогодержателем. Однако залог может быть основан и на законе (например, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, с момента передачи товара покупателю и до его оплаты, товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге продавца для обеспечения исполнения покупателем обязанности по оплате товара; при передаче под выплату ренты недвижимого имущества получатель ренты в обеспечение обязательства плательщика ренты приобретает право залога на это имущество).

Договор залога должен быть заключен в простой письменной форме, если законом или соглашением сторон для него не предусмотрена нотариальная форма. Несоблюдение формы договора залога влечет его недействительность. В некоторых случаях залог подлежит государственной регистрации и считается возникшим с момента такой регистрации (в частности, когда предметом залога выступают права участника общества с ограниченной ответственностью).

Предметом залога могут быть вещи, имущественные права, в том числе имущество, которое будет приобретено залогодателем в будущем. Предметом залога не может быть имущество, на которое не допускается обращение взыскания; требования, неразрывно связанные с личностью кредитора (требование об уплате алиментов, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью); иные права, уступка которых другим лицам запрещена законом. Если иное не предусмотрено законом или договором, предмет залога должен быть застрахован за счет залогодателя от рисков утраты или повреждения на сумму не ниже размера, обеспеченного залогом требования. По общему правилу риск случайной гибели или случайного повреждения заложенного имущества несет залогодатель.

По соглашению сторон предмет залога может быть заменен другим имуществом. Однако независимо от такого соглашения считается находящимся в залоге: имущество, созданное или возникшее в результате переработки или

иного изменения заложенного имущества; имущество, предоставленное залогодателю взамен предмета залога в результате его изъятия для государственных или муниципальных нужд, реквизиции, национализации, а также право требовать предоставления такого имущества; имущество (за исключением денег), переданное залогодателю-кредитору его должником в случае залога права; иное имущество в случаях, предусмотренных законом.

По общему правилу заложенное имущество остается у залогодателя, в том числе под замком и печатью залогодержателя или с наложением иных знаков, свидетельствующих о залоге (так называемый твердый залог). Залогодатель вправе пользоваться находящимся у него предметом залога в соответствии с его назначением, извлекать из него плоды и доходы, передавать его без согласия залогодержателя, если иное не предусмотрено законом или договором, во временное владение и пользование другим лицам. Без согласия залогодержателя залогодатель не вправе отчуждать предмет залога, если иное не предусмотрено законом, договором или не вытекает из существа залога. В противном случае залогодержатель вправе потребовать досрочного исполнения обязательства, обеспеченного залогом, либо прекращения залога и возмещения причиненных убытков.

В случае оставления предмета залога у залогодержателя последний вправе им пользоваться, только если это предусмотрено договором, регулярно предоставляя залогодателю отчет о пользовании. Договором может быть предусмотрена обязанность залогодержателя извлекать из предмета залога плоды и доходы в целях погашения основного обязательства или в иных интересах залогодателя. По основаниям, предусмотренным ст. 401 ГК, залогодержатель несет ответственность за утрату или повреждение заложенного имущества в размере его рыночной стоимости или в размере суммы, на которую понизилась его стоимость.

Если в результате повреждения предмета залога он не может быть использован по назначению, залогодатель вправе отказаться от него и потребовать соответствующее возмещение либо зачесть соответствующее требование о возмещении убытков в погашение обязательства, обеспеченного залогом, даже если срок исполнения такого обязательства еще не наступил и досрочное исполнение не допускается.

Если заложенное имущество погибло или повреждено не по вине залогодержателя, залогодатель вправе, письменно уведомив залогодержателя, заменить его равноценным имуществом или восстановить его в разумный срок, если

иное не предусмотрено договором. Залогодержатель вправе отказаться от такой замены или восстановления только при условии неравноценности прежнего и нового предметов залога. Вместо замены предмета залога стороны вправе заключить новый договор залога.

Залог может быть прекращен по различным основаниям, в частности в случае прекращения обеспеченного залогом обязательства; возмездного приобретения заложенного имущества лицом, которое не знало и не должно было знать, что имущество заложено; гибели предмета залога или прекращении заложенного права, если залогодатель не воспользовался правом замены предмета залога; реализации заложенного имущества в целях удовлетворения требований залогодержателя; признание договора залога недействительным.

К отдельным видам залога закон относит: залог товаров в обороте, залог вещей в ломбарде, залог обязательственных прав, залог прав по договорам банковского счета, залог прав участников юридических лиц, залог ценных бумаг, залог исключительных прав.

Удержание вещи. Суть данного способа обеспечения исполнения обязательства состоит в том, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику (лицу, указанному должником), вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи (а равно, возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков) удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено. Удерживая вещь, можно обеспечивать также требования, возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели.

Объектом права удержания выступает вещь, чужая для удерживающего ее лица в том смысле, что таковая обременена его обязанностью передать вещь должнику. Право удержания возникает у кредитора, владеющего вещью должника, в силу самого факта нарушения последним какого-либо обязательства. Для того чтобы у кредитора возникла способность удерживать вещь, не требуется специального соглашения с должником. Вместе с тем, стороны своим соглашением могут отменить применение данного способа обеспечения. Таким образом, право удержания не может быть создано договором, но может быть уничтожено им.

Поручительство возникает в силу договора поручительства, по которому поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части. Суть поручительства, таким образом, состоит в том, что лицо, именуемое «поручитель», становится

еще одним должником. Договором поручительства могут быть обеспечены как денежные, так и неденежные обязательства, а также обязательства, которые возникнут в будущем. Договор поручительства заключается в письменной форме, несоблюдение которой влечет его недействительность.

Поручительство может возникать и на основании закона. В этом случае к нему применяются правила о поручительстве в силу договора, если законом не установлено иное (например, в силу ст. 532 ГК государственный или муниципальный заказчик в силу закона признается поручителем покупателя по обязательству оплаты товаров).

При поручительстве должник и поручитель находятся в обязательственных связях с кредитором. Между поручителем и должником обязательства не возникает. И только в случае, если поручитель исполнит за должника его обязанность перед кредитором, он занимает по отношению к должнику положение кредитора. По общему правилу должник и поручитель выступают солидарными должниками: кредитор может предъявить требование и к должнику, и к поручителю или к обоим вместе. Если требование предъявлено только к поручителю, последний обязан известить об этом должника или привлечь его к участию в деле. Должник обязан сообщить поручителю обо всех возражениях против этого требования с предоставлением необходимых доказательств. В противном случае должник впоследствии лишается права выдвигать возражения, которые могли быть заявлены против требования кредитора, против требования поручителя, если иное не предусмотрено соглашением между поручителем и должником. Определенные обязанности возложены и на должника, исполнившего обязательство, – ему необходимо немедленно известить об этом поручителя. В противном случае поручитель, исполнивший обязательство повторно, вправе взыскать с кредитора неосновательно полученное или предъявить регрессное требование к должнику.

Поручительство прекращается в случае прекращения обеспеченного поручительством обязательства: перевода долга по основному обязательству на другое лицо, при условии, что поручитель отказался отвечать за нового должника; отказа кредитора принять надлежащее исполнение от должника или поручителя; истечения срока, на который поручительство выдано, а если в договоре срок не указан, поручительство прекращается, если кредитор в течение 1 года со дня наступления основного обязательства не предъявил иск к поручителю. Если срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство пре-

кращается, если кредитор не предъявил иск к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства.

Поручительство не прекращается, а сохраняется на прежних для поручителя условиях в случае, когда обеспеченное поручительством обязательство было изменено без согласия поручителя, что повлекло за собой увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя. Кроме того, не являются основаниями для прекращения поручительства смерть должника или реорганизация юридического лица.

Независимая гарантия представляет собой способ обеспечения исполнения обязательства, при котором гарант (банк, иная кредитная организация (банковская гарантия) или иная коммерческая организация) принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства.

В качестве гаранта могут выступать банки, иные кредитные организации (кредитно-расчетные небанковские кредитные организации, расчетные центры, организации инкассации, депозитарные небанковские кредитные организации), в этом случае гарантия именуется банковской, а также иные коммерческие юридические лица. Таким образом, граждане, в том числе индивидуальные предприниматели, некоммерческие организации гарантами быть не могут.

Независимая гарантия выдается в письменной форме и вступает в силу с момента ее отправки (передачи) гарантом, если иное не предусмотрено в гарантии. В гарантии должны быть указаны: дата выдачи, принципал, бенефициар, гарант, обеспечиваемое гарантией обязательство, денежная сумма или порядок ее определения, срок действия гарантии, основания для выплаты суммы гарантии. В гарантии могут содержаться условия об уменьшении или увеличении суммы гарантии при наступлении определенного срока или события.

Между обязательством гаранта уплатить соответствующую сумму бенефициару и обязательством, обеспечиваемым независимой гарантией, полностью отсутствует какая-либо связь. В связи с этим гарант не вправе возражать относительно требований бенефициара, вытекающих из основного обязательства, из соглашения о выдаче гарантии, не вправе ссылаться на обстоятельства, не указанные в гарантии.

По общему правилу независимая гарантия безотзывна и не может быть изменена гарантом (иное должно быть прямо предусмотрено в гарантии).

В случае, когда гарантия предусматривает ее отзыв и изменение гарантом, таковые должны быть совершены в письменной форме, если иная форма не предусмотрена гарантией. В гарантии может быть предусмотрена возможность ее отзыва только с согласия бенефициара.

Если иное не предусмотрено в гарантии, бенефициар не вправе переуступить другому лицу свое право требования к гаранту. Такая уступка возможна, если только бенефициар одновременно уступает тому же лицу права по основному обязательству. В гарантии может быть предусмотрена возможность уступки бенефициаром своего права требования лишь с согласия гаранта.

Требование бенефициара к гаранту об уплате денежной суммы должно быть оформлено в письменном виде с приложением необходимых документов, с указанием обстоятельства, которым обусловлена выплата по гарантии. Такое требование должно быть предъявлено до окончания срока действия гарантии. Получив соответствующее требование, гарант должен немедленно уведомить об этом принципала, передать ему копию требования и в случае признания требования надлежащим произвести платеж. Платеж не производится, если заявленное требование не соответствует условиям гарантии или предъявлено по окончании срока действия гарантии. Кроме того, если у гаранта имеются основания полагать, что какой-либо из представленных документов является недостоверным, либо не возникло обстоятельство, обуславливающее платеж, обеспеченное гарантией обязательство недействительно, принципал исполнил обязательство перед бенефициаром – во всех этих случаях гарант вправе приостановить платеж на срок до семи дней, уведомив об этом бенефициара и принципала. По истечении указанного срока, если не будет оснований для отказа в удовлетворении требований бенефициара, гарант обязан произвести платеж.

Независимая гарантия прекращается в случаях уплаты гарантом соответствующей суммы, истечения срока действия гарантии, отказа бенефициара от прав по гарантии, соглашения гаранта с бенефициаром о прекращении обязательства. Гарант, которому стало известно о прекращении гарантии, обязан немедленно уведомить об этом принципала.

Гарант, исполнивший обязательства перед бенефициаром, вправе требовать от принципала возмещения выплаченной суммы, если иное не предусмотрено в гарантии. При этом возмещению не подлежат суммы, уплаченные бенефициару не в соответствии с условиями гарантии или за нарушение обязательства гаранта перед бенефициаром, если иное не предусмотрено со-

глашением между гарантом и принципалом либо принципал дал согласие на платеж по гарантии.

Задаток – это денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. По соглашению сторон задатком может быть обеспечено исполнение обязательства по заключению основного договора на условиях, предусмотренных предварительным договором, если иное не предусмотрено законом. Соглашение о задатке заключается в письменной форме.

Задаток помимо обеспечительной функции выполняет платежную функцию, доказательственную функцию (в случае возникновения спора о том, заключен ли сторонами основной договор, соглашение о задатке подтверждает наличие такого договора), функцию ответственности: если сторона, которая дала задаток, уклоняется от исполнения обязательства, задаток для нее пропадает; если окажется, что в неисполнении обязательства ответственна сторона, которая получила задаток, он возвращается в двойном размере.

Задаток следует отличать от аванса. Как и задаток, аванс дается в счет будущих платежей, однако не выполняет обеспечительной функции. Поэтому независимо от того, какая сторона ответственна за неисполнение обязательства, аванс всегда возвращается стороне, его давшей. В случае спора о том, является ли переданная сумма авансом или задатком, следует считать ее авансом, если не доказано иное.

Обеспечительный платеж. Суть данного способа обеспечения исполнения обязательства состоит в том, что одна из сторон договора в обеспечение возможных в будущем денежных обязательств перед кредитором (например, возместить убытки, уплатить неустойку в случае нарушения договора) вносит ему вперед некую сумму на своего рода «депозит», из которого кредитор вправе удержать соответствующие суммы в случае, если возникнут основания для их уплаты. Если основания для уплаты таких сумм так и не возникнут, обеспечительный платеж возвращается стороне, его предоставившей.

11.5 Ответственность за нарушение обязательств

За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства предусмотрена гражданско-правовая ответственность. Ответственность в гражданском праве, являясь разновидностью юридической ответственности, характери-

зуются как признаками последней, так и отраслевыми признаками, обусловленными спецификой гражданского права. В числе таких признаков:

1) гражданско-правовая ответственность представляет собой реализацию определенной санкции, предусмотренной законом или договором. Реализация этой санкции обеспечивается государственным принуждением. При этом гражданско-правовой ответственностью является реализация не любой меры государственного принуждения, а только такой, которая характеризуется наступлением для правонарушителя дополнительных неблагоприятных последствий (уплатить неустойку, возместить причиненные убытки и др.). Например, виндикация вещи – это санкция, но она не является мерой ответственности, так как не содержит дополнительного обременения для правонарушителя; последний в принудительном порядке возвращает то, что ему не принадлежало по праву;

2) гражданско-правовая ответственность является имущественной, что обусловлено характером и товарно-денежной формой общественных отношений, образующих предмет гражданско-правового регулирования. Мера данной ответственности оказывает непосредственное воздействие не на личность, а на имущественную сферу правонарушителя;

3) гражданско-правовая ответственность основана на принципе полного возмещения причиненного вреда, т. е. носит сугубо восстановительный (компенсационный) характер;

4) гражданско-правовая ответственность наступает только за виновное поведение; при этом правонарушитель предполагается виновным до тех пор, пока не докажет свою невиновность;

5) для гражданско-правовой ответственности в известной мере характерна ответственность за действия третьих лиц.

С учетом изложенного, *гражданско-правовая ответственность* – это мера государственного принуждения, которая применяется в связи с совершением лицом гражданского правонарушения, выражающаяся в неблагоприятных последствиях имущественного характера для такого лица в целях восстановления имущественного положения потерпевшего.

Гражданско-правовую ответственность можно классифицировать по ряду оснований. Так, по основанию возникновения она бывает *договорной и внедоговорной*. *Договорная ответственность* возникает из договора, связана с нарушением какой-либо обязанности, возникает в силу закона или соглашения сторон. Например, хранитель обязан принять все меры, предусмотренные договором хранения для того, чтобы обеспечить сохранность переданной на хране-

ние вещи (п. 1 ст. 891 ГК РФ). За нарушение данной обязанности, которое, в частности, привело к недостатке или повреждению вещи, принятой на хранение, хранитель отвечает по основаниям, предусмотренным ст. 401 ГК РФ (п. 1 ст. 901 ГК РФ). При этом ответственность будет носить договорный характер до тех пор, пока между субъектами существует связь, обеспеченная наличием договора. Прекращение договора по какому-либо основанию, отличному от его надлежащего исполнения, и влекущее возникновение негативных последствий, например в форме возмещения убытков, позволяет вести речь о возникновении ответственности, носящей внедоговорный характер.

Внедоговорная ответственность возникает между сторонами, которые не состоят между собой в договорных отношениях. Причем в одних случаях она возникает за нарушение регулятивных обязательств (в частности, возникающих из односторонних сделок), а в других как следствие причинения вреда. В последнем случае речь идет о так называемой деликтной ответственности. Примером внедоговорной ответственности за нарушение регулятивного обязательства выступает, в частности, нарушение обязательства из публичного обещания награды. Речь идет об ответственности в форме законной неустойки за нарушение обязанности выплатить награду лицом, объявившим публично о выплате награды тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие (ст. 1055 ГК РФ). Примером деликтной ответственности выступает, например, ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности (ст. 1079 ГК РФ).

В зависимости от множественности лиц на стороне должника выделяют *долевую, солидарную и субсидиарную ответственность*. *Долевая ответственность* представляет собой такую ответственность, при которой каждый из ее субъектов отвечает в пределах приходящейся на него доли, которые по общему правилу признаются равными. Долевая ответственность рассматривается законом как общее правило, когда на обязанной стороне имеет место множественность лиц. Долевая ответственность основана на делимости предмета обязательства. Например, согласно п. 2 ст. 707 ГК РФ, если на стороне подрядчика выступает одновременно несколько лиц, при делимости предмета обязательства по выполнению подрядных работ каждое из таких лиц несет обязанность по отношению к заказчику в пределах своей доли.

Вместе с тем законом, иными правовыми актами, условиями обязательства может быть установлено иное соотношение обязанностей лиц. В частности, в случаях, установленных законом, при неделимости предмета обязатель-

ства ответственность признается *солидарной*. Например, ст. 1080 ГК РФ предусматривает, что лица, совместно причинившие вред, отвечают перед потерпевшим солидарно. В качестве примера солидарной ответственности, возникающей за нарушение договорного обязательства, можно привести норму п. 1 ст. 363 ГК РФ: при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность. Суть солидарной ответственности заключается в том, что любой из солидарных должников обязан по требованию кредитора принять на себя бремя ответственности в том объеме, в котором она возлагается на него кредитором. Иначе говоря, при солидарной ответственности кредитор вправе требовать исполнения обязанности как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, как в полном объеме, так и в части долга.

Субсидиарная ответственность – это ответственность, которую несет одно лицо за нарушения, совершенные другим лицом, дополнительно к ответственности последнего. Субсидиарный (дополнительный) характер ответственности лица предполагает, что кредитор до предъявления требования к этому лицу должен предъявить требование к основному должнику (п. 1 ст. 399 ГК РФ). Действующее гражданское законодательство предусматривает достаточно большое число примеров субсидиарной ответственности. Основная часть примеров находится в гл. 4 ГК РФ «Юридические лица». Например, согласно п. 2 ст. 68 ГК РФ при преобразовании товарищества в общество каждый полный товарищ, ставший участником (акционером) общества, в течение двух лет несет субсидиарную ответственность всем своим имуществом по обязательствам, перешедшим к обществу от товарищества. Что касается договорной сферы, то примером субсидиарной ответственности может выступить правило п. 2 ст. 586 ГК РФ: лицо, передавшее обремененное рентой недвижимое имущество в собственность другого лица, несет субсидиарную ответственность по требованиям получателя ренты, возникшим в связи с нарушением договора ренты (п. 2 ст. 586 ГК РФ).

Выделяется также *ответственность за действия третьих лиц и ответственность должника за действия своих работников*. Закон допускает возложение исполнения обязательства должником на третьих лиц, за исключением случаев, когда из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично.

Возлагая исполнение своего обязательства на третьих лиц, должник принимает на себя обязанность отвечать за его нарушение без учета обстоятельств, свидетельствующих об отсутствии вины должника в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства (например, подрядчик несет ответственность перед заказчиком, за неисполнение обязательств субподрядчиком). Непосредственная ответственность перед кредитором третьих лиц, осуществляющих исполнение обязательства должника, возможна только в случаях, установленных законом.

Действия работников должника по исполнению обязательства признаются действиями самого должника (ст. 402 ГК РФ). В отличие от ответственности должника за действия третьих лиц, на которых он возложил исполнение обязательства, при применении к должнику ответственности за действия его работника по исполнению обязательства общие условия ответственности не применяются.

Гражданско-правовая ответственность может выступать в различных *формах* (под формой ответственности понимается форма выражения дополнительных обременений, возлагаемых на правонарушителя): возмещение убытков, уплата неустойки, взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами, потеря задатка и др. При этом общей формой гражданско-правовой ответственности является возмещение убытков, т. к. убытки могут возникать в результате любых гражданских правонарушений. Другие формы гражданско-правовой ответственности являются специальными, т. к. применяются только в случаях, прямо предусмотренных законом или договором. Например, в случае просрочки поставки товара покупатель вправе требовать возмещения причиненных просрочкой убытков, даже если в законе или договоре поставки на этот счет ничего не сказано. Однако требовать уплаты неустойки покупатель вправе лишь тогда, когда такая форма ответственности предусмотрена законом или договором.

Убытки состоят из двух частей – *реального ущерба и упущенной выгоды*. Реальный ущерб включает в себя, во-первых, расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, во-вторых, утрату или повреждение его имущества. Упущенная выгода представляет собой неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (например, размер неполученных доходов вследствие непоставки сырья может определяться исходя из цены реализации готовых товаров, преду-

смотренной договором с покупателем этих товаров, за вычетом стоимости непоставленного сырья).

В действующем законодательстве закреплён принцип полного возмещения убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере (например, по обязательствам энергоснабжения взыскивается только реальный ущерб, но не упущенная выгода). Таким образом, в результате возмещения убытков кредитор должен быть поставлен в положение, в котором он находился бы, если бы обязательство было исполнено надлежащим образом. Размер подлежащих возмещению убытков должен быть установлен с разумной степенью достоверности. В противном случае размер убытков определяется судом с учетом всех обстоятельств дела, руководствуясь принципами справедливости и соразмерности ответственности допущенному нарушению обязательства.

Основаниями, ужесточающими ответственность должника, можно признать просрочку должника, когда он не совершил предусмотренное в обязательстве действие в срок, установленный законом или договором. При этом должник отвечает перед кредитором не только за убытки, причиненные просрочкой, но и за последствия случайно наступившей во время просрочки невозможности исполнения. Невозможность исполнения, которая наступила не по вине должника, по общему правилу, является основанием прекращения обязательства, но только в том случае, если она имела место вследствие обстоятельства, за которое ни одна из сторон не отвечает. Если вследствие просрочки исполнение утратило для кредитора интерес, он вправе отказаться от принятия исполнения и потребовать возмещения убытков. Это положение является исключением из общего правила, согласно которому односторонний отказ от исполнения обязательства либо одностороннее изменение его условий не допускается (ст. 310 ГК РФ).

Уплата неустойки выступает одновременно и формой гражданско-правовой ответственности, и способом обеспечения исполнения обязательства, содержание которой сводится к уплате денежной суммы в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательства. Применение данной формы гражданско-правовой ответственности характеризуется простотой механизма, поскольку, в отличие от возмещения убытков, потерпевший не должен доказывать наступление неблагоприятных последствий, причинной связи между наступившими убытками и противоправным поведением должника. Для возникновения требования об уплате неустойки достаточно лишь одного факта

нарушения обязательства. Указанные обстоятельства делают данную форму гражданско-правовой ответственности наиболее распространенной.

С точки зрения возможности сочетания неустойки с убытками закон различает четыре вида неустойки: зачетную, штрафную, исключительную и альтернативную. Зачетная неустойка выступает общим правилом соотношения неустойки и убытков. Остальные виды неустойки применимы только при условии, если на этот счет содержатся специальные указания в законе или договоре. При зачетной неустойке у должника сохраняется обязанность возмещать причиненные убытки, но только в той части, которая непокрыта неустойкой. Штрафная неустойка означает, что кредитор вправе требовать возмещения причиненных убытков в полном объеме сверх неустойки. Суть исключительной неустойки состоит в том, что кредитор не имеет права на возмещение убытков ни сверх, ни тем более помимо неустойки. При альтернативной неустойке у кредитора есть возможность выбора между уплатой неустойки и возмещением убытков.

Разновидностью неустойки являются *проценты за пользование чужими денежными средствами* (ст. 395 ГК РФ). При этом сфера применения ст. 395 ГК РФ не ограничивается только денежным обязательством. Проценты за пользование чужими денежными средствами применяются ко всем случаям, когда на стороне должника находятся либо денежные средства, подлежащие передаче кредитору, либо полученные должником с тем, чтобы совершить действия как в отношении этих денежных средств, так и другого имущества, составляющего объект встречного предоставления. Если иное не предусмотрено законом или договором, размер процентов определяется ключевой ставкой Банка России, действовавшей в соответствующие периоды. По общему правилу проценты за пользование чужими денежными средствами начисляются по день уплаты этих средств кредитору.

Основанием возникновения гражданско-правовой ответственности является гражданское правонарушение (например, неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства). *Условиями* привлечения лица к гражданско-правовой ответственности являются: противоправное поведение лица; наличие вреда (убытков); причинная связь между противоправным поведением лица и возникшим вредом; вина правонарушителя. Для привлечения к гражданско-правовой ответственности требуется наличие всех указанных условий. Однако имеются исключения. Так, если иное не предусмотрено законом или договором, субъект предпринимательской деятельности, нарушивший обязательство, несет

ответственность независимо от вины (п. 3 ст. 401 ГК РФ). В случае, когда за правонарушение допускается взыскание только неустойки, а не убытков (п. 1 ст. 394 ГК РФ), отпадает такое условие, как наличие вреда, и, как следствие, необходимость в доказывании причинной связи между противоправным поведением лица и наступившими убытками.

Противоправное поведение – поведение, противоречащее требованиям закона, иным правовым актам, соглашению сторон. Противоправность поведения выражается в нарушении общей юридической обязанности не злоупотреблять правом и конкретной обязанности, закрепленной в законе, ином правовом акте или договоре. Противоправное поведение может выражаться в форме действия или бездействия. Действие признается противоправным, если оно запрещено или противоречит закону, иному правовому акту или договору. Бездействие считается противоправным, если оно связано с тем, что лицо не совершает действий, составляющих содержание его обязанности. Примеры противоправного действия широко представлены в нормах раздела IV ГК РФ. Например, ст. 619 ГК РФ предусматривает случаи досрочного расторжения договора аренды в судебном порядке по требованию арендодателя. Вместе с тем не вызывает сомнения, что эти случаи выступают примером противоправного поведения. При этом к противоправному поведению арендатора в форме действия необходимо отнести: пользование имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями; существенное ухудшение имущества. А к противоправному поведению арендатора в форме бездействия следует отнести невнесение арендной платы более двух раз подряд по истечении установленного договором срока или уклонение от производства капитального ремонта имущества. В то же время просрочка доставки груза, вызванная задержкой авиарейса из-за неблагоприятных метеоусловий, не может квалифицироваться как противоправное бездействие перевозчика, ибо вызвана отсутствием объективной возможности совершить действие.

Наличие вреда предполагает возникновение у потерпевшего неблагоприятных последствий имущественного или неимущественного характера вследствие противоправного поведения лица. Вред может быть имущественным и выражаться, например, в форме утраты или повреждения вещи, неполученных доходов. Имущественный вред полностью отождествляется с убытками и раскрывается через существо его составляющих элементов – реального ущерба и упущенной выгоды. Неимущественный (моральный) вред, выражающийся в

физических и (или) психических страданиях, связан с предъявлением требования компенсации морального вреда. Однако причинение неимущественного вреда не исключает возможности возмещения имущественного вреда, например, связанного с компенсацией расходов на восстановление здоровья, сумм утраченного заработка.

Причинная связь между противоправным поведением и возникшим вредом представляет собой объективную конкретную взаимосвязь двух явлений – причины (противоправного поведения) и следствия (возникшего вреда). При этом причина всегда предшествует следствию и вызывает его, а следствие всегда является результатом причины (порча товара в результате несоблюдения условий его хранения).

Вина представляет собой психическое отношение лица к своему противоправному поведению и его вредоносному результату. Вина в гражданском праве обладает определенной спецификой. Во-первых, она является условием ответственности не только физических, но и юридических лиц. При этом вина юридического лица выражается в виновных действиях его участников, руководителей, работников.

Во-вторых, в гражданском праве действует презумпция виновности правонарушителя. Бремя доказывания отсутствия вины возлагается на правонарушителя. Лицо признается невиновным, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 401 ГК РФ).

В-третьих, степень вины правонарушителя учитывается только в случаях, предусмотренных законом, в частности, при смешанной вине и совместном причинении вреда. В первом случае убытки наступают в результате виновного поведения и потерпевшего, и нарушителя, но затрагивают лишь сферу потерпевшего (автомобиль сбивает пешехода, переходящего улицу в неположенном месте). Если степень вины причинителя и потерпевшего одинакова – убытки распределяются между ними поровну, в противном случае – пропорционально степени вины каждого. При совместном причинении вреда убытки возникают у потерпевшего (кредитора) вследствие противоправного поведения двух и более лиц – сопричинителей (должников). При этом невозможно установить, в какой части каждый из них причинил вред. По этой причине сопричинители несут солидарную ответственность перед кредитором (потерпевшим).

Вина в гражданском праве может быть в форме умысла, грубой неосторожности и простой неосторожности. Так, умысел характеризуется намеренностью нарушения, непринятием правонарушителем мер для надлежащего исполнения обязательства, а неосторожность выражается в несоблюдении необходимых требований заботливости и осмотрительности, какие требовались от лица по характеру лежащих на нем обязанностей. При этом грубая неосторожность выражается в несоблюдении лицом обычных требований заботливости и осмотрительности (переход дороги на запрещающий сигнал светофора, отгрузка стеклянных товаров без соответствующего затаривания), а простая – в несоблюдении повышенных требований заботливости и осмотрительности.

В-четвертых, в гражданском праве наличие вины лишь по общему правилу выступает условием ответственности. В случаях, предусмотренных законом или договором, ответственность может наступить независимо от вины. Так, в силу ст. 401 ГК РФ должник, не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший обязательство при осуществлении им предпринимательской деятельности, будет нести ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение стало невозможным вследствие непреодолимой силы – чрезвычайного и непредотвратимого при данных условиях обстоятельства (стихийные бедствия, военные действия, эпидемии и т. п.). Повышенная ответственность (т. е. независимо от вины) предусмотрена и для владельца источника повышенной опасности, если только он не докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего (ст. 1079 ГК РФ).

Основания освобождения от гражданско-правовой ответственности. В случае, когда ответственность должника строится на началах вины, должник будет освобожден от ответственности, если будет доказано, что обязательство нарушено случайно – вследствие обстоятельства, которое не может быть поставлено ему в вину. Имеется в виду, что при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, лицо приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. При этом действует, как уже отмечалось, презумпция: должник виновен, если не доказано иное. Доказывание отсутствия вины возлагается на должника.

В случае когда установлена повышенная ответственность (независимо от вины), закон предусматривает, что должник освобождается от ответственности при наличии непреодолимой силы – чрезвычайного и непредотвратимого при данных условиях события (стихийные бедствия, военные действия, эпидемии и

т. п.). Для того чтобы обстоятельство, препятствующее исполнению обязательства, рассматривалось в качестве непреодолимой силы, оно должно обладать признаками чрезвычайности и непредотвратимости. Так, например, смерть человека, смена времени года не являются непреодолимой силой, так как не обладают указанными признаками. Понятие непреодолимой силы носит относительный характер, так как п. 3 ст. 401 ГК РФ относит к обстоятельствам непреодолимой силы лишь те, которые являются чрезвычайными и непредотвратимыми при данных условиях. Например, лесной пожар будет непреодолимой силой для лица, не располагающего необходимыми средствами для его тушения, и не будет рассматриваться в качестве такового для лица, которое такими средствами обладает. К числу чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств ГК РФ не относит, в частности, нарушение обязанности со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Непреодолимую силу следует отличать от случая. Случай заранее предвидеть невозможно, и он характеризуется субъективной непредотвратимостью. Вместе с тем, если бы лицо знало о предстоящем случае, оно могло бы его предотвратить (так, если бы продавец-должник знал, что его подведет поставщик, он бы заранее побеспокоился об иных источниках поставки товара и тем самым не нарушил своих обязательств перед покупателем). Напротив, непреодолимую силу не только невозможно предвидеть, но и невозможно предотвратить любыми доступными для лица средствами даже тогда, когда лицо могло предвидеть действия непреодолимой силы.

Закон допускает полное или частичное освобождение должника от ответственности и тогда, когда в нарушении обязательства виновен кредитор. В частности, речь идет о просрочке кредитора, когда он отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение или не совершил действий, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором либо вытекающих из обычаев делового оборота или из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства. О просрочке кредитора следует говорить и в тех случаях, когда кредитор не выдает должнику расписку в подтверждение исполненного долга или не возвращает долговой документ. Просрочка кредитора дает должнику право на возмещение причиненных просрочкой убытков, если кредитор не докажет, что просрочка произошла по обстоятельствам, за которые ни он сам, ни те лица, на которых в силу закона, иных правовых актов или поручения кредитора было

возложено принятие исполнения, не отвечают. Должник не обязан платить проценты за время просрочки кредитора по денежным обязательствам.

Суд может уменьшить размер ответственности должника в случае, если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон (смешанная ответственность).

11.6 Прекращение обязательств

Под *прекращением обязательства* понимается прекращение прав и обязанностей, которые связывают должника и кредитора. Такое последствие наступает в силу указанных в законе, иных правовых актах или договоре обстоятельств, именуемых основаниями прекращения обязательства.

1. Самым распространенным способом прекращения обязательств выступает его *исполнением*. Обязательство прекращает не всякое исполнение, а лишь надлежащее. Ненадлежащее исполнение не только не прекращает обязательства, но и порождает дополнительные охранительные обязательства, в частности обязательства по возмещению убытков, уплате неустойки. Принимая исполнение, кредитор обязан вернуть долговой документ должнику либо выдать ему соответствующую расписку. Отказ кредитора от этих действий подлежит квалификации в качестве просрочки кредитора со всеми вытекающими отсюда последствиями.

2. Обязательство по соглашению сторон может быть прекращено *отступным*, т. е. уплатой денежных средств или передачей иного имущества. Соглашение об отступном необходимо рассматривать как соглашение сторон об изменении условия о предмете исполнения обязательства. Кредитор, отказавшийся принять отступное в качестве надлежащего предмета исполнения, считается просрочившим со всеми вытекающими последствиями. Непредоставление отступного в обусловленный соглашением срок является основанием для погашения права должника на исполнение альтернативного обязательства по предоставлению отступного. Предоставление отступного погашает обязательства должника, которые покрывает стоимостная оценка отступного, если речь не идет о передаче в качестве отступного денег. Денежные средства, предоставленные как отступное, соответственно, погашают обязательства должника в размере предоставленной денежной суммы.

3. Обязательство прекращается *зачетом встречных однородных требований*. Критерий однородности для цели зачета означает однородность предмета требований. Встречность зачитываемых требований и однородность их

предмета являются необходимыми условиями совершения как зачета – односторонней сделки, так и договорного зачета. При совершении зачета – односторонней сделки – в нарушение указанных требований он является ничтожным. При несоответствии договорного зачета данным требованиям подобное соглашение подлежит квалификации в качестве иного способа прекращения гражданско-правовых обязательств.

Волеизъявление стороны одного из подлежащих зачету требований необходимо рассматривать как достаточное (но не как необходимое) условие применения зачета, что, естественно, не исключает возможности совершения зачета посредством достижения соглашения сторон. Законодательно допускаемое правило о достаточности волеизъявления одной стороны для признания зачета состоявшимся выступает правилом-гарантией, реализация которого не нарушает субъективных прав другой стороны. При этом зачет встречных требований выступает юридическим фактом, направленным на прекращение встречных обязательств (либо одного из них, если встречные требования не равнозначны по объему). Зачет не порождает каких-либо дополнительных прав и обязанностей, кроме тех, которые связаны с исполнением одного из встречных обязательств, которое не прекратилось, а сохранилось в отношении непогашенной части требования.

Зачету подлежит требование, срок которого наступил либо не указан или определен моментом востребования. В случаях, предусмотренных законом, допускается зачет встречного однородного требования, срок исполнения которого еще не наступил.

В случаях, предусмотренных законом или договором, зачет проводится не может. В частности, не допускается зачет требований о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью; о пожизненном содержании; о взыскании алиментов; требованиям, по которым истек срок исковой давности, а также в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

В случае уступки права требования должник имеет право зачесть против требования нового кредитора свое встречное требование к первоначальному кредитору при соблюдении следующего условия: требование возникло по основанию, существовавшему к моменту получения должником уведомления об уступке требования, и срок требования наступил до его получения либо этот срок не указан или определен моментом востребования.

4. Обязательство прекращается *совпадением должника и кредитора в одном лице*, если иное не предусмотрено законом или не вытекает из существа

обязательства. Совпадение их в одном лице (конфузия) делает бессмысленным существование субъективного права и корреспондирующей ему обязанности, а поэтому при наступлении подобных обстоятельств обязательство прекращается. При совпадении должника и кредитора в одном лице в обязательстве остается один участник. Для того же, чтобы состоялось обязательство требуется не менее двух участников. Право требования в обязательстве всегда направлено на иных участников, отличных от тех, которые выступают на стороне кредитора. Именно за счет активного поведения первых происходит удовлетворение интересов вторых.

Конфузия имеет место в случае универсального правопреемства (наследовании, реорганизации юридического лица в форме слияния и присоединения), результатом которого является переход к должнику субъективного права либо, наоборот, к кредитору – субъективной обязанности. Частичное, т. е. сингулярное правопреемство не может привести к совпадению должника и кредитора в одном лице, так как всегда основано на исполнении.

В литературе существует мнение, что при уступке кредитором своему должнику права требования (как пример сингулярного правопреемства) имеет место конфузия. Здесь имеет место ошибка в квалификации соответствующих правоотношений, поскольку обязательство должника перед кредитором будет прекращено освобождением первого от имущественной обязанности перед вторым, т. е. прощением долга. Существует мнение, что конфузия имеет место и в ситуации, когда до истечения срока договора аренды арендодатель передает арендатору арендуемую вещь, что прекращает обязанность арендатора по внесению арендной платы. Здесь тоже имеет место ошибка в квалификации, поскольку обязательство по внесению арендной платы погашается прекращением договора аренды.

5. Обязательство прекращается *новацией*, то есть соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами. Договор новации – это договор, по которому одна сторона (кредитор), отказываясь от имущественных притязаний к другой стороне (должнику), основанных на ранее существующем обязательстве (первоначальном обязательстве), вправе требовать от должника совершение обусловленного договором действия (передать имущество, выполнить работу, оказать услугу), составляющего предмет обновленного обязательства.

6. Обязательство прекращается *прощением долга*, то есть освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей. Долг для цели ст. 415

ГК РФ представляет собой имущественную обязанность, составляющую содержание договорного или внедоговорного обязательства. Прощение долга является одной из форм дарения, посредством которой происходит освобождение должника от имущественной обязанности перед кредитором. При этом прощение долга может быть реализовано исключительно в рамках реальной конструкции договора дарения. При реализации прощения долга следует иметь в виду ограничения, установленные не только в отношении дарения, но и той договорной конструкции, в рамках которой происходит прекращение обязательства посредством прощения долга.

7. Обязательство прекращается *невозможностью его исполнения*. Невозможность исполнения означает неосуществимость прав и неисполнимость обязанностей, входящих в его содержание, вызванных определенными свойствами обязательства (фактическая невозможность исполнения). Обязательство прекращается невозможностью исполнения, если она вызвана обстоятельствами, за которые ни одна из сторон не отвечает. При наличии таких обстоятельств необходимо вести речь об абсолютном прекращении обязательства, то есть таком, при котором исключается возникновение каких-либо негативных последствий для сторон обязательства, в частности, связанных с уплатой неустойки, возмещением убытков. Ярким примером прекращения обязательства в силу невозможности его исполнения выступают случаи невозможности достижения результата по договору на выполнение научно-исследовательских работ (ст. 775 ГК РФ) и невозможность или нецелесообразность продолжения работ по договору на выполнение опытно-конструкторских или технологических работ (ст. 776 ГК РФ).

8. Обязательство прекращается *на основании акта органа государственной власти или органа местного самоуправления*. Речь идет о так называемой юридической невозможности исполнения обязательства. Например, обязательства, возникающие из договора аренды здания, могут быть прекращены вследствие реквизиции, то есть изъятия у собственника (арендодателя) этого имущества на основании решения органа государственной власти в случае стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер. Обязательство не считается прекращенным, если издание указанного акта явилось следствием неправомерных действий (бездействий) самого должника. В случае признания акта органа государственной власти или органа местного самоуправления недействительным обязательство не считается прекращенным, если иное не предусмотрено соглашением сторон

или не вытекает из существа обязательства, либо если кредитор в разумный срок не отказался от исполнения обязательства.

9. Обязательство прекращается *смертью гражданина*. Учитывая тот факт, что в любом обязательстве имеют место две стороны, законодатель выстраивает два механизма прекращения обязательства в случае смерти гражданина, а именно прекращение обязательства смертью гражданина-должника и прекращение обязательства смертью гражданина-кредитора.

Прекращение обязательства смертью гражданина-должника возможно только в том случае, если исполнение обязательства не может быть произведено без личного участия должника, либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью гражданина. Например, обязательство по доверительному управлению имуществом в интересах учредителя управления или выгодоприобретателя прекращается, в частности, вследствие смерти гражданина, являющегося доверительным управляющим (абз. 4 п. 1 ст. 1024 ГК РФ).

Прекращение обязательства смертью гражданина-кредитора возможно в случае, если исполнение предназначено лично для кредитора, либо обязательство иным образом связано с личностью кредитора. Например, обязательство по безвозмездному временному пользованию имуществом прекращается в случае смерти гражданина-ссудополучателя, если иное не предусмотрено договором (ст. 701 ГК РФ). В действующем законодательстве присутствуют договорные конструкции, в которых срок существования обязательства непосредственно ставится в зависимость от срока жизни кредитора. Так, обязательство по получению ренты, возникшее из договора пожизненной ренты, действует в течение жизни получателя ренты (кредитора), а прекращается, соответственно, его смертью (ст. 596 ГК РФ).

10. Обязательство прекращается *ликвидацией юридического лица* (должника или кредитора). При этом необходимо учитывать, что наступление данного обстоятельства (ликвидации юридического лица) всегда прекращает обязательство, кроме случаев, когда законом или иными правовым актом исполнение обязательства такого юридического лица возлагается на третье лицо. Так, в случае ликвидации юридического лица, признанного в установленном порядке ответственным за вред, причиненный жизни или здоровью гражданина, соответствующие платежи должны быть капитализированы для выплаты их потерпевшему (п. 2 ст. 1093 ГК РФ). В качестве еще одного примера выступает норма п. 2 ст. 700 ГК РФ. Она, в частности, предусматривает, что в случае ликвидации юридического лица – ссудодателя права и обязанности по договору

безвозмездного пользования переходят к правопреемнику или другому лицу, к которому перешло право собственности на вещь или иное право, на основании которого вещь была передана в безвозмездное пользование.



Контрольные вопросы по лекции 11

1. Дайте определение обязательства.
2. Какая ситуация называется «множественность лиц в обязательстве»?
3. Что понимается под переменной лиц в обязательстве?
4. Что понимается под исполнением обязательства?
5. На каких принципах базируется институт исполнения обязательства?
6. Перечислите способы обеспечения исполнения обязательств.
7. Назовите формы ответственности за нарушение обязательств.
8. Перечислите основания прекращения обязательств.

12 Гражданско-правовой договор

1. *Понятие, содержание и толкование гражданско-правового договора.*
2. *Виды договоров.*
3. *Порядок заключения договора.*
4. *Изменение и расторжение договора.*

12.1 Понятие, содержание и толкование гражданско-правового договора

Договор по своей сути есть правовая форма, в которую облакаются экономические отношения товарообмена. Благодаря договору происходит перемещение материальных благ, то есть договор обеспечивает динамику имущественных отношений.

Договор – это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. По своей природе договор есть не что иное, как двух- или многосторонняя сделка.

Договор характеризуется следующими признаками:

- договор – это всегда соглашение между его участниками, т. е. единый волевой акт;
- договор обязательно предусматривает какое-либо поведение сторон на будущее время, выражающееся как в действии, так и в бездействии;
- договор характеризуется направленностью на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей;
- договор направлен на достижение определенной цели. Цель договора представляет собой наступление определенного результата, удовлетворяющего интересы и потребности его участников;
- договор всегда объективируется в какой-либо форме, которая либо избирается сторонами, либо предписывается законом. При помощи формы договора он становится доступным для восприятия;
- договор всегда обеспечивается возможностью государственного принуждения, что делает его обязательным для сторон.

Исходя из того, что договор представляет собой сделку, его правовое регулирование осуществляется не только специальными (гл. 27–29 ГК РФ), но и

общими нормами гражданского законодательства о двух- и многосторонних сделках, если иное не предусмотрено ГК РФ. К договорам, в заключении которых участвуют более двух сторон, общие положения о договоре применяются, если это не противоречит характеру таких договоров.

Договор является основанием возникновения обязательства. Однако общие положения об обязательствах применяются к договорным обязательствам, если иное не предусмотрено правилами ГК РФ об отдельных видах договоров и нормами гл. 27 ГК РФ.

Содержание договора составляют договорные условия, которые принято объединять в три группы: существенные, случайные и обычные. Существенные условия получили законодательное закрепление, в то время как случайные и обычные условия имеют исключительно доктринальный характер выделения.

Существенными называются условия, без согласования которых договор нельзя считать заключенным. Согласно п. 1 ст. 432 ГК, к существенным условиям договора относятся:

- условие о предмете договора. Предметом договора выступают действия, направленные на разного рода объекты гражданских прав: передача товара, выполнение работ, оказание услуг, передача исключительного права;
- условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного типа (вида) (например, существенным условием договора аренды здания или сооружения помимо предмета выступает арендная плата; существенным условием договора продажи жилого помещения, в котором проживают лица, сохраняющие право пользования этим помещением, является перечень этих лиц с указанием их прав и др.);
- условия, относительно которых по заявлению одной из сторон договора должно быть достигнуто соглашение.

Обычные условия отличаются от существенных тем, что их наличие или отсутствие не оказывает влияния на факт заключения договора. С практической точки зрения нет необходимости включать их в договор, т. к. они сформулированы в законе или иных нормативных актах и раз субъекты согласились заключить данный договор, они тем самым выразили согласие принять эти условия. Например, по общему правилу арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт арендованного имущества; работа по договору подряда по общему правилу выполняется иждивением подрядчика, т. е. его силами и сред-

ствами, из его материалов. Таким образом, независимо от того, будут ли названные условия включены в договор аренды или подряда – от этого ничего не изменится, ибо по прямому указанию закона арендодатель осуществляет капитальный ремонт, а подрядчик обязан выполнять работу своим иждивением.

Случайные условия тоже не имеют значения для заключения договора. Но если обычные условия предусматриваются законом и потому вступают в действие в силу самого факта заключения договора, то случайные условия могут приобрести юридическое значение только если они будут включены в договор. Чаще всего случайные условия являются результатом видоизменения по соглашению сторон обычных условий, если последние выражены в диспозитивных нормах закона. Так, вышеприведенные нормы закона являются диспозитивными и позволяют контрагентам предусмотреть, что капитальный ремонт будет осуществлять не арендодатель, а арендатор; подрядные работы – не иждивением подрядчика, а заказчика.

Потребность в *толковании* договора может быть обусловлена рядом причин. Так, например, при заключении договора стороны не согласовали некоторые вопросы, по которым впоследствии возникли разногласия; условия заключенного договора сформулированы неопределенно, в связи с чем каждая из сторон трактует их по-своему; нет ясности относительно правовой природы заключенного договора и др.

Правом толкования договора наделяется суд и только в том случае, когда это сделано во исполнение заявленных сторонами требований. При толковании договора в первую очередь во внимание принимается буквальное значение, содержащихся в нем слов и выражений. При этом их необходимо понимать в обычно употребляемом значении, если иное не вытекает из договора. Если буквальный смысл содержащихся в договоре слов и выражений остается неясным, то содержание условия устанавливается путем его сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом. Если описанный выше прием толкования не позволяет раскрыть содержание условия или договора в целом, суд должен выяснить действительную общую волю сторон с учетом цели договора на момент его заключения. При этом во внимание должны приниматься все соответствующие обстоятельства: предшествующие переговоры, переписка, практика, установившаяся во взаимоотношениях сторон, обычаи, последующее поведение сторон.

12.2 Виды договоров

Гражданско-правовые договоры в совокупности образуют единую систему, структуру которой составляет разделение договоров на *типы, виды и разновидности*. Каждый элемент указанной структуры, обладая общими признаками гражданского договора, характеризуется спецификой, обуславливающей необходимость особого правового регулирования.

Тип договора представляет собой объединение гражданско-правовых договоров по совокупности признаков, которые выражают наиболее общие и существенные черты отношений, опосредствуемых данной группировкой. Например, в качестве типа гражданско-правового договора выступает договор купли-продажи, аренды, перевозки и др.

В пределах типа договора различают отдельные его виды, которые наряду с общими чертами, свойственными данному типу договора, имеют специфические особенности. Например, договоры поставки, контрактации, энергоснабжения, розничной купли-продажи, поставки для государственных и муниципальных нужд, продажи недвижимости и продажи предприятия являются видами договора купли-продажи.

Виды договоров в свою очередь могут быть подразделены на определенные разновидности, обладающие некоторыми особенностями, не имеющими существенного характера. Например, продажа товара с использованием автоматов является разновидностью договора розничной купли-продажи, а аренда транспортного средства с экипажем – разновидностью договора аренды транспортных средств.

Особенностью гражданско-правовых договоров нередко является их сложный характер, то есть наличие в рамках отдельно взятого договора признаков договорных отношений различных типов, видов, разновидностей. Это приводит к появлению так называемых *смешанных (комплексных)* договоров. В этом смысле отношения сторон будут регулироваться правилами о соответствующих договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если только стороны сами не договорятся о том, какое законодательство применяется к их договору.

Классификация гражданско-правовых договоров проводится как по общим признакам, свойственным сделкам, так и по специальным, относящимся только к договорам.

1. В зависимости от опосредуемого договором характера перемещения материальных благ выделяют договоры *возмездные* и *безвозмездные*. Возмезд-

ным называется договор, в котором каждая сторона обязана совершить в пользу другой стороны имущественное предоставление. Наиболее типичным случаем такого предоставления является плата в виде определенного денежного возмещения. При предоставлении каждой стороной равноценного имущества (например, по договору мены) возмездность приобретает характер эквивалентности. Большинство гражданско-правовых договоров носят возмездный характер. Более того, законодательством установлена презумпция возмездности всякого договора. Иными словами, если законом или договором не предусмотрено иное, договор считается возмездным. *Безвозмездным* является договор, в котором имущественному предоставлению одной стороны не соответствует встречное имущественное предоставление другой стороны. К разряду безвозмездных договоров относятся, в частности, договоры дарения, ссуды. Некоторые договоры по закону могут быть как безвозмездными, так и возмездными (поручение, хранение).

Дифференциация договоров на возмездные и безвозмездные имеет немаловажное практическое значение, в частности, при решении вопроса об имущественной ответственности сторон. В некоторых случаях ответственность лица, не извлекающего из договора материальной выгоды, менее строгая, чем стороны, заключающей договор в своем интересе. От последней нельзя требовать, чтобы она производила расходы по принятию особых мер предосторожности, по охране имущества и т. п. Так, хранитель, если хранение осуществляется безвозмездно, обязан заботиться о принятой на хранение вещи не менее, чем он заботился бы о своих вещах.

2. По моменту заключения договоры подразделяются на *реальные* и *консенсуальные*. Если момент заключения договора совпадает с моментом достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям – договор *консенсуальный*. Если момент заключения договора приравнивается к моменту передачи вещи (хотя в последнем случае стороны также должны прийти к соглашению, но оно не считается конститутивным элементом сделки), договор *реальный*.

Наиболее распространены договоры консенсуальные (купля-продажа, аренда, подряд и др.). Значительно реже договоры признаются реальными. Так, договор перевозки груза считается заключенным с момента передачи отправителем перевозчику груза и выдачи отправителю транспортной накладной; договор займа – с момента передачи займодавцем заемщику денег или других вещей, определенных родовыми признаками.

Отнесение конкретного договора к числу реальных или консенсуальных составляет прерогативу законодателя и не может быть изменено сторонами при его заключении. Даже если они условятся между собой о том, чтобы сформулировать, например, договор поставки как реальный, это ничего не изменит в плане его квалификации как консенсуального договора. Отличить один вид от другого возможно, обратившись к определению договора в законе. Так, в ст. 454 говорится о том, что продавец *обязуется* передать товар в собственность покупателя, а тот обязуется принять его и оплатить. Отсюда видно, что для заключения договора купли-продажи сторонам достаточно принять на себя названные обязанности, а передачи товара для возникновения обязательства не требуется. Заем, напротив, сформулирован в ГК как реальный договор, потому что в силу ст. 807 по договору займа заимодавец *передает* заемщику деньги. Следовательно, пока он их не передаст, заем не возникнет.

3. По характеру юридических последствий договоры подразделяются на *распорядительные* и *обязательственные*. *Распорядительным* называется договор, само совершение которого оказывает влияние на уже существующее гражданское правоотношение. Лица, заключающие такой договор, как бы распоряжаются имеющимися у них правами. К числу таких договоров относятся, например, договоры дарения, банковского вклада, уступки требования, перевода долга, иррегулярного хранения и иррегулярного залога. *Распорядительные* договоры, изменяющие вещные правоотношения, иногда называют вещными договорами. *Обязательственным* называется договор, совершение которого порождает новые, ранее не существовавшие обязательственные права и обязанности. Примером обязательственного договора служит договор купли-продажи, ибо само его совершение порождает лишь обязательства передать вещь и уплатить деньги, но не переносит вещного права ни на вещь, ни на деньги. Лишь передача вещи и уплата денег приведут к вещно-правовым последствиям: у продавца прекратится право собственности на вещь и возникнет право собственности на деньги, у покупателя – наоборот.

4. По характеру заранее известного распределения между сторонами договора прав и обязанностей выделяют договоры *алеаторные* и *коммутативные*. В алеаторных договорах возникновение прав и обязанностей ставится в зависимость от обстоятельств, имеющих неподвластный участникам сделки характер. Признак алеаторного договора – случайное условие, относительно которого неизвестно наступит оно или нет. Среди таких договоров можно назвать договор запродажи, договор на проведение игры, биржевые сделки

(фьючерсные, форвардные, опционные контракты). *Коммутативными* являются договоры, которые с самого начала предполагают строго определенное распределение прав и обязанностей сторон.

5. По признаку распределения прав и обязанностей сторон договоры бывают *односторонние* и *двусторонние*. По *односторонне обязывающему* договору только одна из сторон обязана совершить определенные действия в пользу другой стороны, а последняя имеет к ней лишь право требования. Так, по договору займа заемщик обязан возвратить займодавцу полученную денежную сумму или равное взятому займы количество других вещей, определенных родовыми признаками, а займодавец имеет право требовать от заемщика возврата полученного. *Двусторонне обязывающим* признается договор, по которому каждая сторона несет обязанность в пользу другой стороны; она считается должником в том, что обязана сделать в пользу другой стороны, и одновременно кредитором в отношении того, что имеет право требовать. В качестве примера можно назвать договор купли-продажи, по которому продавец обязуется передать покупателю в собственность вещь и имеет право требовать уплаты определенной денежной суммы, а покупатель обязуется принять вещь, уплатить за нее денежную сумму, а также вправе требовать передачи ему вещи.

6. В зависимости от того, кто может требовать исполнения договора, выделяют *договоры в пользу контрагента* и *договоры в пользу третьего лица*. Чаще всего правом требования по договору обладает лицо, заключающее договор. Наряду с этим закон предусматривает договоры, характеризующиеся тем, что право требования к должнику приобретает не только сторона, участвовавшая в заключении договора, но и так называемое третье лицо, в пользу которого обусловлено исполнение (само оно ни непосредственно, ни через представителя в заключении договора не участвовало), или только это третье лицо. Непременным признаком такого договора должно быть указание на то, что последнее вправе требовать исполнения обязательства в свою пользу.

Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, то с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгнуть или изменить заключенный ими договор без согласия третьего лица. Должник в договоре вправе выдвигать против требования третьего лица возражения, которые он мог бы выдвинуть против кредитора. Здесь имеются в виду как возражения, обусловленные, в частности, невозможностью исполнения, за которую должник не отвечает, так и вытекающие из условий договора, например, при

несоблюдении его предписаний. Когда третье лицо отказывается от права, предоставленного ему по данному договору, происходит трансформация последнего в обыкновенный договор, уже без осложняющих его признаков. Среди соглашений в пользу третьего лица, предусмотренных законом, чаще других встречаются договор перевозки груза (багажа), договор страхования, договор банковского вклада.

От договоров в пользу третьего лица следует отличать *договоры с условием об исполнении третьему лицу*. В этом случае третье лицо является лишь управомоченным принять исполнение обязательства от должника. Причем обязательство считается исполненным самому кредитору. Именно кредитору принадлежит право требовать исполнения обязательства от должника. Примером рассматриваемого договора может быть договор купли-продажи (поставки) с условием, когда отгрузка товара производится не покупателю, а в адрес получателей, указанных покупателем.

7. По характеру порождаемых договором юридических последствий они делятся на *основные* и *предварительные*. *Основной* договор непосредственно порождает гражданские права и обязанности у сторон. В то время как *предварительный* договор лишь создает обязанность сторон по заключению в будущем, на предусмотренных в нем условиях, основного договора. Смысл заключения *предварительного* договора состоит в установлении правовой связи (предварительного обязательства) между сторонами будущего (основного) договора, когда невозможно его немедленное заключение. Например, получатель постоянной ренты не имеет в наличии соответствующего имущества, подлежащего отчуждению под ее выплату, но такое имущество ему должно быть передано к определенному сроку в будущем. В этом случае плательщик постоянной ренты может гарантировать свои интересы, заключив с получателем ренты предварительный договор ренты, зафиксировав таким образом волеизъявление последнего на передачу определенного имущества и заключение договора постоянной ренты в будущем.

Необходимость в предварительном договоре возникает также при заключении в будущем основного договора, требующего государственной регистрации. Заключение предварительного договора в указанном случае обуславливается чаще всего тем, что для государственной регистрации сделки по распоряжению соответствующим имуществом необходимо представить правоустанавливающие документы на это имущество, что не всегда возможно (например, свидетельство о праве на наследство выдается наследникам по ис-

течении шести месяцев со дня открытия наследства). Поэтому единственная гарантия заключения в будущем основного договора, требующего государственной регистрации, – заключение предварительного договора. В ряде случаев стороны могут заключать предварительные договоры в силу указания на это закона или подзаконных нормативных правовых актов.

Существенными условиями предварительного договора являются условие о предмете основного договора, а также все те условия основного договора, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение при заключении предварительного договора. Срок действия предварительного договора равен одному году, если иной срок не предусмотрен в самом предварительном договоре. Юридическим последствием истечения срока, предусмотренного предварительным договором, для заключения основного договора является то, что если в течение этого срока он не будет заключен или хотя бы одна из сторон не направит другой стороне оферту, обязательства, возникшие из предварительного договора, считаются прекращенными.

Форма предварительного договора должна соответствовать требованиям, предъявляемым к основному договору. В случае отсутствия таких требований предварительный договор должен быть заключен в простой письменной форме. Несоблюдение формы предварительного договора влечет его ничтожность. Например, ничтожным следует признать предварительный договор купли-продажи недвижимости, который стороны заключили в письменной форме путем обмена документами посредством почтовой связи. Дело в том, что в соответствии с законом договор продажи недвижимости заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. К предварительному договору применяются только правила о форме основного договора; условие об обязательной государственной регистрации основного договора не является элементом его формы. Поэтому предварительный договор ни при каких обстоятельствах не подлежит государственной регистрации. Необоснованное уклонение одной из сторон от заключения основного договора дает право другой стороне в течение шести месяцев с момента неисполнения обязательства по заключению договора требовать в судебном порядке его заключения и возмещения причиненных убытков.

8. По основаниям заключения договоры делятся на *свободные* и *обязательные*. Заключение *свободных* договоров всецело зависит от усмотрения сторон. Заключение же *обязательных* договоров является обязательным для одной или обеих сторон (основной договор, заключаемый во исполнение предвари-

тельного договора; договор с лицом, выигравшим торги; договоры поставки или подряда для государственных или муниципальных нужд и др.). Среди обязательных договоров особое значение имеют так называемые *публичные договоры*, к числу которых относятся: договоры розничной купли-продажи, проката, энергоснабжения, бытового подряда, перевозки транспортом общего пользования, хранения в камерах хранения транспортных организаций, личного страхования, возмездного оказания услуг и т. п.

Публичным признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится. Такое лицо вправе отказаться от заключения договора только в случае, когда у него нет возможности его исполнить. Товарный склад, например, может не располагать свободными площадями для принятия на хранение товара. Отсутствие возможности – фактор объективный, он не имеет места там, где просто не хотят иметь дело с конкретным покупателем (заказчиком).

Лицо, обязанное заключить публичный договор, не вправе оказывать предпочтение одним лицам перед другими в отношении заключения договора, кроме случаев, предусмотренных в законе и иных нормативных актах. Иными словами, нельзя создавать преимущества для каких-то субъектов, если только они не обладают правом на такие преимущества в силу нормативных актов. Цена товаров, работ и услуг, предоставляемых по публичным договорам, и вообще их условия должны быть одинаковыми для всех, кроме случаев, когда отдельные категории лиц обладают льготами в силу закона и иных нормативных актов. Помимо Гражданского кодекса, публичные договоры могут быть урегулированы Правительством РФ, которое в случаях, предусмотренных законом, вправе принимать обязательные для сторон типовые договоры, положения и т. п. Польза их заключается в том, что в них сформулировано основное содержание наиболее распространенных публичных договоров.

9. По способу заключения договоры могут быть отнесены к *взаимосогласованным договорам* и к *договорам присоединения*. При заключении *взаимосогласованных* договоров их условия определяются всеми сторонами, участвующими в договоре. В договоре *присоединения* условия определяются лишь одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору

в целом. Под формуляром имеется в виду документ, в котором предусмотрены все условия договора. Имея значение договора присоединения, он может называться по-разному. Так, при выполнении грузовых перевозок роль формуляра играет товарно-транспортная накладная; отношения по банковскому вкладу могут оформляться депозитным сертификатом, а в складском хранении фигурируют складские свидетельства. Существуют разные источники, из которых появляются эти формуляры и иные стандартные формы договора. Первый из них – нормативный, когда в правовом акте императивно указываются условия договора. Второй состоит в том, что организация – коммерческая или некоммерческая, занимающаяся бизнесом, составляет проекты договоров присоединения и затем использует их в работе с контрагентами.

В целях защиты присоединившейся стороны законодатель наделяет ее правом требовать изменения или расторжения договора по особым основаниям, которые не признаются таковыми в отношении иных гражданско-правовых договоров. Так, присоединившаяся сторона вправе требовать изменения или расторжения договора, если этот договор:

- лишает сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида. Иными словами, в нем не предусмотрено предоставление стороне права, на которое она в принципе могла бы рассчитывать;
- исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств;
- содержит другие, явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора.

Среди гражданско-правовых договоров выделяются так называемые *рамочные договоры (договоры с открытыми условиями)*, определяющие общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом (общее положение о рамочном договоре развивается в особенной части ГК РФ, применительно к перевозке груза, когда заключению договоров перевозки грузов предшествует заключение договора об организации таких перевозок); *опционные договоры*, по которым одна сторона, как правило за вознаграждение, вправе, в установленный срок, потребовать от другой стороны совершения предусмотренных договором действий, например, передать имущество, уплатить деньги (при

непредъявлении такого требования опционный договор прекращается); *договоры с исполнением по требованию (абонентские договоры)*, предусматривающие внесение абонентом периодических платежей или иного предоставления за право требовать от другой стороны (исполнителя) предоставления в предусмотренном договором объеме или количестве либо на иных условиях, определяемых абонентом (абонент обязан вносить платежи или предоставлять иное исполнение независимо от того, было ли им затребовано соответствующее исполнение от исполнителя, если иное не предусмотрено договором или законом).

12.3 Порядок заключения договора

Договор заключается посредством направления одной из сторон *оферты* (предложения заключить договор) и ее *акцепта* (принятия предложения) другой стороной. Договор считается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (для консенсуальных договоров). Однако если для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества (для реальных договоров). Кроме того, существуют специальные правила о моменте заключения договора. Например, договор энергоснабжения для бытового потребления считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента к присоединенной сети, а договоры, для которых законом предусмотрена процедура государственной регистрации, считаются для третьих лиц заключенными с момента такой регистрации.

Оферта как одна из стадий заключения договора представляет собой одностороннюю сделку, которая влечет важное последствие: тот, кто ее совершил, связан ею, и если лицо, которому адресована оферта, ее примет, договор считается заключенным. Среди признаков оферты можно назвать следующие:

- достаточная определенность оферты – из ее содержания адресат способен сделать правильный вывод о воле оферента;
- она должна выражать намерение лица, которое выступает с предложением, считать себя заключившим договор на условиях, указанных в оферте, с адресатом, если последний примет предложение;
- оферта должна содержать все существенные условия договора;
- адресность оферты – из нее должно быть ясно, к кому именно она обращена. Требование об адресности оферты знает исключение. Речь идет о так называемой публичной оферте – это предложение, содер-

жащее все существенные условия договора, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор с любым, кто отзовется.

Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются законом как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении.

Оферта безотзывна, т. е. полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для акцепта, если иное не предусмотрено в самой оферте, либо не вытекает из существа предложения, либо из обстановки, в которой оно было сделано (важно иметь в виду, что связанность оферента начинается не с момента направления оферты, а с момента ее получения адресатом. Следовательно, до этого момента она может быть отозвана оферентом). В случае, когда отзыв оферты допустим, она считается неполученной, если извещение об ее отзыве поступило ранее или одновременно с самой офертой.

Если оферта совершена устно и не содержит срока для ответа, договор признается заключенным только при условии, что сторона, получившая оферту, немедленно заявит оференту об ее принятии (именно таким образом приобретаются товары в магазине, билеты в кассе и т. п.). Письменная оферта, которая не содержит срока для ответа, считается принятой, если положительный ответ получен в течение нормально необходимого времени. Устная или письменная оферта, которая содержит срок для ответа, считается принятой, если в пределах указанного срока поступило сообщение о принятии предложения.

Акцепт также должен соответствовать определенным требованиям. Во-первых, он должен быть направлен своевременно: если в оферте указан срок для ответа – в пределах этого срока, если не указан – немедленно. В случае, когда акцепт послан своевременно, но по не зависящим от лица причинам прибыл после установленного срока, он признается опоздавшим при условии, что оферент немедленно известит акцептанта о получении акцепта с опозданием. В противном случае, несмотря на прибытие акцепта по истечении установленного срока, договор считается заключенным. Если сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцепта, полученного с опозданием, договор считается заключенным. Во-вторых, акцепт должен быть безоговорочным (типа «да», «согласен»). Если в акцепте содержится согласие заключить договор, но на иных условиях, такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой.

Молчание не признается акцептом, если иное не вытекает из закона, обычая или из прежних деловых отношений сторон. Совершение акцептантом в срок, указанный в оферте, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товара, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Договор может быть заключен в любой *форме*, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма. Стороны могут договориться заключить договор в определенной форме, хотя закон для данного вида договора этого не требует. В таких случаях договор считается заключенным после придания ему установленной формы (п. 1 ст. 434 ГК РФ).

В устной форме заключаются договоры, для которых законом или соглашением сторон не установлена письменная форма (п. 1 ст. 159 ГК РФ). Письменная форма договора предполагает не только составление одного документа, подписанного сторонами, но и обмен письмами, телеграммами, телексами, телефаксами и иными документами, в том числе электронными, передаваемыми по каналам связи, позволяющими достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Нотариальная форма договора является обязательной в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон.

Несоблюдение формы договора может вызывать различные последствия. Так, в соответствии с п. 1 ст. 162 ГК РФ несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. В случаях, установленных в законе или соглашением сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность. Подобные последствия установлены, например, при несоблюдении формы кредитного договора, договора коммерческой концессии. Последствием несоблюдения нотариальной формы сделки является ее ничтожность.

Место заключения договора определяется в самом договоре. В противном случае местом заключения договора будет считаться место жительства гражданина или место нахождения юридического лица, направившего оферту.

Гражданским кодексом РФ гарантируется свобода заключения договора. *Обязательное заключение* договора возможно лишь в случаях, прямо предусмотренных ГК РФ или иными законами. Обязательное заключение договора

возможно как для стороны, которой адресована оферта, так и для стороны, направившей ее. В первом случае акцептант, получив оферту (проект договора), обязан в течение 30 дней с момента ее получения (если иной срок не предусмотрен законом, иными правовыми актами или соглашением сторон) направить оференту извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора). При получении от стороны протокола разногласий сторона, направившая оферту, вправе передать возникшие при заключении договора разногласия на рассмотрение суда в течение 30 дней с момента получения извещения либо истечения срока для акцепта. Во втором случае, когда заключение договора обязательно для оферента, он, получив протокол разногласий от стороны, которой направлялась оферта, обязан в течение 30 дней с момента получения такого протокола (если иной срок не предусмотрен законом, иными правовыми актами или соглашением сторон) известить другую сторону о принятии договора в ее редакции, либо об отклонении протокола разногласий. В последнем случае, а также при неполучении извещения о результатах рассмотрения протокола разногласий сторона, направившая протокол, вправе передать разногласия на рассмотрение суда. При уклонении от заключения договора стороной, для которой его заключение обязательно в силу закона, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и возмещении причиненных этим убытков.

Особым способом заключения договора являются *торги*. На основе торгов заключаются договоры, предметом которых выступает продажа вещей или имущественных прав. По общему правилу, сторона сама выбирает такой способ заключения договора. Однако законом может быть предусмотрено обязательное проведение торгов. В качестве организаторов торгов могут выступать собственники вещей или обладатели иного имущественного права на них; лица, имеющие интерес в заключении договора с лицом, выигравшим торги, а также лица, действующие на основании договора с указанными лицами (специализированные организации, нотариусы и др.).

Торги проводятся в форме аукциона, конкурса или иной форме, предусмотренной законом (например, в форме запросов котировок цен). На аукционе выигрывает тот, кто предложил наиболее высокую цену, в конкурсе – лицо, которое, по заключению конкурсной комиссии, предложило лучшие условия. Торги могут быть открытыми, когда предполагается участие любых лиц, и за-

крытыми – только для специально приглашенных лиц. Торги, в которых участвовал лишь один участник, признаются несостоявшимися.

Организация торгов начинается с опубликования извещения (не менее чем за 30 дней до начала их проведения) с указанием в нем сведений о времени, месте, начальной цене и форме торгов, их предмете, в том числе его обременениях, порядке проведения торгов, порядке оформления участия в них, размере, сроке и порядке внесения задатка, определении лица, выигравшего торги. Если предметом торгов выступает только право на заключение договора, в извещении должны быть указаны условия такого договора.

Организатор открытых торгов, если иное не предусмотрено законом или извещением о проведении торгов, вправе в любое время отказаться от проведения аукциона, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а конкурса – не позднее чем за тридцать дней до его проведения. При нарушении указанных сроков организатор открытых торгов обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб. Организатор закрытых торгов обязан возместить участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

Если торги не состоялись, организатор торгов обязан вернуть участникам внесенный ими задаток. Задаток возвращается также лицам, не выигравшим торги. Задаток, внесенный участником, выигравшим торги, засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному договору.

Организатор торгов обязан в день проведения торгов подписать с выигравшим лицом протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо, уклоняющееся от подписания протокола, обязано возместить причиненные убытки.

Если заключение договора возможно только посредством проведения торгов, а организатор уклоняется от подписания протокола, лицо, выигравшее торги, вправе требовать в судебном порядке заключения договора и возмещения убытков, вызванных таким уклонением.

Особые правила установлены законом для проведения *публичных торгов*, которые проводятся в целях исполнения судебных решений или исполнительных документов. В качестве организаторов публичных торгов выступают лица, уполномоченные отчуждать имущество в порядке исполнительного производства. В извещении о проведении публичных торгов, наряду с вышеназванными требованиями, должны содержаться сведения о собственнике имущества (правообладателе).

Участниками публичных торгов не могут быть: должник, организация, на которую возложена оценка и реализация имущества должника, работник такой организации, должностные лица органов государственной власти и местного самоуправления, чье участие может повлиять на ход торгов, а также члены их семей.

В протоколе о результатах публичных торгов должны быть указаны сведения обо всех участниках торгов и о предлагаемой ими цене. В случае неуплаты лицом, выигравшим торги, покупной цены в установленный срок, договор с ним считается незаключенным, а торги несостоявшимися. Такое лицо обязано возместить организатору торгов причиненные убытки.

12.4 Изменение и расторжение договора

Под *изменением* договора понимают ситуацию, когда в нем меняется какое-либо из условий (например, условие о сроке или месте исполнения), но стороны при этом остаются теми же. Таким образом, речь идет о внутреннем изменении, которое происходит в рамках первоначального договорного правоотношения. При *расторжении* договора договорные обязательства сторон прекращаются на будущее время, что отграничивает его от признания договора недействительным или незаключенным. Расторгнуть можно лишь частично или полностью неисполненный договор, так как надлежащее исполнение прекращает договорный процесс и устраняет между сторонами договорную связь, установившуюся в рамках договорных обязательств.

Изменение или расторжение договора возможно только по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, иными законами или договором. Так, многосторонним договором, исполнение которого связано с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, может быть предусмотрено его изменение или расторжение по соглашению большинства участвующих в нем лиц.

Изменение или расторжение договора по соглашению сторон менее всего требует правового регулирования вследствие своей бесконфликтности. Соглашение, о котором идет речь, должно быть совершено в той же форме, что и первоначальный договор, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, договором или не вытекает из обычая.

В случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, возможен односторонний отказ от исполнения договора полностью или частично, что соответственно будет свидетельствовать о его расторжении или изменении. Пра-

во на односторонний отказ от договора может быть осуществлено путем уведомления об этом другой стороны договора. С момента получения такого уведомления договор считается прекращенным, если иное не предусмотрено ГК, иными законами, подзаконными актами или договором.

В качестве исключения закон предусматривает возможность расторжения или изменения договора в судебном порядке по требованию одной из сторон. Это возможно в случае существенного нарушения договора одной из сторон, что влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что вправе была рассчитывать при заключении договора. Нарушение договора в качестве существенного должно быть определено судом. Если основанием изменения или расторжения договора явилось существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

Расторжение или изменение договора в судебном порядке по требованию одной из сторон возможно и в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором. В частности, одним из таких случаев закон называет существенное изменение обстоятельств, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях. Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или его расторжении, договор может быть расторгнут по требованию заинтересованной стороны судом при наличии одновременно следующих условий:

- в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;
- изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;
- исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что вправе была рассчитывать при заключении договора;
- из обычаев или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Расторгнув договор, суд определяют последствия такого расторжения. При этом он исходит из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением этого договора.

Требования заинтересованной стороны об изменении договора по указанным выше основаниям суд рассматривает лишь в порядке исключения. Для этого необходимы дополнительные к указанным выше условия: 1) расторжение договора противоречит общественным интересам и 2) расторжение договора влечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

Для изменения или расторжения договора в судебном порядке закон требует соблюдения процедуры досудебного урегулирования спора: заинтересованная сторона должна обратиться с соответствующим предложением к своему контрагенту. И только после получения от него отказа либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении, а при его отсутствии – в 30-дневный срок, возможно обращение с иском в суд.

Договор считается измененным или расторгнутым с момента заключения соответствующего соглашения сторонами, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора. Если этот вопрос решался в судебном порядке – с момента вступления в силу решения суда. Все исполненное сторонами по договору до момента его расторжения или изменения не подлежит возврату, если иное не установлено законом или соглашением сторон.



Контрольные вопросы по лекции 12

1. Дайте определение гражданско-правового договора.
2. Какие условия составляют содержание договора?
3. Назовите стадии заключения договора.
4. Как определяется место заключения договора?
5. В каких случаях имеет место заключение договора в обязательном порядке?
6. Назовите случаи, когда заключение договора на торгах необходимо в силу закона.
7. С какого момента договор считается заключенным?
8. Перечислите виды договора.
9. Каков порядок изменения и расторжения договора?

Литература

Основная литература

1. Анисимов А. П. Гражданское право России. Общая часть : учебник для академического бакалавриата / А. П. Анисимов, А. Я. Рыженков, С. А. Чаркин ; под общ. ред. А. Я. Рыженкова. – 4-е изд., перераб. и доп. – М. : Юрайт, 2018. – 394 с. (Сер.: Бакалавр. Академический курс). – Режим доступа: <https://biblio-online.ru/viewer/496FE529-BE83-4A15-BCA1-1876FF4ABF63> (дата обращения: 15.05.2018).

Дополнительная литература

1. Белов В. А. Очерки вещного права : учеб. пособие для бакалавриата и магистратуры / В. А. Белов. – М. : Юрайт, 2018. – 332 с. (Сер.: Авторский учебник). – Режим доступа: <https://biblio-online.ru/viewer/3FFFAE04-10E7-4DC2-9B46-A92D846512D6> (дата обращения: 15.05.2018).
2. Белов В. А. Занимательная цивилистика : в 3 кн. : учеб. пособие для вузов / В. А. Белов. – 2-е изд., стер. – М. : Юрайт, 2017. – Кн. 2. – 123 с. (Сер.: Авторский учебник). – Режим доступа: <https://biblio-online.ru/viewer/519C460E-66B9-415A-869A-4A2CC7958C69> (дата обращения: 15.05.2018).
3. Соломин С. К., Соломина Н. Г. Прекращение обязательства по российскому гражданскому праву: теоретический очерк. – М. : Юстицинформ, 2014. – 142 с. – Режим доступа: <http://www.garant.ru/> (дата обращения: 15.05.2018).

Материалы судебной практики

1. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 15.01.2013 № 153 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам защиты прав собственника от нарушений, не связанных с лишением владения» // СПС «КонсультантПлюс».
2. Информационное письмо № 126 от 13.11.2008 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам, связанным с истребованием имущества из чужого незаконного владения» // СПС «КонсультантПлюс».

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 6, Пленума ВАС РФ № 8 от 01.07.1996 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СПС «КонсультантПлюс».
4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» // СПС «КонсультантПлюс».
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 (ред. от 07.02.2017) «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» // СПС «КонсультантПлюс».
6. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.11.2016 № 54 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации об обязательствах и их исполнении» // СПС «КонсультантПлюс».
7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 13, Пленума ВАС РФ № 14 от 08.10.1998 (ред. от 24.03.2016) «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами» // СПС «КонсультантПлюс».
8. Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах» // СПС «КонсультантПлюс».

Нормативные акты

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс».
2. ФЗ РФ от 16.07.1998 № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» // СПС «КонсультантПлюс».