

# **Гражданское право (общая часть)**

Составлено по материалам:

**Комментария части первой  
Гражданского кодекса Российской Федерации  
для предпринимателей. —  
М.: Фонд "Правовая культура", 1995, 480 с.**

## СОДЕРЖАНИЕ

# КОММЕНТАРИЙ ЧАСТИ ПЕРВОЙ ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

## РАЗДЕЛ I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

### Подраздел 1. Основные положения

ГЛАВА 1. ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО (ст. 1—7).....	7
ГЛАВА 2. ВОЗНИКНОВЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ, ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ (ст. 8—16).....	34

### Подраздел 2. Лица

ГЛАВА 3. ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА) (ст. 17—47).....	54
ГЛАВА 4. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА (ст. 48—123).....	70
ГЛАВА 5. УЧАСТИЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, СУБЪЕКТОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, МУНИЦИПАЛЬНЫХ ОБРАЗОВАНИЙ В ОТНОШЕНИЯХ, РЕГУЛИРУЕМЫХ ГРАЖДАНСКИМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ (ст. 124—127).....	157

### Подраздел 3. Объекты гражданских прав

ГЛАВА 6. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ (ст. 128—141).....	177
ГЛАВА 7. ЦЕННЫЕ БУМАГИ (ст. 142—149).....	189
ГЛАВА 8. НЕМАТЕРИАЛЬНЫЕ БЛАГА И ИХ ЗАЩИТА (ст. 150—152).....	196

### Подраздел 4. Сделки и представительство

ГЛАВА 9. СДЕЛКИ (ст. 153—181).....	205
ГЛАВА 10. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО. ДОВЕРЕННОСТЬ (ст. 182—189).....	221

### Подраздел 5. Сроки. Исковая давность

ГЛАВА 11. ИСЧИСЛЕНИЕ СРОКОВ (ст. 190—194).....	229
ГЛАВА 12. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ (ст. 195—208).....	232

## РАЗДЕЛ II. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

ГЛАВА 13. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ (ст. 209—217).....	242
ГЛАВА 14. ПРИОБРЕТЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ (ст. 218—234).....	253
ГЛАВА 15. ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ (ст. 235—243).....	261
ГЛАВА 16. ОБЩАЯ СОБСТВЕННОСТЬ (ст. 244—259).....	268

ГЛАВА 18. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА НА ЖИЛЫЕ ПОМЕЩЕНИЯ (ст. 283—293) .....	276
ГЛАВА 19. ПРАВО ХОЗЯЙСТВЕННОГО ВЕДЕНИЯ, ПРАВО ОПЕРАТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ (ст. 294—300) .....	280
ГЛАВА 20. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВ (ст. 301—306) .....	286

## **РАЗДЕЛ III. ОБЩАЯ ЧАСТЬ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА**

### **Подраздел 1. Общие положения об обязательствах**

ГЛАВА 21. ПОНЯТИЕ И СТОРОНЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА (ст. 307—308).....	290
ГЛАВА 22. ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ (ст. 309—328) .....	293
ГЛАВА 23. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ (ст. 329—381)....	303
ГЛАВА 24. ПЕРЕМЕНА ЛИЦ В ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕ (ст. 382—392).....	331
ГЛАВА 25. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ (ст. 393—406) .....	336
ГЛАВА 26. ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ (ст. 407—419).....	353

### **Подраздел 2. Общие положения о договоре**

ГЛАВА 27. ПОНЯТИЕ И УСЛОВИЯ ДОГОВОРА (ст. 420—431).....	357
ГЛАВА 28. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА (ст. 432—449).....	373
ГЛАВА 29. ИЗМЕНЕНИЕ И РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА (ст. 450—453).....	386

# **ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ. ЧАСТЬ ПЕРВАЯ**

## **РАЗДЕЛ I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

### **Подраздел 1. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

Глава 1. ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО.....	392
Глава 2. ВОЗНИКНОВЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ, ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ.....	395

### **Подраздел 2. ЛИЦА**

Глава 3. ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА).....	397
Глава 4. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА.....	408
Глава 5. УЧАСТИЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, СУБЪЕКТОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, МУНИЦИПАЛЬНЫХ ОБРАЗОВАНИЙ В ОТНОШЕНИЯХ, РЕГУЛИРУЕМЫХ ГРАЖДАНСКИМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ .....	443

### **Подраздел 3. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ**

Глава 6. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ .....	444
Глава 7. ЦЕННЫЕ БУМАГИ .....	448
Глава 8. НЕМАТЕРИАЛЬНЫЕ БЛАГА И ИХ ЗАЩИТА .....	450

### **Подраздел 4. СДЕЛКИ И ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО**

Глава 9. СДЕЛКИ .....	451
Глава 10. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО. ДОВЕРЕННОСТЬ .....	459

### **Подраздел 5. СРОКИ. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ**

Глава 11. ИСЧИСЛЕНИЕ СРОКОВ .....	462
Глава 12. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ .....	463

## **РАЗДЕЛ II. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА**

Глава 13. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ .....	466
Глава 14. ПРИОБРЕТЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ .....	469
Глава 15. ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ .....	475
Глава 16. ОБЩАЯ СОБСТВЕННОСТЬ .....	478
Глава 17. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА НА ЗЕМЛЮ .....	483
Глава 18. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА НА ЖИЛЫЕ ПОМЕЩЕНИЯ .....	491
Глава 19. ПРАВО ХОЗЯЙСТВЕННОГО ВЕДЕНИЯ, ПРАВО ОПЕРАТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ .....	492
Глава 20. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВ ..	494

## **РАЗДЕЛ III. ОБЩАЯ ЧАСТЬ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА**

### **Подраздел 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ**

Глава 21. ПОНЯТИЕ И СТОРОНЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА .....	496
Глава 22. ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ .....	496
Глава 23. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ .....	501
Глава 24. ПЕРЕМЕНА ЛИЦ В ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕ .....	516
Глава 25. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ .....	518
Глава 26. ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ .....	522

### **Подраздел 2. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ДОГОВОРЕ**

Глава 27. ПОНЯТИЕ И УСЛОВИЕ ДОГОВОРА .....	524
Глава 28. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА .....	528
Глава 29. ИЗМЕНЕНИЕ И РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА .....	533

## Принятые сокращения

### 1. Нормативные акты

- АПК РФ — Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 5 марта 1992 года;
- Вводный закон — Федеральный закон от 21 октября 1994 года "О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" (Собрание законодательства Российской Федерации, 1994, № 32, ст. 3302);
- ГК (Кодекс) 1964 года — Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 года;
- ГК (Кодекс) — Гражданский кодекс РФ, принятый Государственной Думой 21 октября 1994 года;
- ГПК — Гражданский процессуальный кодекс РСФСР от 11 июня 1964 года;
- Закон о банках — Закон РСФСР от 2 декабря 1990 года "О банках и банковской деятельности в РСФСР" (Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР, 1990, № 27, ст. 357);
- Закон о банкротстве — Закон РФ от 19 ноября 1992 года "О несостоятельности (банкротстве) предприятий" (Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации, 1993, № 1, ст. 6);
- Закон о валютном регулировании — Закон РФ от 9 октября 1992 года "О валютном регулировании и валютном контроле" (Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации, 1992, № 45, ст. 2542);
- Закон о конкуренции — Закон РСФСР от 22 марта 1991 года "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках" (Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР, 1991, № 16, ст. 499);
- Закон о приватизации — Закон РСФСР от 3 июля 1991 года "О приватизации государственных и муниципальных предприятий в РСФСР" (Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР, 1991, № 27, ст. 927);
- КоБС — Кодекс о браке и семье РСФСР от 30 июля 1969 года;
- КТМ — Кодекс торгового мореплавания Союза ССР, утв. Указом Президиума Верховного Совета СССР от 17 сентября 1968 года (Ведомости Верховного Совета СССР, 1968, № 39, ст. 351);

Основы 1991 года (Основы)	— Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик от 31 мая 1991 года;
Положение о поставках продукции	— Положение о поставках продукции производственно-технического назначения, утв. постановлением Совета Министров СССР от 25 июля 1988 года № 888 (СП СССР, 1988, № 24—25, ст. 70);
Положение о поставках товаров	— Положение о поставках товаров народного потребления, утв. постановлением Совета Министров СССР от 25 июля 1988 года № 888 (СП СССР, № 24—25, ст. 70);
УАТ	— Устав автомобильного транспорта РСФСР, утв. постановлением Совета Министров РСФСР от 8 января 1969 года № 12 (СП РСФСР, 1969, № 2—3, ст. 8);
УЖД	— Устав железных дорог, утв. постановлением Совета Министров СССР от 6 апреля 1964 года № 270 (СП СССР, 1964, № 5, ст. 36);
УК	— Уголовный кодекс РСФСР от 27 октября 1960 года;

## 2. Официальные издания

Ведомости (СССР, РСФСР, РФ)	— Ведомости Верховного Совета (СССР, РСФСР);
Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета (СССР, РСФСР, РФ);	
Вестник ВАС РФ	— Вестник Высшего арбитражного суда Российской Федерации;
Собрание актов РФ	— Собрание актов Президента и Правительства Российской Федерации;
Собрание законодательства РФ	— Собрание законодательства Российской Федерации;
СП (СССР, РСФСР)	— Собрание постановлений Совета Министров (Правительства).

# **Комментарий части первой Гражданского кодекса Российской Федерации**

## **РАЗДЕЛ I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

### **Подраздел 1. Основные положения**

#### **ГЛАВА 1. ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО (ст. 1—7)**

##### **Отношения, регулируемые гражданским законодательством**

Как и любая другая отрасль, гражданское законодательство имеет свой предмет — регулируемый по общему правилу только им круг отношений.

В статье 2 речь идет о различных видах отношений, объединяемых прежде всего тем, что они возникают по поводу "имущества". Под "имуществом" законодательство подразумевает обычно вещи, которые имеют или могут иметь денежную оценку (разумеется, к вещам относятся и сами деньги). Тот же термин нередко используется для обозначения не только вещей, но вместе с ними и прав на вещи либо вещей, прав и обязанностей одновременно. Например, в договоре найма имущество — это всегда только вещь. В договоре купли-продажи — либо вещь, либо право на вещь, либо одновременно и вещь, и право на другую вещь (примером последнего варианта может служить продажа дома вместе с правом владения находящимся под ним земельным участком). Наконец, в составе наследственного имущества к наследнику переходят вещи, различные права, а вместе с ними и долги (обязанности) умершего.

Гражданское законодательство регулирует наряду с имущественными также и личные неимущественные отношения, которые с ними связаны. Подобного рода неимущественные отношения возникают главным образом в сфере, по традиции нередко именуемой авторским и изобретательским правом. Связь неимущественных отношений с имущественными выражается в том, что в них участвуют одни и те же лица и возникают они по поводу одного и того же объекта. При этом имущественные отношения в указанных случаях оказываются зависимыми от неимущественных. Так, право считаться автором определенной книги или изобретения является неимущественным (данное право нельзя выразить в деньгах). Однако с этим неимущественным связано имущественное право — право на получение гоно-

пара (вознаграждения), которое возникает у того, кто обладает правом авторства, то есть правом быть признанным автором книги (изобретения).

Одна из особенностей соответствующей статьи ГК состоит в том, что в отличие от Гражданского кодекса 1964 года и Основ гражданского законодательства 1991 года<sup>1</sup> она исключила неимущественные отношения, не связанные с имущественными, из предмета регулирования гражданского законодательства. Была принята высказываемая неоднократно в литературе точка зрения, в силу которой гражданское право лишь защищает объекты неимущественных отношений, но не регулирует их.

В перечень таких объектов входят главным образом жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства и некоторые другие принадлежащие гражданину или соответственно юридическому лицу блага. Общим признаком этих и других таких же защищаемых гражданским законодательством нематериальных благ служит, в частности, то, что пользоваться ими может только тот, кто такими благами обладает.

### **Метод регулирования**

Имущественные отношения составляют предмет не только гражданского, но и ряда других отраслей права, в частности налогового, бюджетного и др. По этой причине ГК, подобно Кодексу 1964 года, вынужден прибегнуть помимо предмета к еще одному индивидуализирующему признаку гражданского законодательства — методу регулирования. Гражданско-правовой метод основан на равенстве участников отношений. Соответственно в ГК (п. 3 ст. 2) предусмотрено, что гражданское законодательство не применяется к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, а также к любым другим имущественным отношениям, построенным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой. Особенность названных отношений в отличие от гражданских состоит не только в том, что в них участвует в качестве стороны действующий от имени Российской Федерации, субъекта Федерации или муниципального образования орган, наделенный властными функциями, но и в том, что он проявляет присущие ему властные функции в данном конкретном правоотношении.

Таким образом, отношения финансового органа с собственником дома по поводу неуплаты последним налога на имущество регулируются финансовым (административным) правом. Однако отношения тех же сторон по поводу аренды финансовым органом помещения у собственника дома составляют предмет гражданского законодательства.

Наряду с "равенством" существуют еще два признака гражданско-правового метода. Имеются в виду автономия участников гражданского правоотношения и их имущественная самостоятельность.

---

<sup>1</sup> Здесь и далее имеются в виду Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 года и Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик от 31 мая 1991 года.



Первый признак означает способность лица свободно формировать свою волю. Смысл второго выражается в возможности самостоятельно распоряжаться принадлежащим лицу имуществом.

Степень автономии и имущественной самостоятельности может быть различной. Наиболее широкой она оказывается у граждан (в частности, граждан-предпринимателей), акционерных либо иных хозяйственных Обществ и товариществ. Значительно ограничена автономия воли и имущественной самостоятельности у государственного или муниципального предприятия, чье имущество принадлежит на праве собственности Российской Федерации, субъекту Федерации либо муниципальному образованию. Наконец, существенно урезанными являются эти признаки у государственного либо муниципального учреждения или казенного предприятия, которые в соответствии со ст. 296 ГК могут владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом только в установленных законом пределах, при этом лишь в соответствии с целями своей деятельности и заданиями, определенными для них собственником и назначением имущества.

Применяя метод в качестве одного из двух критериев для разграничения отношений, регулируемых гражданским законодательством, с одной стороны, и административно-финансовым — с другой, ГК, в отличие от Кодекса 1964 года, допускает, как это было сделано и Основами 1991 года, случаи, при которых нормы гражданского законодательства распространяются на отношения, построенные по методу "власть и подчинение". Это возможно, если существует на этот счет прямое указание в законодательстве. Примером такого рода исключений могут служить отношения, которые возникают при обращении участников гражданского оборота, в том числе и предпринимателей, к органу государственной власти или к самому государству (Российской Федерации, субъекту Федерации или муниципальному образованию) с требованием о возмещении вреда, причиненного действиями самого органа или его должностных лиц при исполнении ими обязанностей в области административного управления. Возможность использования ГК применительно к такого рода отношениям расширилась. Имеется в виду ст. 13, которая допускает признание судом недействительными актов государственного органа или органа местного самоуправления.

## **Гражданское законодательство и другие отрасли законодательства**

Новый ГК не имеет нормы, аналогичной ст. 2 Кодекса 1964 года, которая предусматривала, что "семейные, трудовые, земельные, горные, водные, лесные отношения, а также отношения в колхозах, вытекающие из их устава, регулируются соответственно семейным, трудовым, земельным законодательством, законодательством о недрах, водным, лесным и колхозным законодательством". Нет в нем и содержавшейся в Основах нормы (п. 3 ст. 1), допускавшей применение гражданского законодательства к семейным, трудовым отношениям и отношениям по использованию природных ресурсов и охране окружающей среды, которые носят имущественный характер и построены на началах равенства, в случаях, когда эти отношения не регулируются соответственно семейным, трудовым законодательством и законодательством об использовании природных ресурсов и охране окружающей среды.

Следует иметь в виду, что часть отношений, о которых шла речь в Основах, охвачена теперь самим ГК. Так, ст. 130 называет в числе объектов гражданских прав земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей. Кроме того, в главе 17, специально посвященной праву собственности и другим вещным правам на землю, в частности, предусмотрено, что "право собственности на земельный участок распространяется на находящиеся в границах этого участка... замкнутые водоемы, находящиеся на нем лес и растения" (ст. 261). Это дает основания отнести построенные на началах равенства земельные и другие так называемые "природоресурсные отношения" к предмету гражданского права.

Кодекс содержит также нормы, посвященные опеке и попечительству и собственности супругов (ст. 31—40, 256).

Применительно к специальному случаю соответствующий вопрос решен в Законе от 27 января 1995 года "О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах"<sup>1</sup>. В нем предусмотрено, что имущественные отношения в области использования и охраны природных лечебных ресурсов, лечебно-оздоровительных местностей и курортов регулируются гражданским законодательством, если иное не установлено федеральным законом. В то же время отношения, связанные с использованием и охраной природных ресурсов, не отнесенных к лечебным, регулируются земельным, водным, лесным и иным законодательством о природных ресурсах.

Иначе, очевидно, должен решаться вопрос о семейных и трудовых отношениях. О них в общих нормах ГК не упоминается. Поэтому есть все основания полагать, что ГК занимает такую же позицию, которая была выражена в Кодексе 1964 года. Он ограничился указанием на то, что данные отношения регулируются соответственно семейным и трудовым законодательством. Таким образом, ГК и равно иное гражданское законодательство может применяться к семейным и трудовым отношениям лишь в двух случаях: либо соответствующие нормы включены в ГК (имеется в виду, в частности, ст. 256, регулирующая общую собственность супругов), либо в Кодексе или ином источнике семейного или трудового права имеется прямая отсылка к гражданско-правовым нормам (примером может служить ст. 11 Кодекса законов о браке и семье, которая предусматривала, что "при применении норм, устанавливающих исковую давность, руководствуются правилами... Гражданского кодекса РСФСР").

## **Предприниматели и гражданское законодательство**

Статья 2 ГК указывает на то, что участниками регулируемых гражданским законодательством отношений выступают граждане и юридические лица. В этих отношениях могут участвовать также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации (в соответствии с Конституцией РФ в это число входят республики в составе РФ, края, области, города федерального значения — Москва и Санкт-Петербург, автономная область, автономные округа) и муниципальные образования.

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 9, ст. 713.

В ГК выделено то обстоятельство, что гражданское законодательство регулирует также отношения между лицами, которые осуществляют предпринимательскую деятельность или участвуют в ней. Предпринимательской признается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Соответствующей деятельностью могут заниматься не только юридические лица, но и отдельные граждане. Для тех и других является обязательным закрепленный ГК формальный признак: они должны быть в установленном законом порядке зарегистрированы в качестве лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Включение в ГК нормы, посвященной предпринимательской деятельности, имеет двоякий смысл. Прежде всего это связано с тем, что ряд гражданско-правовых норм (некоторые из них содержатся в самом ГК) создает в рамках гражданского права особый режим именно для предпринимателей. Примером может служить статья 401. Из пункта 1 данной статьи следует, что, если иное не предусмотрено законом или договором, должник освобождается от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства в случаях, когда будет признано, что это произошло не по его вине (при той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, он принял все меры для надлежащего исполнения, но обязательство осталось нарушенным). Исключение из приведенного правила содержится в п. 3 той же статьи: должник, который не исполнил или ненадлежащим образом исполнил обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет за это ответственность независимо от своей вины. Разумеется, при установлении того, какой из этих двух пунктов ст. 401 следует в конкретном случае применить, суд будет руководствоваться приведенным выше определением предпринимательской деятельности.

Немало такого же рода норм со специальным режимом для предпринимателей содержится и в некоторых других статьях ГК, особенно в разделе, посвященном общим положениям обязательственного права (ст. 316, 322, 428 и др.).

При этом суд должен учитывать существование двух видов специальных норм. Имеется в виду, что для применения одних из них достаточно участия в правоотношении предпринимателя только на одной стороне (пример — указанная выше ст. 401), в то время как другие предполагают выступление в правоотношении предпринимателей с обеих сторон (пример — ст. 310).

Существует и второй аспект в этом вопросе. Признав, что предпринимательская деятельность регулируется именно гражданским законодательством, ГК таким образом безоговорочно отверг возможность параллельного существования гражданского и, независимо от него, предпринимательского (вариант — торгового или хозяйственного) кодекса.

## **Иностранцы в отношениях, регулируемых гражданским законодательством**

Наряду с гражданами и юридическими лицами, занимающимися предпринимательской деятельностью, ГК особо выделяет еще одну категорию субъектов — иностранцев.

Кодекс (п. 1 ст. 2) определяет, что правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц. По Закону "О гражданстве РСФСР"<sup>1</sup> иностранным гражданином признается "лицо, обладающее гражданством иностранного государства и не имеющее гражданства РСФСР", а лицом без гражданства — "лицо, не принадлежащее к гражданству РСФСР и не имеющее доказательств принадлежности к гражданству другого государства". Иностранным юридическим лицом, как можно сделать вывод из ст. 161 Основ, является образование, учрежденное как юридическое лицо по законам иностранного государства.

Статья 2 ГК закрепляет тем самым за иностранцами безусловный (то есть не требующий взаимности со стороны государства иностранного гражданина или соответствующего юридического лица) национальный режим. Суть его состоит в том, что права иностранцев на территории России определяются в принципе российскими законами, а не личным законом иностранцев. При этом предоставляемый иностранцам режим не может быть менее благоприятным, чем режим для имущества, имущественных прав и инвестиционной деятельности, предоставляемый гражданам РФ. "Национальный режим может применяться и в отношении хозяйственной деятельности иностранных лиц и в отношении товаров иностранного производства"<sup>2</sup>.

Следует обратить особое внимание на то, что исключения из указанного правила должны быть установлены только на уровне федерального закона. Из смысла ст. 2 можно сделать вывод, что положения, которые расширяют права иностранцев, предоставляют им особые льготы и преимущества, могут быть приняты органом власти и управления любого уровня, если, разумеется, решение соответствующего вопроса не выходит за рамки установленной для органа компетенции. В частности, Указ Президента Российской Федерации от 27 сентября 1993 года "О совершенствовании работы с иностранными инвестициями"<sup>3</sup> предусмотрел, что вновь издаваемые нормативные акты, регулирующие условия функционирования на территории России иностранных и совместных предприятий, не действуют в течение трех лет в отношении предприятий, существовавших на момент вступления в силу указанных актов.

Кроме того, отмечено, что соответствующее положение не распространяется на акты, которые обеспечивают более льготные условия функционирования на территории Российской Федерации иностранных и совместных предприятий. Указом особо определено, что любые нормативные акты, принятые на более низком уровне и устанавливающие дополнительные, не

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1992, № 6, ст. 243.

<sup>2</sup> Богуславский М. М. Международное частное право. — М.: Международные отношения, 1994. с 99.

<sup>3</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 40, ст. 3740.

содержащиеся в актах, принятых на более высоком уровне, ограничения в деятельности иностранных инвесторов, признаются недействительными и применению не подлежат.

А вот другой пример. Указом Президента Российской Федерации от 25 января 1995 года "О дополнительных мерах по привлечению иностранных инвестиций в отрасли материального производства Российской Федерации"<sup>1</sup> в отношении отдельных групп товаров (за исключением алкогольных напитков и табачных изделий) при ввозе их на таможенную территорию Российской Федерации ставки ввозных таможенных пошлин уменьшены в два раза. При этом указанное уменьшение, действующее в пределах не более 5 лет, распространяется на иностранные товары, поставляемые иностранными компаниями, которые являются учредителями предприятий по производству аналогичных товаров на территории Российской Федерации с использованием отечественного сырья и труда работников и осуществляют прямые капиталовложения в отрасли материального производства РФ в сумме, эквивалентной 100 млн. долларов США. Еще одно обязательное условие состоит в том, что вклад иностранного участника в такое предприятие составляет не менее 10 млн. долларов США.

К гражданам иностранных государств, заключивших с РФ (СССР) соответствующее соглашение, применяется режим наибольшего благоприятствования. Он состоит в том, что "иностранцы граждане (и юридические лица) приравниваются не к собственным гражданам (и юридическим лицам), а к гражданам (юридическим лицам) другого иностранного государства: в соответствии с включаемым в международный договор условием им предоставляется такой же режим, какой предоставляется или будет предоставляться гражданам (юридическим лицам) любого третьего, "наиболее благоприятствуемого" государства, с которым тоже заключен договор"<sup>2</sup>.

Нередко в правовом акте специально оговорено, что его нормы распространяются как на российских юридических или физических лиц, так и на иностранцев.

В качестве примера можно указать на Временное положение о финансировании и кредитовании капитального строительства на территории Российской Федерации<sup>3</sup>. В роли инвесторов, осуществляющих вложение собственных, заемных или привлеченных средств в создание и воспроизводство основных фондов в форме капиталовложений, отмечено в нем, могут выступать наряду с российскими физическими и юридическими лицами всех форм собственности также международные организации, иностранные юридические и физические лица.

Другой пример — Положение о порядке продажи государственных предприятий-должников<sup>4</sup>. В нем предусмотрено: правом участия в конкурсе,

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 5, ст. 400.

<sup>2</sup> Международное частное право. — М.: Юрид. лит., 1984, с. 81—82. О правовом статусе иностранных граждан и юридических лиц см. также: Марышева Н.И. Иностранец: правовая защита. — М.: Известия, 1993.

<sup>3</sup> Утверждено Правительством РФ 21 марта 1994 года // Собрание актов РФ, 1994, № 13, ст. 996.

<sup>4</sup> Утверждено Указом Президента РФ от 2 июня 1994 года // Собрание законодательства РФ, 1994, № 6, ст. 592.

объявленном по поводу продажи предприятий, обладают любые физические и юридические лица, в том числе иностранные.

Еще одним примером может служить Закон "О недрах"<sup>1</sup>. Им предусмотрено, что пользователями недр могут быть субъекты предпринимательской деятельности независимо от форм собственности, в том числе юридические лица и граждане других государств, если законодательством Российской Федерации и законодательством субъектов Российской Федерации они наделены правом заниматься соответствующим видом деятельности при пользовании недрами. Наконец, можно указать и на Закон "О связи"<sup>2</sup>. Сети и средства связи в Российской Федерации, указано в нем, могут находиться в федеральной собственности, собственности субъектов Российской Федерации, муниципальной собственности, а также собственности физических и юридических лиц, выступающих в качестве операторов связи (лиц, имеющих право на предоставление услуг электрической или почтовой связи), включая иностранные организмы и иностранных граждан. Перечень сетей и средств связи, которые могут находиться только в федеральной собственности, определяется законодательством РФ.

Однако включение в акты приведенных норм является теперь излишним, поскольку из ст. 2 ГК усматривается, что распространение правил гражданского законодательства на иностранцев предполагается. Указанная презумпция означает, что прямое выражение в законе необходимо только для ограничения прав иностранцев. Так, иностранцы безусловно не могут осуществлять те виды деятельности, которые представляют собой государственную монополию, а также обладать правами, которые могут принадлежать только государству. В частности, можно сослаться на Закон Российской Федерации "О недрах". Недра в границах страны, отмечено в этом Законе, включая подземное пространство и содержащиеся в недрах полезные ископаемые, энергетические и иные ресурсы, являются государственной собственностью. Участки недр не могут быть предметом купли-продажи, дарения, наследования, вклада, залога или отчуждаться в иной форме. Или другой пример: в силу Закона "О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах" природные лечебные ресурсы являются государственной собственностью. Они могут принадлежать на праве собственности Российской Федерации (федеральная собственность) либо субъектам Российской Федерации — республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам. Наконец, можно указать на Закон "Об особо охраняемых природных территориях"<sup>3</sup>. В силу этого Закона особо охраняемые природные территории могут иметь федеральное, региональное или местное значение. Первые являются федеральной собственностью и находятся в ведении федеральных органов государственной власти, вторые — собственностью субъектов Российской Федерации и находятся в ведении органов государственной власти субъектов Российской Федерации, а третьи составляют собственность муниципальных образований и находятся в ведении органов местного самоуправления.

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 10, ст. 823.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 8, ст. 600.

<sup>3</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 12, ст. 1024.

В ряде актов имеется прямое указание на то, что соответствующей деятельностью иностранцы заниматься не могут. Так, частную детективную (сыскную) деятельность вправе осуществлять только граждане РФ (см. ст. 4 Закона о частной детективной и охранной деятельности<sup>1</sup>). Законом "О страховании"<sup>2</sup> предусмотрено: "Законодательными актами Российской Федерации могут устанавливаться ограничения при создании иностранными юридическими лицами и иностранными гражданами страховых организаций на территории Российской Федерации". Можно указать и на другие ограничения. Так, Основные условия выпуска казначейских обязательств предусматривают, что их владельцами могут быть только российские юридические и физические лица<sup>3</sup>. Основные условия выпуска и обслуживания казначейских векселей установили, что их владельцами разрешено стать только юридическим лицам, которые по законодательству РФ являются резидентами<sup>4</sup>. Положение о порядке осуществления на территории РФ операций с золотыми сертификатами предусматривает, что нерезиденты не могут быть депозитариями таких сертификатов<sup>5</sup>. Нерезиденты не могут быть и депозитариями облигаций внутреннего государственного облигационного займа<sup>6</sup>.

Изъятия из национального режима определяются в отдельных случаях также двусторонними соглашениями о защите иностранных инвестиций. Примером может служить подписанное СССР с Соединенными Штатами Америки Соглашение о поощрении и взаимной защите капиталовложений.

Каждая из сторон приняла в нем обязательство допускать на своей территории инвестиции граждан и юридических лиц другой стороны на условиях предоставления инвестору своеобразного "смешанного режима". Речь идет о том, что СССР и США зарезервировали за собой право сохранять или устанавливать в будущем ограничения для инвесторов другой стороны только в пределах установленного перечня сфер деятельности. Американская сторона включила в этот перечень 18, а СССР — 17 такого рода позиций. СССР назвал в этом перечне страхование, банковскую деятельность, государственные дотации (субсидии), собственность на землю, пользование недрами и другими природными ресурсами, собственность на недвижимое имущество и связанные с ним посреднические операции, приобретение государственной и муниципальной собственности в процессе приватизации, государственные займы (кредиты), средства массовой информации и др. Приведенные изъятия из национального режима носят гипотетический характер, поскольку имеется в виду лишь возможность запрещения или существенного ограничения иностранных инвестиций<sup>7</sup>.

Иностранцы участвуют в предпринимательской деятельности в одной из двух форм. Первая и основная — осуществление инвестиций на территории Российской Федерации. В силу ст. 6 Закона от 4 июля 1991 года "Об ино-

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1992, № 17, ст. 888.

<sup>2</sup> Ведомости РФ, 1993, № 2, ст. 56.

<sup>3</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 16, ст. 1911.

<sup>4</sup> Собрание актов РФ, 1994, № 17, ст. 1406.

<sup>5</sup> Вестник ВАС РФ, 1994, № 8, с. 71.

<sup>6</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 12, ст. 1002.

<sup>7</sup> Ведомости РСФСР, 1991, № 29, ст. 1009.

странных инвестициях в РСФСР"<sup>1</sup> "иностранные инвестиции на территории РСФСР пользуются полной и безусловной правовой защитой, обеспечиваемой Законом, другими законодательными актами и международными договорами, действующими на территории РСФСР. Правовой режим иностранных инвестиций, а также деятельности иностранных инвесторов по их осуществлению не может быть менее благоприятным, чем режим для имущества, имущественных прав и инвестиционной деятельности юридических лиц и граждан РСФСР, за изъятиями, предусмотренными настоящим Законом".

Существенную часть действующего в стране законодательства об иностранных инвестициях составляют различного рода гарантии. Они призваны главным образом обеспечить стабильность инвестиционных отношений, неприкосновенность инвестиций, свободное распоряжение суммами, полученными в результате инвестиционной или косвенно с нею связанной деятельности, эффективную защиту прав иностранных инвесторов.

Государственная программа приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации (от 24 декабря 1993 года<sup>2</sup>) содержит специальный раздел, посвященный использованию иностранных инвестиций для целей приватизации. В нем предусмотрено предоставление иностранным инвесторам права участвовать в приватизации в самых различных формах: аукцион (включая чековый), конкурс, инвестиционный конкурс. Иностранцам была также предоставлена возможность покупать приватизационные чеки для использования в качестве средства платежа в процессе приватизации. Во всех таких случаях следует лишь уведомить о совершенных операциях Министерство финансов Российской Федерации.

Специальные разрешения для участия иностранных инвесторов в приватизации необходимы только в строго ограниченных случаях. Прежде всего речь идет об объектах и предприятиях торговли или общественного питания, бытового обслуживания, а также мелких (соответствующие их параметры указаны в самой Государственной программе) предприятиях промышленности и строительства, автомобильного транспорта. Выдача разрешения входит в компетенцию местных органов власти или органов, которые ими уполномочены. Специальное разрешение необходимо и для допуска иностранных инвесторов к участию в приватизации крупных объектов оборонной промышленности, предприятий нефтяной, газовой и некоторых других отраслей, которые перечислены в Государственной программе. Вместе с тем установлен запрет на использование иностранных инвестиций при приватизации государственных и муниципальных предприятий, которые расположены в границах закрытого территориального образования, если иное не предусмотрено постановлением Правительства РФ. Принципиальное значение имеет содержащееся в Государственной программе указание на то, что никаких иных, кроме приведенных выше, ограничений на участие иностранцев в приватизации не допускается.

---

<sup>1</sup> Иностранные инвестиции в России: проблемы и перспективы / Аналитический доклад независимых экспертов. — М., 1993, с. 109—110. Указанное в тексте Соглашение пока не ратифицировано.

<sup>2</sup> Собрание актов РФ, 1994, № 1, ст. 2.



Вторую форму участия иностранцев в российском гражданском обороте составляет работа в функционирующих на территории России организациях. Основные нормы, определяющие порядок такого участия, содержатся в Положении о привлечении и использовании в Российской Федерации иностранной рабочей силы<sup>1</sup>. Им вводится разрешительный порядок принятия на работу иностранных граждан. Правом получить разрешение обладают российские юридические лица, предприятия с иностранными инвестициями, действующие на территории Российской Федерации, а также иностранные физические лица и лица без гражданства, которые проживают на территории России и используют труд наемных работников в личном хозяйстве. Разрешение на привлечение определенного числа иностранных граждан в целом и по группам профессий (как правило, сроком до одного года) выдается федеральной миграционной службой. Указанное разрешение не требуется лишь для иностранных граждан — высококвалифицированных специалистов, которые используются функционирующими на территории РФ предприятиями с иностранными инвестициями для занятия должностей строго определенной номенклатуры: руководителей предприятий, их заместителей или руководителей самостоятельного подразделения предприятия, то есть занимающих категории должностей, предполагающих заключение с ними гражданско-правового контракта.

Положение предусматривает строгую ответственность работодателей и самих иностранцев за нарушение установленного порядка.

## Основные начала гражданского законодательства

### Общие положения

В первой статье ГК определяются исходные принципы, по которым строится вся система гражданского законодательства. Государство согласно этой статье принимает на себя обязанность соблюдать соответствующие принципы в своей практике по созданию новых и применению действующих актов. Указанные принципы прямо или косвенно связаны с конкретными нормами Конституции РФ, прежде всего теми, которые закрепляют основы политического и экономического строя страны, права и свободы граждан.

"Основные начала" служат определенным эталоном, использование которого дает возможность оценить акты, издаваемые органами государственной власти и местного самоуправления, а также практику органов, разрешающих гражданско-правовые споры.

ГК особо выделил **семь положений**, составляющих в совокупности "основные начала".

*Первое* — "**признание равенства участников регулируемых гражданским законодательством отношений**". Приведенное положение корреспондирует самому методу регулирования, используемому гражданским законодательством. В этом смысле равенство может рассматриваться как конституирующий признак гражданского отношения, поскольку отношение, регулируемое по противоположному "равенству" методу "власти и подчинения", в виде общего правила оказывается за пределами гражданского законодательст-

<sup>1</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 51, ст. 4934.

ва. Можно привести ряд примеров конкретного действия приведенного принципа. В частности, в Указе Президента РФ от 26 июля 1993 года "О дополнительных мерах по защите прав граждан России на участие в приватизации"<sup>1</sup> указано: "считать недопустимыми любые действия государственных органов и органов местного самоуправления, устанавливающие в противоречие с Конституцией Российской Федерации дискриминацию владельцев приватизационных чеков, выданных в других регионах Российской Федерации, и иными способами ограничивающие сферу обращения приватизационных чеков либо изменяющие их стоимость, учитываемую в расчетах при приобретении объектов приватизации". Дискриминационными мерами названы, в частности, отказ в приеме приватизационных чеков в качестве платежного средства, а также внесение изменений в порядок продажи объектов приватизации и их оплаты.

В статье 426 ГК, посвященной особому виду договоров коммерческих организаций с потребителями (публичным договорам), содержится адресованное этим организациям требование не оказывать кому-либо предпочтение в заключении договора и определении его условий, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами.

*Второе* — "**неприкосновенность собственности**". Здесь проявляется принцип, закрепленный п. 3 ст. 35 Конституции РФ: "Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения". неприкосновенность собственности отражена и в ст. 8 (п. 2) Конституции, которая предусматривает, что в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом "частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности". В полном соответствии с приведенными нормами Конституции ГК указывает, что реквизиция — изъятие в интересах общества имущества по решению государственных органов с выплатой собственнику его стоимости — может осуществляться только при стихийных бедствиях, авариях, эпидемиях, эпизоотиях и других обстоятельствах, которые носят чрезвычайный характер (ст. 242). Установлен строго определенный круг оснований для выкупа различных видов имущества государством у собственника. Имеются в виду культурные ценности, отнесенные в соответствии с законом к особо ценным и охраняемым государством, в случаях бесхозяйственного их содержания собственником (ст. 240). Принудительная продажа государством допускается также в отношении имущества, которое в соответствии с законом не может принадлежать собственнику (например, отдельные виды оружия), если собственник сам в установленный законом срок его не продал (ст. 238). При определенных условиях, указанных в п. 1 ст. 239, могут быть изъяты у собственника для государственных и муниципальных нужд вместе с принадлежащим ему земельным участком находящиеся на нем здания, сооружения или другое недвижимое имущество путем выкупа государством или продажи в установленном порядке с публичных торгов. Другой пример. Если собственник домашнего животного обращается с ним в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманного обращения с

---

<sup>1</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 31, ст. 2839.

животными, возможен принудительный их выкуп лицом, заявившим такое требование (ст. 241). Наконец, возможно безвозмездное изъятие имущества у собственника в форме конфискации, которая применяется в случаях, предусмотренных законом, по решению суда в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения либо в административном порядке (ст. 243).

*Третье* — "**свобода договоров**". Свобода договоров лежит в основе всего договорного права, которому посвящено более половины содержащихся в ГК норм. В самом общем виде конкретные выражения соответствующего положения содержатся помимо ст. 1 также в ст. 421, которая так и именуется "Свобода договора". Обе эти статьи усматривают свободу договоров прежде всего в предоставлении гражданам и юридическим лицам возможности самостоятельно решать вопрос о заключении договора. Соответствующая норма неоднократно воспроизводится в различных законодательных актах, хотя соответствующее положение распространяется в виде общего правила на любые ситуации. Например, в Правилах поставки газа потребителям Российской Федерации<sup>1</sup> содержится указание на то, что потребители имеют право покупки газа у любого поставщика при условии обеспечения его транзита в соответствующем объеме. В этом случае поставщик или потребитель по согласованию организуют транзит газа путем заключения договоров транзита с газотранспортными и газораспределительными организациями.

Свобода договоров выражается и в предоставлении сторонам права выбрать любую из предусмотренных в законодательстве моделей договоров, самим сконструировать неизвестную действующему гражданскому законодательству модель, а также включить в договор по соглашению между собой любое не противоречащее закону условие. В ряде статей ГК предусмотрены неблагоприятные последствия, которые наступают в случаях, когда свобода договоров оказывается нарушенной. В частности, это относится к "публичным договорам" — договорам, заключаемым коммерческой организацией и устанавливающим ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (имеются в виду розничная торговля, энергоснабжение и др.), и к договорам присоединения. Последние отличаются тем, что их условия определены 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.

В статьях ГК, посвященных публичным договорам и договорам присоединения (ст. 426 и 428), содержатся необходимые гарантии, предоставляемые более слабой стороне — потребителю.

*Четвертое* — "**недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела**". Указанное положение опирается на ст. 23 Конституции РФ, предусматривающую право каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени. Нарушение указанной статьи усматривается среди прочего в таких действиях, как распространение ложных сведений, порочащих честь, достоинство и

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 2, ст. 152.

деловую репутацию гражданина и юридического лица. Из соответствующего положения вытекает также запрещение незаконного вторжения в частную жизнь со стороны органов государства. Приведенный конституционный принцип конкретизируется, в частности, в Законе "Об информации, информатизации и защите информации"<sup>1</sup>. Имеется в виду содержащаяся в нем норма о том, что не допускаются сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни, а равно информации, нарушающей личную тайну, семейную тайну, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений физического лица без его согласия кроме как на основании судебного решения. Юридические и физические лица, которые в соответствии со своими полномочиями владеют информацией о гражданах, получают и используют ее, несут ответственность за нарушение режима защиты, обработки и порядка использования этой информации.

**Пятое — "необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав"**. Конституция РФ устанавливает, что "каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности" (п. 1 ст. 34). С этой конституционной нормой связана и ст. 9 ГК: "Граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права". Приведенные нормы не исключают введения законодателем определенных ограничений на осуществление соответствующих прав. Та же статья Конституции РФ запрещает экономическую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. В ГК также имеются аналогичные нормы. В частности, особо выделен запрет на использование коммерческими организациями гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление ими своим доминирующим положением на рынке и др. (ст. 10).

**Шестое — "обеспечение восстановления нарушенных прав"**. ГК (ст. 12) включил восстановление положения, существовавшего до нарушения права, в число способов защиты гражданских прав. Эта мера защиты является наиболее типичной для данной отрасли законодательства.

Используемые при этом конкретные формы восстановления зависят от характера нарушения. В частности, восстановление нарушенного права на честь, достоинство, а также деловую репутацию осуществляется путем возложения судом на нарушителя обязанности опровергнуть распространяемые им ложные сведения о потерпевшем — гражданине или юридическом лице. Другой пример — по требованию собственника суд выносит решение о возвращении ему вещи, находившейся в чужом незаконном владении. Третий — возвращение неосновательно полученного имущества лицу, которому оно в действительности принадлежит (например, при выдаче перевозчиком по ошибке поступившего груза другому лицу вместо указанного в железнодорожной накладной получателя). При невозможности реального восстановления нарушенного права используется его "суррогат" — возмещение убытков, причиненных потерпевшему нарушением принадлежащих ему прав.

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 8, ст. 609.

*Седьмое* — "судебная защита нарушенного права". Это положение находит прямую опору в ст. 46 Конституции, которая провозгласила: "Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод".

### **Воля и интерес в гражданском праве**

Гражданам и юридическим лицам предоставляется возможность приобретать и осуществлять принадлежащие им гражданские права своей волей. В случае, если при совершении сделки (заключении договора) воля лица оказывается несвободной, складывающейся под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя этой стороны с другой стороной, а также вследствие стечения тяжелых обстоятельств, сделка может быть признана недействительной.

Гражданское законодательство создает физическим и юридическим лицам гарантии против незаконного воздействия на их волю со стороны государственных органов, а также органов местного самоуправления (их должностных лиц). Потерпевшие могут, в частности, требовать в подобных случаях компенсации. В самом общем виде об этом праве идет речь в ст. 16 ("Возмещение убытков, причиненных государственными органами и органами местного самоуправления"), а также в соответствующих статьях главы 19 Основ и главы 40 Гражданского кодекса 1964 года, посвященных обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда.

Любое право выражает интерес того, кто им обладает. Поэтому ст. 1 Кодекса говорит об осуществлении прав не только своей волей, но и в своем интересе.

Самостоятельное значение интереса можно проиллюстрировать на примере сделок, совершенных малолетними, не достигшими 14 лет. В принципе такие сделки недействительны, но если совершенная малолетним сделка для него выгодна, то есть соответствует его правильно понятым интересам, она все же может быть признана по требованию родителей, усыновителя или опекуна действительной (ст. 172 ГК).

Пределы проявления собственной воли и действий в своем интересе могут быть установлены только федеральным законом. Одна из новелл ГК 1994 года состоит в том, что в нем (ст. 1) теперь предусмотрено, в каких именно случаях и в каком порядке могут вводиться соответствующие ограничения. Это — защита основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечение обороны страны и безопасности государства. Под действие указанной нормы подпадает запрещение недобросовестной рекламы, запрещение предприятию, объявленному банкротом, совершать определенные действия, противоречащие интересам его кредиторов, отступать от стандартов, и прежде всего тех из них, которые призваны охранять здоровье населения, и др.

### **Отражение территориального единства России в гражданском законодательстве**

В соответствии со ст. 8 Конституции "в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств..." Приведенная норма Конституции воспроизведена в ГК и здесь же конкретизируется. С этой целью ГК предусмотрел, что любые ограничения перемещения товаров и услуг могут быть

введены только федеральным законом и лишь тогда, когда это оказывается необходимым для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей. Примерами могут служить ограничения на перемещение работ и услуг, вызванные эпидемиями или эпизоотиями, стихийными бедствиями, военными действиями на территории страны и др.

Указанному требованию корреспондирует п. 1 ст. 7 Закона "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках"<sup>1</sup>, не допускающий издания актов или совершения действий, устанавливающих запреты на продажу (покупку, обмен, приобретение) товаров из одного региона РФ, республики, края, области, района, города, района в городе в другой.

Закрепление в ГК определенных рамок для введения соответствующих ограничений может иметь значение, в частности, при возникновении спора, связанного с так называемой юридической невозможностью исполнения обязательства. Имеются в виду случаи, когда нормативным актом, принятым органом государственной власти или местного самоуправления, введены запреты, соблюдение которых исключает для должника возможность исполнить обязательство. В таком положении может оказаться фирма, поставляющая лес в другой регион или за границу, в связи с принятым после заключения договора актом, запрещающим вывоз из области или страны древесины. Суд, разрешающий споры, возникшие в связи с недопоставкой, будет в данной ситуации оценивать законность соответствующего акта, руководствуясь исходными положениями п. 3 ст. 1 Кодекса.

## **Гражданское законодательство и иные акты, содержащие нормы гражданского права**

Статья 71 Конституции отнесла к ведению Российской Федерации гражданское, гражданско-процессуальное и арбитражно-процессуальное законодательство. Соответственно п. 2 ст. 3 ГК устанавливает, что гражданское законодательство состоит из Кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, регулирующих гражданские отношения.

Закон от 14 июня 1994 года<sup>2</sup> признает датой принятия Федерального закона день, когда он был утвержден Государственной Думой в окончательной редакции, а федерального конституционного закона — день одобрения Палатами Федерального Собрания в порядке, установленном Конституцией РФ. Федеральные конституционные законы и федеральные законы подлежат официальному опубликованию в течение семи дней после их подписания Президентом РФ.

Для всех видов законов официальной является публикация, притом непременно полного их текста, в "Российской газете" или в "Собрании законодательства Российской Федерации". Федеральные конституционные законы, а также федеральные законы вступают в силу одновременно на всей территории Российской Федерации по истечении десяти дней после их

---

<sup>1</sup> Ведомости РСФСР, 1991, № 16, ст. 499.

<sup>2</sup> Закон "О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания" // Собрание законодательства РФ, 1994, № 8, ст. 801.

официального опубликования, если в самом законе не будет установлен иной порядок его вступления в силу.

Особое место в системе гражданского законодательства принадлежит Гражданскому кодексу. Оно выражается в том, что "нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, — отмечено в п. 2 ст. 3, — должны соответствовать... Кодексу".

ГК не относится к числу федеральных конституционных законов, поскольку он не отвечает требованиям, предъявляемым к такого рода актам ст. 108 Конституции РФ. Имеется в виду, что федеральный конституционный закон принимается, во-первых, только по вопросам, указанным Конституцией (принятие ГК как федерального конституционного закона Конституцией не предусмотрено), и, во-вторых, с соблюдением специальной процедуры голосования, предполагающей квалифицированное большинство — 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации и 2/3 голосов от общего числа членов Думы. В отличие от этого Кодекс принимался простым большинством голосов.

Вместе с тем ГК по своей юридической силе в определенной мере приравнивается к федеральным конституционным законам. Это выражается в том, что по отношению к любым другим федеральным законам он занимает положение "первого среди равных".

Практическое значение отмеченного особого положения ГК состоит в том, что при коллизии гражданско-правовых норм, содержащихся в любом нормативном акте (в том числе федеральном законе), со статьями ГК суд, как и любой другой орган, применяющий право, обязан руководствоваться нормами ГК. При этом важно подчеркнуть, что общие принципы действия законов, которые признают, что последующий акт вытесняет ранее изданный, а специальный — общий акт, в данном случае не применяются. Следовательно, примат ГК носит абсолютный характер, а значит, сохраняется по отношению к актам, принятым после вступления в силу ГК, и к различного рода специальным актам, если только иное, то есть возможность отступления в таком акте от норм Кодекса, в самом ГК прямо не предполагается. Речь идет об имеющейся во многих статьях ГК оговорке: "если иное не предусмотрено в законе". Так, нет никаких препятствий для включения в законы, посвященные отдельным видам предпринимательских договоров (поставки, подряда на капитальное строительство и т. п.), условия, по которому при выступлении в договоре на какой-либо стороне нескольких должников они являются долевыми. Это объясняется тем, что, хотя в ст. 322 содолжники в обязательстве, связанном с осуществлением предпринимательской деятельности, признаются солидарными, данная статья допускает "иное" в законе.

Понятие "гражданское законодательство", используемое в Кодексе, включает в себя только ГК и иные федеральные законы. Однако гражданско-правовое регулирование указанными актами не исчерпывается. Наряду с ними соответствующие отношения регулируются (а в некоторых случаях защищаются) актами Президента, Правительства, а также министерств и иных федеральных органов исполнительной власти. При этом ГК определяет сферу действия каждого из этих актов и его юридическую силу.

ГК дает основания сделать вывод, что указ Президента РФ, не противоречащий Кодексу или другому федеральному закону, может быть принят по

любому вопросу, который входит в компетенцию Президента РФ, очерченную ст. 80—90 Конституции, при условии, если в Кодексе (или ином федеральном законе) нет указания на то, что соответствующий вопрос может быть урегулирован только законом. Примером последнего варианта может служить п. 2 ст. 445, по которому отступление от принципа свободы договоров в вид: установления обязанности заключить договор возможно только при наличии на этот счет прямого указания в самом Кодексе или ином законе.

Постановления Правительства РФ могут быть приняты лишь на основании и во исполнение Кодекса и иных законов, а также указов Президента РФ (п. 4 ст. 3 ГК). В Кодексе содержится иногда прямая отсылка к такого рода актам Правительства издавать в случаях, предусмотренных законом, правила, которыми должны руководствоваться стороны при заключении и исполнении публичных договоров. Имеются в виду правила, принимающие формы типовых договоров, положений и т. п.

Аналогичные отсылки включены и в некоторые другие законы, а также в указы Президента РФ. Имеется в виду, что принятые на их основе постановления Правительства РФ должны соответствовать и ГК, и законам, и указам Президента РФ.

В ГК широко используется положение, в силу которого соответствующий вопрос может быть урегулирован по-иному — "законом или иными правовыми актами" (см., например, п. 2 ст. 421). Это означает принципиальную допустимость, с учетом действия приведенной выше редакции пп. 2, 3 и 4 ст. 3, принятия акта в любой из трех форм: закона, указа Президента РФ или постановления Правительства РФ. Все эти формы актов охватываются термином "правовой акт".

Наряду с указанным термином в ГК применяется в отдельных случаях и более широкий — "нормативные акты". Последние включают помимо актов, именуемых "правовыми", также акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти (в общепринятой терминологии — "ведомственные акты"). Особенность их состоит в том, что, как предусмотрено в п. 7 ст. 3, "министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и в пределах, предусмотренных... Кодексом, другими законами и иными правовыми актами", то есть как указами Президента РФ, так и постановлениями Правительства. Следовательно, издание любого ведомственного акта должно быть основано на указании, содержащемся в акте правовом. Так, один из важнейших для банковского законодательства актов — Положение о безналичных расчетах в Российской Федерации от 9 июля 1992 года<sup>1</sup> — издан Центральным банком РФ по поручению, содержащемуся в постановлении Президиума Верховного Совета Российской Федерации и Правительства Российской Федерации от 25 мая 1992 года<sup>2</sup>. Право издания ведомственных актов по определенным вопросам может быть основано на базе акта вышестоящего органа. Так, ряд актов Центрального банка, относящихся к регулированию валютных отношений, принимался на основе ст. 9

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 4, с. 48 и сл.

<sup>2</sup> Ведомости РФ, 1992, № 23, ст. 1252.



Закона "О валютном регулировании и валютном контроле"<sup>1</sup>. В этой статье предусмотрено право Центрального банка РФ издавать "нормативные акты, обязательные к исполнению в Российской Федерации резидентами и нерезидентами"<sup>2</sup>.

Нормативные акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права, свободы и законные интересы граждан, а также любые (в том числе и относящиеся к предпринимательской деятельности) межведомственные акты подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ и такому же обязательному опубликованию не позднее 10 дней после регистрации. Акты, не прошедшие государственную регистрацию, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке, не влекут за собой правовых последствий как не вступившие в силу. По этой причине они не могут служить законным основанием для регулирования соответствующих отношений, для применения каких бы то ни было санкций к гражданину, должностному лицу или организации за невыполнение содержащихся в них предписаний.

Более того, на указанные акты нельзя ссылаться судам при разрешении споров (см. Указ Президента РФ от 21 января 1993 года "О нормативных актах центральных органов государственного управления Российской Федерации"<sup>3</sup>). Это, в частности, относится к многочисленным не прошедшим необходимой регистрации так называемым "телеграммам Центрального банка РФ".

В соответствии с Правилами подготовки ведомственных нормативных актов (утверждены Советом Министров РФ — Правительством РФ 23 июля 1993 года<sup>4</sup>) на центральные органы федеральной исполнительной власти возложена обязанность доводить принятые ими ведомственные нормативные акты до сведения соответствующих органов государственного управления РФ, предприятий, организаций, учреждений.

Нормативные акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти Российской Федерации вступают в силу с момента их официального опубликования в газете "Российские вести". Такое опубликование должно последовать не позднее 10 дней после государственной регистрации акта.

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1992, № 45, ст. 2542.

<sup>2</sup> В соответствии со ст. 1 Закона РФ "О валютном регулировании и валютном контроле" "резидентами" являются физические лица, имеющие постоянное местожительство в Российской Федерации, в том числе временно находящиеся за ее пределами; юридические лица, созданные в соответствии с законодательством РФ, с местонахождением в РФ; предприятия и организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством РФ, с местонахождением в РФ; дипломатические и иные представительства РФ, находящиеся за ее пределами, а также находящиеся за пределами РФ филиалы и представительства резидентов. К числу "нерезидентов" отнесены физические лица, имеющие постоянное местожительство за пределами РФ, в том числе временно находящиеся в РФ; юридические лица, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, с местонахождением за пределами РФ; предприятия и организации, не являющиеся юридическими лицами, созданные в соответствии с законодательством иностранных государств, с местонахождением за пределами РФ; находящиеся в РФ иностранные дипломатические и иные официальные представительства, а также международные организации, их филиалы и представительства; находящиеся в РФ филиалы и представительства нерезидентов.

<sup>3</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 31, ст. 2858.

<sup>4</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 4, ст. 302.

Независимо от вида акта включенные в него нормы принимают одну из двух форм. Они могут быть либо императивными, то есть безусловно обязательными для сторон регулируемого ими отношения, либо диспозитивными. Последние предоставляют сторонам полную свободу выбора определенного варианта (определенной модели) поведения и несут ответственность только запасной характер: они становятся обязательными для сторон лишь в случае, если стороны не воспользуются предоставленным им правом самим моделировать поведение.

Так, ст. 315 ГК признает за должником право досрочного исполнения обязательства, но вместе с тем допускает возможность установления в договоре запрета на досрочное исполнение. В отличие от этого ст. 433, например, устанавливает, что договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не предусмотрено законом. Таким образом, при отсутствии иного указания в законе договорное условие, по которому права и обязанности контрагентов возникают до государственной регистрации, не имеет юридической силы.

Абсолютное большинство норм ГК являются диспозитивными. Именно в них наиболее полно проявляется самостоятельность сторон, свобода договора, автономия воли участников гражданского оборота.

### **Действие гражданского законодательства во времени**

По общему, относящемуся ко всем видам нормативных актов правилу нормы гражданского законодательства не имеют обратной силы. Это означает, что они распространяют действие только на отношения, которые возникают после введения соответствующего акта в действие. Статья 4 ГК допускает возможность определенных исключений из этого правила, но непременно закрепленных в самом законе. Имеется в виду распространение действия акта на возникшие до его издания отношения. Именно так поступил, например, Верховный Совет РФ при утверждении 24 декабря 1992 года новых, более льготных для потерпевших Правил возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей<sup>1</sup>. В постановлении Верховного Совета РФ об утверждении Правил предусматривается, что по желанию гражданина размер возмещения, исчисленного до их принятия, подлежит перерасчету по нормам Правил. Перерасчет может производиться не более чем за три года перед обращением за ним и не ранее чем с 1 декабря 1992 года.

Отношения, регулируемые гражданским законодательством, нередко носят длящийся характер, а потому отдельные права и обязанности могут возникнуть из этих отношений уже после того, как возникло само правоотношение. Так произойдет, например, если банк откроет кредитную линию либо товарный склад заключит договор, по которому обязуется в течение определенного времени принимать от поклажедателя товары на хранение в июне, но уже в ноябре того же года появятся новые законы о банковском кредитовании или хранении, которым условия указанных договоров не соответствуют. В таком случае возникает вопрос: должно ли применяться к

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1993, № 2, ст. 71.

правам и обязанностям, возникшим в связи с выданной в ноябре банковской ссудой или принятым тогда же на хранение товаром, законодательство, действовавшее в период заключения договора, или новое, вступившее в действие после выдачи ссуды или принятия товара? Пункт 2 ст. 4 ГК устанавливает общее правило. Предусмотрено, что к отношениям, возникшим до введения в действие нового акта гражданского законодательства, он применяется только к правам и обязанностям, которые появились после введения его в действие.

ГК содержит исключение из приведенного правила, рассчитанное только на договоры. В данном случае действует положение, последовательно опирающееся на принцип "*pacta sunt servanda*" — "договоры должны исполняться". Соответствующий принцип, выражающийся, в частности, в неизменности договорных условий, закреплен в ст. 422 ГК. Она предусматривает, что, если уже после заключения договора принят закон, который устанавливает обязательные для сторон правила иные, чем действовавшие при заключении договора, его условия сохраняют силу. Значит, в приведенном выше примере, связанном с изданием новых актов о кредитных договорах или о хранении, должен был бы все-таки применяться старый акт, несмотря на то, например, что право требовать возврата полученной ссуды или принятия мер по обеспечению сохранности товара возникло уже в период действия нового акта.

Однако указанное правило ГК действует только в случае, когда в новом акте не предусмотрено, что он распространяет свою силу на ранее заключенные договоры. Именно так поступил Вводный закон по отношению к Гражданскому кодексу. В нем прежде всего закреплено, что часть первая ГК вступила в силу с 1 января 1995 года, а для отдельных глав указаны специальные сроки их введения: в частности, глава 4 — со дня официального опубликования ГК, а глава 17 — со дня введения в действие принятого Государственной Думой Земельного кодекса.

Установлено и общее правило об обратной силе норм ГК, а также специальные — относящиеся к отдельным их видам. Так, общее правило (ст. 5 Вводного закона) предусматривает, что часть первая ГК распространяется на гражданские правоотношения, возникшие после ее введения. Вместе с тем применительно к гражданским правоотношениям, которые возникли до введения ГК в действие, он распространяется на те права и обязанности, которые возникли после его введения, не делая при этом никаких исключений для ст. 422. Следовательно, если бы договоры, о которых идет речь, были заключены до принятия части первой ГК, а кредит выдан и товар принят уже после 1 января 1995 года (то есть в период действия Кодекса), то к отношениям сторон следовало бы применить нормы ГК, имея в виду приведенное выше положение Вводного закона.

Вводный закон признал утратившими силу некоторые изданные до его принятия акты, в том числе законы о собственности и о предприятиях и предпринимательской деятельности (последний — кроме статей 34 и 35, посвященных государственной регистрации предприятий).

Вводный закон установил, что после принятия нового ГК сохраняют действие не охваченные частью первой ГК разделы Гражданского кодекса РСФСР 1964 года и Основ. До приведения законов и иных правовых актов СССР и Российской Федерации (РСФСР) в соответствие с частью первой

ГК они продолжают действовать "постольку, поскольку они не противоречат части первой Кодекса". При этом в отношении Основ гражданского законодательства и иного законодательства Союза ССР подчеркивается, что речь идет об актах, которые действуют на территории Российской Федерации в пределах и в порядке, предусмотренных ее Конституцией, постановлением Верховного Совета РСФСР от 12 декабря 1991 года "О ратификации Соглашения о создании Содружества Независимых Государств", постановлениями Верховного Совета Российской Федерации от 14 июля 1992 года "О регулировании гражданских правоотношений в период проведения экономической реформы" и от 3 марта 1993 года "О некоторых вопросах применения законодательства Союза ССР на территории Российской Федерации".

С учетом изменения компетенции Президента и Правительства РФ Вводный закон признал, что изданные до введения в действие части первой Кодекса нормативные акты Президента РФ, Правительства РФ и применяемые на территории Российской Федерации постановления Правительства СССР по вопросам, которые согласно части первой Кодекса могут регулироваться только федеральными законами, продолжают действовать "впредь до введения в действие соответствующих законов".

Вводным законом предусмотрены порядок применения новых правил к отдельным видам ранее образовавшихся юридических лиц, особый порядок перерегистрации соответствующих юридических лиц, пределы действия существующего порядка регистрации юридических лиц и регистрации недвижимого имущества, а также сделок с ним, нормы о последствиях недействительности сделок, сроках исковой давности. Указаны пределы действия новой нормы о приобретательной давности, а также о порядке заключения договоров.

Особые правила, относящиеся к юридическим лицам, сделкам, исковой давности и порядку заключения договоров, рассмотрены при комментировании соответствующих глав ГК.

Следует также иметь в виду, что Вводный закон не распространил предусмотренные в нем положения об иерархии источников гражданского права, о которых шла речь выше, на сохранившие свое действие акты СССР и Российской Федерации, принятые до вступления в действие ГК. В соответствии с ч. 2 ст. 4 Вводного закона такого рода нормативные акты Президента РФ, Правительства РФ и применяемые на территории Российской Федерации постановления Правительства СССР по вопросам, которые могут в соответствии с ГК регулироваться только федеральными законами, действуют впредь до введения в действие соответствующих законов.

### **Обычай делового оборота**

Гражданские отношения могут регулироваться помимо закона, указа Президента РФ или постановления Правительства либо ведомственного акта договором, а также положениями, которые не укладываются в рамки понятия нормативного акта. Речь идет об "обычаях делового оборота".

Обычай всегда принимался во внимание в правовом регулировании гражданских отношений. В частности, в п. 2 ст. 57 Основ (ст. 168 Гражданского кодекса 1964 года) предусматривалось, что "обязательства должны ис-

полняться надлежащим образом и в установленный срок в соответствии с условиями договора и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями".

ГК сохранил указанный выше принцип, но ввел в регулирование вопроса об обычаях ряд новелл. Прежде всего он выделил в самом Кодексе из всех обычаев ("обычно предъявляемых требований") "обычаи делового оборота", рассчитанные исключительно на предпринимательские отношения. В статье 5 ГК приводится определение, содержащее основные признаки обычаев делового оборота. Под ними понимается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством. При этом не имеет значения, зафиксировано такое правило в каком-либо документе или нет.

Из сопоставления ст. 5 и 6 следует, что суд или другой правоприменительный орган не только может, но и обязан при обнаружении в правовом либо ином нормативном акте пробела, который не восполняется договором, применить обычаи делового оборота.

Правовое значение обычаев делового оборота состоит в том, что они по очередности применения находятся после нормативных актов и договора. В этой связи ст. 5 предусматривает, что обычаи делового оборота, которые противоречат обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договора, не применяются.

Один из видов обычаев делового оборота выделен в самом ГК. Имеется в виду ст. 427, которая допускает возможность использования примерных условий, разработанных одним из контрагентов. Она предусматривает, что примерные условия рассматриваются как договорные условия в случаях, когда в самом договоре содержится отсылка к ним.

Если же такая отсылка отсутствует, примерные условия применяются к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота. Для этого необходимо, чтобы такие условия отвечали требованиям, которые предъявляются в ст. 5 (имеется в виду прежде всего то, что они не противоречат обязательным для сторон положениям законодательства или заключенному сторонами договору), а также в п. 5 ст. 421 (они не противоречат любым применяемым к отношениям сторон нормам законодательства, включая диспозитивные).

Обычаи (обычаи делового оборота) широко применяются во внешне-торговом обороте. Это объясняется в значительной мере тем, что прямые отсылки к ним содержатся в актах, регулирующих порядок разрешения внешнеторговых споров, а также в некоторых международных актах.

Так, ст. 9 Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров (начиная с 1 сентября 1991 года вступила в силу для СССР, а значит, и для РФ) предусматривает, что стороны связаны любым обычаем, относительно которого они договорились, и установленной практикой отношений. Не ограничиваясь этим, Конвенция устанавливает: "При отсутствии договоренности об ином считается, что стороны подразумевали применение к договору или его заключению обычая, о котором они знали или должны были знать и который в международной торговле широко известен

и постоянно соблюдается сторонами в договорах данного рода в соответствующей области торговли"<sup>1</sup>.

Нетрудно заметить различие между этой международной нормой и нынешней редакцией ст. 5 ГК. Имеется в виду как понимание самой сути обычая, так и возможность его применения при отсутствии прямой отсылки к нему в договоре. Основное различие состоит в том; что обычаем делового оборота руководствуются независимо от того, применялся ли он сторонами в их практике и был ли вообще известен сторонам. Указанное обстоятельство позволяет отметить близость обычаев делового оборота к диспозитивным нормам, с тем, однако, что диспозитивные нормы все же пользуются приоритетом (п. 5 ст. 421 ГК). В этой связи с точки зрения приоритетов источники законодательства и договоры могут быть выражены следующим образом: императивные нормы закона — указы Президента РФ — постановления Правительства РФ — акты министерств и иных федеральных органов исполнительной власти — договорные условия диспозитивные нормы правовых и иных нормативных актов — обычаи делового оборота — иные обычаи.

Можно привести примеры применения обычая в практике разрешения внешнеторговых споров. Так, в свое время Внешнеторговый арбитраж СССР в одном из дел обосновал решение ссылкой на обычай, смысл которого состоял в том, что отказ покупателя от принятия и оплаты доставленного ему товара влечет за собой не только потерю всех выгод, которые покупатель приобрел бы, исполнив договор, но и наступление ответственности перед продавцом за убытки, которые по этой причине могут произойти<sup>2</sup>. В другом деле, связанном с морской перевозкой грузов, арбитраж использовал соответствующий обычай для установления размера расходов по хранению груза в порту<sup>3</sup>. Наконец, ссылка на обычай понадобилась арбитражу для определения различий в понятиях "рабочий люк" и "бункерный люк" на корабле<sup>4</sup>.

Существующие в разных странах обычаи в ряде случаев кодифицируются и унифицируются международными организациями. Примером такой унификации могут служить разработанные Международной торговой палатой Международные правила толкования торговых терминов "Инкотермс"<sup>5</sup>. Этот акт неоднократно менялся. Последний по времени "Инкотермс—90" охватывает широкий круг возникающих при международной купле-продаже вопросов, включая распределение транспортных расходов между сторонами, определение момента перехода риска случайной гибели предмета договора с продавца на покупателя, расшифровку различных терминов, применяемых в международной практике (включая термины группы "С").

Правила "Инкотермс—90" не следует отождествлять с обычаем делового оборота в том понимании, в каком он обозначен в ст. 5 ГК. Существенное различие состоит в том, что в отличие от обычаев делового оборота правила

---

<sup>1</sup> См.: Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров. Комментарий. М.: Юрид. лит, 1994, с. 34 и сл.

<sup>2</sup> ТПП СССР / Арбитражная практика, ч. III. — М., 1972, с. 73 — 74. Там же, с. 121.

<sup>3</sup> Там же, с. 121.

<sup>4</sup> ТПП СССР / Арбитражная практика. — М., 1975, с. 49.

<sup>5</sup> См.: Материалы Международной торговой палаты / Международные правила толкования торговых терминов "Инкотермс". Новая редакция. — М., 1992.

"Инкотермс—90" применяются (п. 22) только при условии, если стороны включили отсылку к "Инкотермс—90" в заключаемый ими договор. В остальных случаях соответствующие положения могут применяться, если они удовлетворяют требованиям, предъявляемым ГК к обычаям делового оборота.

## **Применение гражданского законодательства по аналогии**

Каким бы широким ни было гражданское законодательство по объему используемого им нормативного материала, не исключается ситуация, при которой в действующем праве не окажется прямого ответа на вопрос, возникший у органа, который применяет право к конкретной ситуации. Имеется в виду пробел, который не восполняется ни условиями заключенного сторонами договора, ни обычаями делового оборота.

В указанных случаях возникает необходимость в применении законодательства по аналогии. Поскольку в ст. 6, посвященной аналогии, не содержится каких-либо оговорок на этот счет, под законодательством в соответствии с п. 1 ст. 3 ГК следует понимать только сам Кодекс и принятые в соответствии с ним федеральные законы. Правила, предусматривающие использование аналогии, до принятия ГК 1994 года содержались только в ГПК РСФСР 1964 года (имеется в виду ст. 10 этого Кодекса). Теперь они перенесены в ГК, поскольку аналогия тесно связана именно с нормами материального, а не процессуального права.

Как ранее Гражданский процессуальный кодекс, так и теперь ГК различают **аналогию закона** и **аналогию права**. К той и другой прибегают в одних и тех же случаях: когда определенное отношение прямо не урегулировано нормативными актами или соглашением сторон (договором). В указанной ситуации вначале стремятся применить аналогию закона и лишь при невозможности достичь подобным образом результата прибегают к аналогии права.

Аналогия закона выражается в том, что к соответствующим отношениям, поскольку это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходное отношение. Иногда сходство отношений, о котором идет речь, учитывает сам законодатель. Тогда в целях экономии нормативного материала вместо дублирования одних и тех же правил в разных главах и параграфах используются нормы-отсылки. Так, учитывая несомненное сходство двух видов товариществ — "полного" и "на вере", ГК в посвященном товариществу на вере параграфе предусмотрел (п. 5 ст. 82), что к данному виду товариществ должны применяться нормы о полном товариществе, если это не противоречит основным положениям ГК о товариществе на вере.

В отличие от описанного приема при аналогии закона распространение нормы, регулирующей сходные правоотношения, осуществляет сам орган, применяющий право, и делает это исключительно в расчете на конкретный случай.

Например, в банковской практике стал довольно широко применяться так называемый трастовый договор, несмотря на то, что норм, посвященных этого рода договорам, в ГК и другом гражданском законодательстве не было. Однако поскольку трастовые договоры, отдаленно напоминающие

одноименные договоры англо-американского права, предполагают, что лицо, получившее имущество в "траст", совершает связанные с этим имуществом сделки от своего имени либо от имени лица, передавшего имущество, к трастовому договору могут быть применены нормы, регулирующие другой договор — соответственно комиссии или поручения. Применение аналогии закона имеет свои объективные границы. Невозможно использовать указанный прием в случаях, когда соответствующий закон по своему характеру исключает применение его к каким-либо иным, кроме прямо в нем указанных, отношениям. В качестве примера можно сослаться на п. 2 ст. 50 ГК, допускающий создание коммерческих организаций только в исчерпывающим образом определенных в ней формах, а ст. 114 и 115 ГК предусматривают создание унитарных предприятий только в виде государственных и муниципальных, а также федеральных казенных предприятий.

Смысл применения аналогии права состоит в том, что права и обязанности лица определяются "исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства... и требований добросовестности, разумности и справедливости".

"Общие начала", о которых идет речь, совпадают по содержанию с теми "основными началами гражданского законодательства", которые сформулированы в ст. 1 (см. комментарий к этой статье, с. 27).

Под "смыслом гражданского законодательства" следует, очевидно, понимать его главные особенности, наиболее полно выражающиеся в предмете и методе отрасли. Что же касается "добросовестности, разумности и справедливости", то указанные критерии применяются чаще в негативном, чем в позитивном смысле. Имеется в виду, что найденное исходя из начал и смысла гражданского законодательства решение не должно по своему характеру быть "недобросовестным", "неразумным" или "несправедливым".

Потребность в применении аналогии закона возникает редко. В еще большей мере это относится к аналогии права. Одним из немногих получивших широкий резонанс было дело по иску М. Оно возникло в связи с тем, что пассажир поезда М. принял по собственной инициативе участие в тушении пожара в вагоне, стоявшем на станции на соседнем пути. Поскольку здоровью М. был нанесен вред, истец потребовал его возмещения. Ситуация осложнялась тем, что раздел о возмещении причиненного вреда действовавшего тогда Кодекса (имеются в виду статьи о деликтных обязательствах) не содержал норм, регулирующих отношения, возникающие при спасении чужого имущества. Однако, учитывая, что М., действуя подобным образом, выполнял свой гражданский долг, суд обязал дорогу возместить М. вред. А впоследствии в ГК 1964 года появилась наряду с обязательствами из причинения вреда также глава 41 "Обязательства, возникающие вследствие спасения социалистического имущества".

## **Гражданское законодательство и нормы международного права**

Россия является активным участником международных экономических и культурных связей и сотрудничества. Это означает, что все более расширяются отношения с участием иностранных предпринимателей. В силу отмеченного обстоятельства российское гражданское законодательство, как и



законодательство других стран, вынуждено включать немало норм, относящихся к такого рода отношениям.

Указанные нормы определяют гражданско-правовой статус иностранных физических и юридических лиц, права иностранцев на оказавшееся на территории РФ имущество, порядок совершения и содержания внешнеэкономических сделок (контрактов), применения гражданско-правовых последствий причинения вреда иностранцам и иностранцами на территории России и др. Складывающиеся при этом отношения регулируются как общими нормами гражданского законодательства, так и нормами специальными, рассчитанными на отношения, "осложненные участием иностранного элемента".

Вместе с тем важную роль в регулировании такого рода отношений играет международное право. Соответствующие указания на этот счет содержатся в самой Конституции РФ. В силу п. 4 ст. 15 Конституции "общепринятые принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы". Приведенное положение воспроизведено и в п. 1 ст. 7 Кодекса.

Среди международных актов особое место занимают многосторонние договоры (конвенции), имеющие прямое отношение к регулированию гражданских отношений. Следует прежде всего указать на Конвенцию ООН о договорах международной купли-продажи товаров (Венскую конвенцию). Указанная Конвенция состоит из 101 статьи. Они посвящены порядку заключения соответствующих договоров, правам и обязанностям контрагентов, средствам правовой защиты, применяемым при нарушении сторонами своих обязанностей, определению момента перехода риска случайной гибели передаваемых по договору товаров, обеспечению поставок товаров отдельными партиями и др.

Россия является участником и других аналогичных актов, включая, в частности, Конвенцию о договоре международной дорожной перевозки грузов (имеются в виду автомобильные перевозки), Варшавскую конвенцию для унификации некоторых правил, касающихся международной воздушной перевозки, Афинскую конвенцию о перевозке морем пассажиров и их багажа, конвенции из области патентного права (Патентную конвенцию по охране промышленной собственности, Многосторонний договор о патентной кооперации, Конвенцию о международной регистрации фабричных и товарных знаков), ряд других конвенций, в том числе Всемирную (Женевскую) конвенцию об авторском праве, Женевские вексельные конвенции и др.

Вступившие в силу для РФ международные договоры (кроме договоров, заключенных между ведомствами) подлежат официальному опубликованию в ежемесячнике "Бюллетень международных договоров", а в случаях необходимости также в "Российской газете"<sup>1</sup>.

Кодекс в п. 2 ст. 7 предотвращает возможные коллизии международного и национального законодательства. Вопрос решается в пользу первого: "если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством,

---

<sup>1</sup> См. Указ Президента РФ от 11 января 1993 года "О порядке опубликования международных договоров Российской Федерации" // Собрание актов РФ, 1993, № 3, ст. 182.

применяются правила международного договора". В настоящее время соответствующая норма о приоритете международного договора по отношению не только к гражданским правоотношениям, но и к любой иной отрасли права включена в Конституцию РФ (п. 4 ст. 15).

В качестве примера "общепризнанных принципов и норм международного права" можно указать, в частности, на недискриминацию, которая, в свою очередь, опирается непосредственно на начала равенства государств. Сущность данного принципа состоит в том, что "не должна допускаться дискриминация как в области торгово-экономических отношений между различными странами, так и в отношении правового положения иностранных юридических лиц и граждан"<sup>1</sup>.

Статья 7 закрепляет и принцип непосредственного применения международных договоров Российской Федерации к гражданским правоотношениям, если только из самого характера международного договора не вытекает, что для его применения необходимо издание внутригосударственного акта. Примером последнего может служить Парижская конвенция по охране промышленной собственности. Конвенция в ряде случаев содержит прямые отсылки к национальному законодательству, которое должно решить соответствующий вопрос. Так, в п. 1 ст. 6 Конвенции предусмотрено: "Условия подачи заявки и регистрации товарных знаков определяются в каждой стране Союза ее национальным законодательством". Установлено, что "всякое лицо, желающее воспользоваться преимуществом приоритета на основании предшествующей заявки, обязано подать заявление с указанием даты подачи заявки и страны, где она произведена. Каждая страна устанавливает, с какого момента должно быть подано такое заявление". И там же: "Каждая страна, являющаяся участницей... Конвенции, обязуется принять в соответствии со своей Конституцией необходимые меры для обеспечения применения... Конвенции"<sup>2</sup>. В отличие от указанной Конвенции Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров издания акта ее имплементации не требует.

## **ГЛАВА 2. ВОЗНИКНОВЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ, ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ (ст. 8—16)**

### **Основания возникновения гражданских прав и обязанностей**

#### **Система оснований возникновения гражданских прав и обязанностей**

Основаниями возникновения гражданских прав и обязанностей служат юридические факты, с которыми закон и иные правовые акты связывают соответствующие последствия. По этой причине норма, регулирующая те или иные отношения участников, всегда указывает на юридические факты,

---

<sup>1</sup> Богуславский М. М. Указ. раб., с. 98.

<sup>2</sup> Патентное законодательство. Нормативные акты и комментарий. Автор и составитель Л. А. Трахтенгерц. М.: Юрид. лит., 1994, с. 186, 192 и 212.

которые порождают соответствующие права и обязанности. Наряду с этим существуют в гражданском законодательстве и общие нормы, которые предусматривают основания возникновения определенной группы прав и обязанностей применительно к отдельным институтам. В качестве примера можно назвать ст. 218 ГК, посвященную основаниям приобретения права собственности, п. 2 ст. 307 ГК, перечисляющий основания возникновения обязательств, ст. 527 ГК 1964 года, указывающую на основания возникновения наследственных прав, и др. В обобщенном виде возможные основания возникновения гражданских прав и обязанностей предусмотрены в ст. 8 ГК.

Параллельно с основаниями, упомянутыми в ГК или ранее в ст. 3 Основ, в иных актах гражданского законодательства, п. 1 ст. 8 допускает возможность возникновения прав и обязанностей также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены в законе или иных правовых актах, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. В приведенном положении выражается принцип аналогии права. В этой связи п. 1 ст. 8 ГК использует те же условия для его применения, что и указанная выше ст. 6 ГК, специально посвященная применению гражданского законодательства по аналогии. И хотя в отличие от ст. 6 в ст. 8 не упоминается необходимость при ее применении учитывать требования добросовестности, разумности и справедливости, указанные требования следует считать обязательными и в отношении п. 1 ст. 8 ГК.

Все виды оснований, упомянутые в ст. 8, можно свести в определенные группы, используя различные критерии. В частности, среди них выделяются действия и события (первые совершаются по воле лица, а вторые независимо от их воли). Действия, в свою очередь, по признаку их содержания делятся на правомерные и противоправные. Правомерные действия в зависимости от того, выражается ли в них гражданская правоспособность или властная компетенция лица, совершившего действие, делятся соответственно на сделки и на акты органов государственной власти, иных государственных органов и органов местного самоуправления.

### **Виды оснований возникновения гражданских прав и обязанностей**

В перечне, приведенном в п. 1 ст. 8 ГК, выделены следующие виды оснований возникновения гражданских прав и обязанностей:

— **договоры и иные сделки, предусмотренные законом, а также договоры и иные сделки, хотя и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему.** Сделка представляет собой направленное волевое действие. Для сделки необходимы как внутренняя сторона — воля (желание достичь определенной цели с помощью сделки), так и внешняя — волеизъявление (с помощью волеизъявления лицо доводит до сведения всех, с кем оно может вступить в гражданские правоотношения, о своей воле).

Сделки подразделяются на одно-, двух- и многосторонние. Для действительности односторонней сделки достаточно воли одного лица.

Типичный пример — завещание: созданное по воле завещателя, одного лица, оно порождает права на наследство у тех, кто в нем упомянут. Для области предпринимательской деятельности из числа односторонних сделок особое значение имеет доверенность: полномочия того, кто указан в

ней, основаны на волеизъявлении лица, выдавшего доверенность. По этой причине она удостоверяется единственно подписью того, кто ее выдал. Такими же односторонними сделками являются публичные торги, публичное обещание награды, выданный покупателем поставщику отгрузочный документ с указанием получателей, которым должны быть отгружены (отпущены) товары продавцом, и др.

Отличие от односторонних в двух- или многосторонних сделках (договорах) необходимую волю выражают два лица или более. Для действительности договора необходимо, чтобы воля всех этих лиц совпала. Именно договор является основной гражданско-правовой сделкой, которая порождает экономические связи между предпринимателями, а также предпринимателями и непосредственными потребителями их товаров, работ, услуг.

К сделкам, предусмотренным законом, применяются посвященные соответствующему их виду нормы. В отношении сделок, не предусмотренных законом, но не противоречащих ему, руководствуются аналогией закона или аналогией права;

— **акты государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей.** Начиная с 30-х годов такого рода акты являлись для области хозяйственных отношений между предприятиями наиболее распространенным основанием возникновения гражданских прав и обязанностей, конкурируя в этом смысле с договорами. На основании соответствующих плановых актов, иногда даже без заключения договора, возникала обязанность адресатов осуществить поставку продукции (товаров) или вступить в иные хозяйственные связи. В настоящее время сфера действия таких актов резко сужена. Вместе с тем властные акты могут обязать произвести реорганизацию предпринимателей, влекущего за собой необходимость прекращения одних и созданием других самостоятельных субъектов права; решения антимонопольного органа порождают у предприятия, которому они адресованы, определенные обязанности. Отметим также акты, обязывающие адресата при определенных условиях заключить договоры, систему лицензий, порождающих у лица право осуществлять конкретную деятельность (например, банковскую, страховую и т. п.) или совершать соответствующие сделки (например, связанные с вывозом определенных товаров за границу). В силу п. 1 ст. 417 ГК издание акта государственного органа влечет за собой прекращение обязательства;

— **судебное решение, установившее гражданские права и обязанности.** Имеются в виду случаи, когда решение суда служит юридическим фактом, из которого непосредственно возникают гражданские права или обязанности. Можно указать на решение суда о разделе общей собственности между ее участками (например, между несколькими предприятиями, заключившими договор о совместной хозяйственной деятельности). В этом случае у каждого из них в силу судебного решения возникает право собственности на определенные вещи из состава имущества, являвшегося общей собственностью. Судебным решением в случаях, предусмотренных в п. 3 ст. 222 ГК, за лицом, осуществившим самовольную постройку на не принадлежащем ему земельном участке, может быть признано право собственности; в случае, предусмотренном п. 3 ст. 225 ГК, может быть признано право муниципальной собственности на бесхозяйные недвижимые вещи; в силу п. 1

ст. 247 ГК суд при отсутствии согласия между сособственниками своим решением устанавливает порядок владения и пользования общей долевой собственностью, а в силу ст. 293 — прекращает право собственности на бесхозяйственно содержимое жилое помещение и др.;

— **приобретение имущества по основаниям, допускаемым законом.** Речь идет о весьма широком круге оснований. Некоторые из них выделены в главе 14 ГК "Приобретение права собственности". В ней указаны помимо договоров, о которых уже шла речь, такие основания, как смерть гражданина и открытие в силу этого наследства, реорганизация юридического лица (например, разделение его на два или более таких же юридических лиц), приобретение права собственности на имущество, собственник которого неизвестен (находка), либо на имущество, от которого собственник отказался или на которое он утратил свое право собственности по иным основаниям (в частности, имеется в виду приобретение права собственности лицом, которое добросовестно, открыто и непрерывно в течение определенного в законе срока владело чужой вещью — ст. 234 ГК) и др.;

— **создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иные результаты интеллектуальной деятельности.** В перечисленных случаях у автора произведения, изобретения, полезной модели, промышленного образца возникают определенные в законе права и обязанности. Имеются в виду патентообладатель, автор книги, лица, которым патентообладатель или автор книги передали соответствующие права (на использование патента или опубликование книги), и т. п. (см. статьи разделов IV и V Основ);

— **причинение вреда другому лицу.** В соответствии со ст. 126 Основ вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежат возмещению лицом, причинившим вред, в полном объеме. Таким образом, причинение вреда при наличии условий, указанных в Основах, порождает у потерпевшего право требовать возмещения, а у причинителя вреда — соответствующую этому праву обязанность;

— **неосновательное обогащение.** В соответствии со ст. 133 Основ лицо, которое без установленных законом или сделкой оснований приобрело имущество за счет другого, обязано возвратить последнему неосновательно полученное имущество. В случаях, предусмотренных законом, неосновательное обогащение должно быть взыскано в доход государства;

— **иные действия граждан и юридических лиц.** В качестве примера выступают предусмотренная ст. 233 ГК обязанность наследственного клада передать половину его стоимости собственнику земельного участка, на котором это имущество было найдено, возникновение права собственности на создаваемое недвижимое имущество или переработанную вещь (ст. 219, 220 ГК);

— **события, с которыми законодательство связывает наступление гражданско-правовых последствий.** К таким событиям относятся прежде всего явления стихийного характера, военные действия, смерть лица или тяжелая болезнь и т. п. Указанные обстоятельства могут служить, в частности, страховым случаем — событием, при наступлении которого страховая фирма обязана выплатить определенную сумму тому, кто заключил с ней договор страхования, или третьему лицу, указанному в этом договоре.

## **Государственная регистрация имущества**

Государственная регистрация имущества позволяет определить момент, с которого у лица возникает право на это имущество. Пункт 2 ст. 8 ГК связывает возникновение права на имущество, подлежащее государственной регистрации, с моментом совершения самого акта регистрации, кроме случаев, указанных в законе. Приведенная норма конкретизируется в ряде последующих статей ГК. Так, в п. 2 ст. 223 предусмотрено: "В случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возникает с момента такой регистрации, если иное не установлено законом". В силу п. 1 ст. 164 сделки с землей и другим недвижимым имуществом (имеются в виду продажа, дарение, долгосрочная аренда, принятие наследства и др.) подлежат государственной регистрации в учреждениях юстиции, а в случаях, предусмотренных законом, такая же государственная регистрация может быть обязательной и в отношении определенных видов движимого имущества (например, оружия).

## **Осуществление гражданских прав и его пределы**

Граждане и юридические лица могут осуществлять принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению (п. 1 ст. 9). Это означает, что лицо при этом действует "своей властью и в своем интересе" и никто не вправе понудить лицо, которому принадлежит право, осуществлять его. Указанное обстоятельство не исключает заинтересованности государства в том, чтобы лицо, чьи права нарушены, не задерживало обращение за их защитой в суд. В этой связи законом установлены определенные сроки, пропуск которых может повлечь за собой утрату возможности принудительного осуществления своего права (сроки исковой давности).

Пункт 2 ст. 9 ГК предусматривает, что отказ гражданина или юридического лица от осуществления принадлежащего им права не влечет прекращения этого права. В этой связи ст. 3 ГПК устанавливает, что отказ от права обращения в суд недействителен.

Однако приведенное правило допускает исключение: в силу того же п. 2 ст. 9 ГК законом могут быть предусмотрены случаи, когда последствием отказа от осуществления права служит его прекращение. К числу таких относятся, в частности, урегулированный ст. 550 ГК 1964 года отказ наследника от наследства, то есть от возникшего у лица права получить наследство после смерти наследодателя (такой отказ, совершенный в установленной законом форме — путем подачи соответствующего заявления нотариусу, влечет за собой прекращение права наследования), а также предусмотренный п. 1 ст. 231 ГК случай, когда лицо, которое нашло безнадзорное животное, содержит и пользуется им в течение 6 месяцев, отказывается приобрести его в собственность. Наконец, следует указать на ст. 236, специально посвященную порядку и последствиям отказа лица от принадлежащего ему права собственности.

Отказаться от принадлежащих ему прав может и кредитор, воспользовавшись новой, ранее не выделенной в ГК возможностью — "прощением долга" (ст. 415). Суть последнего состоит в том, что кредитор освобождает должника от лежащих на нем обязанностей. Такой отказ, который допускается только при условии, если это не нарушает прав других лиц в отноше-

нии имущества кредитора, сам по себе является достаточным основанием для прекращения обязательства — составляющих его содержание прав кредитора и обязанностей должника. Наконец, в силу ст. 105 Таможенного кодекса РФ лицо может отказаться от товара без взимания пошлин и налогов.

Предоставленная ст. 8 гражданам и юридическим лицам возможность распорядиться своими правами по собственному усмотрению имеет установленные законодателем границы, переход за которые запрещен.

Предметом подобных запретов, предусмотренных в ст. 10 Кодекса, является:

— так называемая шикана, смысл которой состоит в том, что лицо осуществляет принадлежащее ему право исключительно во вред другому. Например, постоянно создает сильный шум в квартире с единственной целью досадить соседям. Именно шиканой является и случай, описанный Н. В. Гоголем в "Повести о том, как поссорился Иван Иванович с Иваном Никифоровичем". Имеются в виду действия Ивана Никифоровича, который построил гусиный хлев на своей земле (то есть осуществил принадлежащее ему право) единственно затем, чтобы создать неудобства у Ивана Ивановича;

— злоупотребление своим правом в любой иной форме, не относящейся к шикане. Например, пренебрегая интересами окружающих, предприятие систематически выбрасывает в атмосферу или в реку ядовитые отходы своего производства. Хотя в отличие от шиканы предприятие в подобных случаях не преследует цели загрязнять окружающую среду и, более того, может принимать меры для ее защиты, оно все же выходит за допустимые пределы осуществления своих прав, если будет доказано, что предприятие либо вообще не принимало мер предосторожности, либо применяло недостаточно эффективные меры;

— использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке. Соответствующие действия попадают в сферу, охватываемую Законом от 22 марта 1991 года "О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках". Данный Закон раскрывает сущность понятий, используемых в нем и одновременно в комментируемой статье. Так, "конкуренция" с точки зрения указанного Закона представляет собой состязательность хозяйствующих субъектов, под которыми подразумеваются юридические лица и граждане-предприниматели, когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможности каждого из них воздействовать на общие условия обращения товаров на данном рынке и стимулировать производство тех товаров, которые требуются потребителю.

Под "монополистической деятельностью" подразумеваются "действия (бездействие) хозяйствующих субъектов или органов власти и управления, направленные на недопущение, ограничение или устранение конкуренции и (или) причиняющие ущерб потребителям".

К "занимающим доминирующее положение" относятся предприниматели, доля которых на рынке соответствующего товара составляет не менее 35

процентов<sup>1</sup>. Злоупотребление доминирующим положением выражается в том, что действия соответствующего предпринимателя "имеют или могут иметь своим результатом существенное ограничение конкуренции и (или) ущемление интересов других хозяйствующих субъектов или граждан".

В качестве примера Закон о конкуренции называет изъятие товаров из обращения с целью поддержания дефицита на рынке либо повышения цен, навязывание контрагенту условий договора, которые для него невыгодны или вообще не относятся к предмету договора, включение в договор дискриминирующих условий, то есть таких, которые ставят контрагента в неравное положение по сравнению с другими (в частности, создание препятствий другим предпринимателям для выступления на рынке, нарушение установленного порядка ценообразования и др.).

Действия, о которых идет речь, при определенных условиях могут быть признаны правомерными. Для этого предпринимателю необходимо доказать, что в данном конкретном случае они способствовали или будут способствовать насыщению товарных рынков, улучшению потребительских свойств товаров и повышению их конкурентоспособности, в частности, на внешнем рынке.

Закон от 22 марта 1991 года признает недействительным соглашение между потенциальными конкурентами, занимающими в совокупности доминирующее положение на рынке, при условии, если такое соглашение направлено на существенное ограничение конкуренции.

Органам государственной власти и местного самоуправления запрещено принимать акты и совершать действия, которые ограничивают самостоятельность предпринимателей, создают дискриминирующие или, напротив, благоприятные условия деятельности отдельных предпринимателей, в тех случаях, когда "такие акты или действия имеют либо могут иметь своим результатом существенное ограничение конкуренции и (или) ущемление интересов...". Перечень подобных действий содержится в самом Законе.

"Недобросовестной конкуренцией" признаются такие действия, как ложные, неточные или искаженные сведения, которые способны причинить убытки другому предпринимателю либо нанести ущерб его деловой репутации, ввести потребителей в заблуждение; некорректное сравнение в рекламе производимых или реализуемых товаров с товарами других предпринимателей; самовольное использование товарного знака, фирменного наименования или маркировки товара, а также копирование формы, упаковки, внешнего оформления товара другого предпринимателя.

Недобросовестной конкуренцией считается также получение и использование различной научно-технической, производственной или торговой информации, включая такую, которая составляет коммерческую тайну, без согласия владельца. Существуют определенные запреты и в других нормах. Примером может служить п. 3 ст. 209 ГК, предоставляющий собственнику право свободно владеть, пользоваться и распоряжаться землей и другими природными ресурсами, "если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов других лиц".

---

<sup>1</sup> См. Методические рекомендации по определению доминирующего положения хозяйствующего субъекта на товарном рынке, утв. ГКАП РФ 3 июня 1994 года // Вестник ВАС РФ, 1994, № 11. с. 28 и сл.



Не ограничиваясь запретами, Закон предусматривает различные меры воздействия к тем, кто осуществляет недобросовестную конкуренцию. В частности, имеется в виду, что на них возлагается обязанность выполнять предписания ГКАП о прекращении нарушений, о восстановлении первоначального положения, принудительном разделении предприятия — юридического лица и др. Нарушители соответствующих требований несут также обязанность возмещать причиненные убытки, уплачивать штрафы.

Сходные с указанным Законом меры, направленные на защиту интересов предпринимателей от недобросовестной конкуренции, содержатся и в ряде других нормативных актов. В частности, постановлением Правительства РФ от 2 декабря 1993 года "О мерах по урегулированию торговых споров, возникающих в связи с экспортом российских товаров"<sup>1</sup> Министерству внешних экономических связей РФ предоставлено право лишать экспортных лицензий российские предприятия и организации всех форм собственности, недобросовестная торговая практика которых, как это установлено расследованием, проводимым Министерством внешних экономических связей совместно с Министерством экономики РФ, привела или может привести в будущем к принятию другими странами и интеграционными группировками антидемпинговых и других ограничительных мер в отношении российского экспорта.

### **Последствия нарушения установленных законом пределов осуществления гражданских прав**

Кодекс (п. 3 ст. 10) предусматривает общую санкцию, применяемую ко всем, кто нарушает требования, относящиеся к осуществлению гражданских прав: в этом случае суд может отказать лицу в защите принадлежащего ему права. Специальный случай применения соответствующего требования предусмотрен в п. 3 ст. 272. Содержащиеся в ней правила, защищающие права собственника здания, сооружения и другой недвижимости, при прекращении его права пользования земельным участком не применяются, если прекращение прав на земельный участок последовало "ввиду его ненадлежащего использования".

ГК называет в качестве критериев оценки поведения лица, наделенного соответствующим правом, "добросовестность и разумность". Например, п. 3 ст. 53 предусматривает: "лицо, которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно". Ссылки на "разумность" применительно к различным ситуациям содержатся, в частности, в ст. 234, п. 2 ст. 314, п. 2 ст. 375, п. 1 ст. 399, п. 1 ст. 404, а на "добросовестность" — в ст. 234, 302—303. Именно такого рода случаи имеет в виду п. 3 ст. 10 ГК, устанавливая, что "добросовестность" и "разумность" участников гражданских правоотношений предполагаются. Из приведенной нормы следует, что сторона в споре, которая ссылается на то, что другая действовала "неразумно" или "недобросовестно", должна доказать соответствующее обстоятельство.

---

<sup>1</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 49, ст. 4770.

## Формы защиты гражданских прав

### Судебная защита гражданских прав

ГК (п. 1 ст. 11) предусматривает, что защита нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляется в соответствии с установленной процессуальным законодательством подведомственностью дел судам, арбитражным судам или третейским судам. При этом ГК во всех случаях использует единый термин "суд", охватывающий все три вида судов.

Суд (по широко распространенной терминологии "общий суд") рассматривает споры, перечисленные в ст. 25 ГПК. Им же определяется порядок рассмотрения гражданских дел судами.

В силу ст. 2 Арбитражного процессуального кодекса право на обращение в арбитражный суд для защиты нарушенных или оспоренных законных прав и интересов имеют юридические лица, граждане, прошедшие необходимую регистрацию в качестве предпринимателя без создания юридического лица, а в случаях, предусмотренных законом, органы государственной власти и управления, не являющиеся юридическими лицами (например, государственные налоговые инспекции), организации, которые не являются юридическими лицами (в частности, трудовые коллективы при предъявлении ими требования о приватизации предприятия), а также физические лица (главным образом в случаях, когда соответствующий орган отказал гражданину в регистрации его в качестве предпринимателя или уклонился от нее, либо при заявлении гражданином своего требования в качестве кредитора обанкротившегося предприятия).

Арбитражный суд вправе рассмотреть споры между организациями, а также гражданами-предпринимателями, если одна из сторон находится на территории другого государства, в случаях, когда это предусмотрено межгосударственным соглашением, международным договором либо соглашением самих сторон. В предусмотренных межгосударственным соглашением или соглашением сторон случаях арбитражный суд вправе рассмотреть также и споры с участием организаций с иностранными инвестициями.

Указания относительно разграничения подведомственности соответствующих споров содержатся в совместном постановлении Пленума Верховного суда РФ и Пленума Высшего арбитражного суда РФ от 18 августа 1992 года № 12/12 "О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам"<sup>1</sup>.

Третейские суды действуют на основе Временного положения о третейском суде для разрешения экономических споров, утвержденного постановлением Верховного Совета РФ от 24 июня 1992 года<sup>2</sup>. Разжимаются два вида третейских судов: созданные по выбору стороны специально для рассмотрения данного дела и постоянно действующие третейские суды. И те и другие рассматривают дела на основе письменного соглашения спорящих сторон, которое может охватывать либо только один конкретный спор, либо споры определенной категории, или все споры между сторонами соглашения. Решение третейского суда принимается большинством голосов его

---

<sup>1</sup> Сборник постановлений Пленума Верховного суда РФ. 1961—1993. // М., Юрид. лит., 1994, с. 128—132.

<sup>2</sup> Ведомости РФ, 1992, № 30, ст. 1790.

членов. При достижении спорящими сторонами соглашения по сути спора третейский суд обязан его учитывать.

Решение третейского суда исполняется сторонами добровольно в порядке и сроки, указанные в решении. Если ответчик не исполнил решение, арбитражный суд Российской Федерации, республики в ее составе, края, области, города, автономной области, автономного округа, на территории которого находится третейский суд, выдает приказ на принудительное исполнение его решения. Этот приказ исполняется в том же порядке, что и приказ, основанный на решении самого арбитражного суда. Последний вправе отказать в выдаче приказа в указанных Временным положением случаях (в частности, если будет установлено, что решение третейского суда не соответствует законодательству). Тогда спор передается на новое рассмотрение в тот же третейский суд.

Постоянно действующие третейские суды созданы при некоторых банках, биржах, ассоциациях (например, при ассоциации Российских банков) и т. д. Особое место среди постоянно действующих третейских судов занимает Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате РФ. Он действует в соответствии с Законом "О международном коммерческом арбитраже", а также с Положением о Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате РФ. Оба акта утверждены Верховным Советом РФ 7 июля 1993 года<sup>1</sup>.

Международный коммерческий арбитражный суд — самостоятельное, постоянно действующее арбитражное учреждение. В его компетенцию входит рассмотрение споров из договорных и иных гражданско-правовых отношений, которые возникают при осуществлении международных экономических связей, если коммерческое предприятие хотя бы одной из сторон спора находится за границей.

Этот же суд разрешает и споры предприятий с иностранными инвестициями, международных объединений и организаций, созданных на территории РФ, между собой, между их участниками, а также споры с другими субъектами права РФ. В Положении содержится примерный перечень видов споров, разрешаемых указанным судом. Этот перечень охватывает отношения по купле-продаже товаров, выполнению работ, оказанию услуг, обмену товарами и (или) услугами, перевозке грузов и пассажиров, торговому представительству и посредничеству, аренде (лизингу), научно-техническому обмену, обмену другими результатами творческой деятельности, сооружению промышленных и иных объектов, лицензионным операциям, инвестициям, кредитно-расчетным отношениям, а также другие формы промышленной и предпринимательской кооперации.

Основанием для рассмотрения спора в указанном суде также служит арбитражное соглашение, которое может быть либо отдельным, либо принимать форму "арбитражной оговорки", которую включают в основной договор. Процедура назначения судей определяется сторонами, а при отсутствии между ними согласия применяется предусмотренный Законом порядок. Он состоит в том, что каждая из сторон назначает по одному судье. Оба судьи, избранные таким образом, выбирают третьего. Решение по делу выносится большинством голосов. Если в ходе разбирательства спор окажется

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1993, № 32, ст. 1240.

урегулированным самими сторонами, достигнутое ими соглашение фиксируется в виде арбитражного решения.

В случаях, указанных в Законе от 7 июля 1993 года, арбитражное решение по требованию одной из сторон может быть отменено судом соответствующего субъекта Федерации. В частности, это возможно вследствие того, что решение по спору противоречит публичному порядку Российской Федерации, либо из-за того, что спор вообще не мог быть предметом третейского разбирательства по законодательству России.

Вынесенное арбитражным судом решение (это в полной мере относится к арбитражу, состоявшемуся не только в России, но и за ее пределами) приводится в исполнение по ходатайству заинтересованной стороны, адресованному компетентному суду. Возможные мотивы отказа приведения решения в исполнение исчерпывающим образом определены в Законе РФ "О международном коммерческом арбитраже".

Наряду с Международным коммерческим арбитражным судом при Торгово-промышленной палате РФ функционирует и другой постоянно действующий третейский суд — Морская арбитражная комиссия (Положение о ней и правила производства дел в комиссии утверждены решением президиума Торгово-промышленной палаты РФ).

### **Защита гражданских прав в административном порядке**

Как указано в п. 2 ст. 11 ГК, в случаях, предусмотренных законом, допускается защита гражданских прав не только в судебном, но и в административном порядке — путем обращения к вышестоящему органу (должностному лицу). Принципиальное значение имеет то обстоятельство, что любое решение, вынесенное при разрешении спора в административном порядке, может быть оспорено в суде. Какое-либо изъятие из этого последнего правила, в том числе и в силу закона, ГК теперь исключает.

В одних случаях обращение в суд является альтернативой административному порядку. Право выбора здесь принадлежит потерпевшему.

Так, дела по жалобам граждан на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающих права и свободы граждан, дела по жалобам на отказ в разрешении на выезд из России за границу или на въезд в Россию из-за границы можно по собственному выбору либо возбуждать в суде, либо обращаться к вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу или должностному лицу (ст. 239<sup>4</sup> ГПК).

Аналогично решение Федеральной комиссии по ценным бумагам может быть либо вначале обжаловано физическими и юридическими лицами Президенту РФ, либо сразу же оспорено в суде или арбитражном суде<sup>1</sup>.

В силу Положения о государственной жилищной инспекции в РФ<sup>2</sup> жалобы на решения должностных лиц органов государственной жилищной инспекции рассматриваются руководителем соответствующей инспекции или Главной государственной жилищной инспекцией, а по решениям Главного государственного жилищного инспектора РФ — Министерством строительства РФ. И лишь в случае несогласия предприятий, организаций,

---

<sup>1</sup> См. Положение о Федеральной комиссии по ценным бумагам и фондовому рынку при Правительстве РФ // Собрание законодательства РФ, 1994, № 26, ст. 2972.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 3, ст. 2566.

учреждений с решением о приостановлении, ограничении или прекращении их деятельности это решение может быть обжаловано в суде или арбитражном суде.

Возможен и еще один вариант, когда предварительное обращение в соответствующий орган является обязательным: это относится, например, к некоторым земельным спорам. Суд (арбитражный суд) вправе разрешать споры, связанные с отказом в предоставлении либо с изъятием земельных участков, лишь после предварительного рассмотрения спора соответствующим органом местного самоуправления.

## **Способы защиты гражданских прав**

### **Общие положения**

ГК (ст. 12) называет одиннадцать способов защиты гражданских прав. К ним относятся: признание права (1), восстановление положения, существовавшего до нарушения права, и пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения (2), признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, применение последствий недействительности ничтожной сделки (3), признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления (4), самозащита права (5), присуждение к исполнению обязанности в натуре (6), возмещение убытков (7), взыскание неустойки (8), компенсация морального вреда (9), прекращение или изменение правоотношения (10), неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону (11). Кроме того, допускается использование и других методов защиты, кроме поименованных в ст. 12, если на этот счет есть прямое указание в законе.

Из указанных 11 способов лишь четыре не были поименованы в ст. 5 Основ. Это — признание оспоримой сделки недействительной, самозащита права, компенсация морального вреда, неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления. Из указанных четырех к действительно новым способам, неизвестным вообще Гражданскому кодексу 1964 года и Основам, относятся только два (самозащита права и неприменение акта).

По общему правилу каждому из перечисленных способов защиты посвящены специальные нормы в разделах, относящихся к праву собственности и обязательственному праву, а также в главе о сделках. В самой комментируемой главе урегулированы только три способа из одиннадцати: признание недействительным акта, не соответствующего закону, самозащита гражданских прав, возмещение убытков и особо — возмещение убытков, причиненных государственными органами и органами местного самоуправления.

### **Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления**

Акт государственного органа или органа местного самоуправления, не соответствующий закону или иным правовым актам и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридиче-

ского лица, может быть признан недействительным. В отличие от ст. 12 и 13 ГК ст. 22 Арбитражного процессуального кодекса допускает возможность рассмотрения арбитражным судом споров о признании недействительными актов не только государственных, но "и иных органов". Эта норма не противоречит ГК, поскольку ст. 12 допускает установление законом, а значит, и Арбитражным процессуальным кодексом любых иных, кроме поименованных в ней, способов. Аналогичное указание содержится применительно к одному из случаев и в самом ГК. Так, в силу п. 2 ст. 22 несоблюдение указанных в законе условий и порядка ограничения дееспособности граждан или их права заниматься предпринимательской либо иной деятельностью влечет недействительность акта не только государственного, но и "и иного органа, устанавливающего соответствующее ограничение". Соответствующая статья имеет в виду прежде всего ненормативные акты, то есть такие, которые адресованы конкретным лицам или группам лиц и потому не имеют нормативного характера, а представляют собой так называемый индивидуальный акт, адресованный конкретному лицу. В ряде информационных писем Высшего арбитражного суда РФ и его предшественника — Государственного арбитража при Совете Министров РСФСР содержится указания, относящиеся к разрешению различных вопросов, которые возникают при спорах с органами управления. Так, в связи с принятием Закона РФ "Об охране окружающей природной среды"<sup>1</sup> было обращено внимание на подведомственность арбитражному суду споров об обжаловании выводов Государственной экспертной комиссии, актов государственных органов экологического контроля в случаях, когда с соответствующими исками обращаются предприятия, учреждения, организации и граждане-предприниматели<sup>2</sup>.

Высший арбитражный суд обратил внимание на то, что п. 9 ст. 7 Закона "О Государственной налоговой службе РСФСР"<sup>3</sup> предоставил государственным инспекторам право в бесспорном порядке взыскивать с предприятий, учреждений, организаций недоимки по налогам и другим обязательным платежам в бюджет, а также штрафы и некоторые иные суммы. Сам акт, составленный в подобных случаях должностным лицом налоговой инспекции, обжалованию в арбитражном суде не подлежит, поскольку он служит лишь основанием для принятия соответствующего решения руководителем налоговой инспекции или его заместителем. Однако решения указанных лиц о применении санкций к предприятию, принятые в различных формах, в том числе в виде направленного налогоплательщику письма о перечислении в определенный срок соответствующей суммы, либо резолюции на акте о его утверждении либо инкассового поручения, подписанного руководителем государственной налоговой инспекции или его заместителем и предъявленного в банк, предприятие вправе обжаловать в арбитражный суд, если считает решение незаконным<sup>4</sup>. Споры о признании недействительными решений антимонопольных органов о включении предприятий в Государственный реестр объединений и предприятий-монополистов, с ко-

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1992, № 10, ст. 458.

<sup>2</sup> Вестник ВАС РФ, 1992, № 1, с. 91.

<sup>3</sup> Ведомости РСФСР, 1991, № 15, ст. 492.

<sup>4</sup> Вестник ВАС РФ, 1994, № 7, с. 100—101.

торым связан ряд неблагоприятных для них последствий, также должны рассматриваться арбитражными судами<sup>1</sup>.

Признание актов государственных органов или органов местного самоуправления недействительными осуществляется как общими, так и арбитражными судами. Большинство споров предпринимателей, относящихся к сфере управления, подведомственно арбитражному суду. В ст. 22 Арбитражного процессуального кодекса содержится примерный перечень подобного рода дел. Он включает споры о признании недействительными (полностью или частично) актов государственных и иных органов, не соответствующих законодательству и нарушающих охраняемые законом права и интересы организаций и граждан-предпринимателей, о признании недействительными таких актов, связанных с созданием, реорганизацией или ликвидацией предприятий, о возмещении убытков, причиненных организациям и гражданам-предпринимателям подобного рода актами, споры, возникшие в связи с ненадлежащим исполнением указанными органами своих обязанностей по отношению к организациям и гражданам-предпринимателям. Большую группу составляют дела об обжаловании решений органов местного самоуправления, выразившихся либо в предоставлении, либо в изъятии земельного участка, об обжаловании решений, направленных на изъятие у предпринимателей денежных средств и иного имущества или, напротив, о возврате незаконно изъятых денежных средств и иного имущества, о взыскании с организаций и граждан-предпринимателей штрафов и других денежных средств государственными и иными органами, в том числе теми из них, которые осуществляют антимонопольную политику, банками, инспекциями, другими контролирующими органами при условии, если законодательством не предусмотрено списание таких средств в бесспорном порядке. Сюда же относятся споры о возврате из бюджета денежных средств, неосновательно списанных в виде экономических (финансовых) санкций или по другим основаниям государственными налоговыми инспекциями и другими контролирующими органами в бесспорном порядке с нарушением требований законодательства и др.

Следует особо подчеркнуть, что решение по спору, возникшему в сфере управления, служит одним из предусмотренных в ст. 110 АПК оснований для немедленного его исполнения. Комментируемая статья ГК предусматривает, что во всех случаях, когда требования о признании недействительным соответствующего акта будут удовлетворены, нарушенное его изданием право подлежит восстановлению либо будут использованы другие соответствующие особенностям конкретного случая способы обеспечения (имеется в виду прежде всего возмещение убытков).

Наряду с ненормативными актами, оспаривание которых в принципе носит неограниченный характер, ст. 13 ГК допускает возможность признания судом недействительным по тем же основаниям и нормативного акта, но только в случаях, предусмотренных законом.

До этого признание правовых актов недействительными опиралось, прежде всего, на п. 2 ст. 21 Закона РФ от 17 января 1992 года "О прокуратуре Российской Федерации"<sup>2</sup>. Соответствующей нормой было подтверждено,

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1994, № 7, с. 97.

<sup>2</sup> Ведомости РФ, 1992, № 8, ст. 366.

что судам подведомственно рассмотрение заявлений прокуроров о признании недействительными противоречащих закону правовых актов, принятых местными органами власти и управления. В постановлении Пленума Верховного суда РФ от 27 апреля 1993 года "О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел по заявлениям прокуроров о признании правовых актов противоречащими закону"<sup>1</sup> подчеркнуто, что речь идет об актах, содержащих "обязательные предписания (правила поведения), влекущие юридические последствия. Такие акты могут носить нормативный характер, то есть устанавливать правовые нормы (правила поведения), обязательные для неопределенного круга лиц и рассчитанные на неоднократное применение".

В практике Высшего арбитражного суда РФ возник вопрос о том, вправе ли арбитражный суд признавать недействительными акты Правительства РФ об отмене распоряжений Государственного комитета РФ по управлению государственным имуществом, касающихся федеральной собственности. Речь шла об изданных Госкомимуществом в пределах своей компетенции нормативных актах, которые регулируют процесс приватизации. Высший арбитражный суд признал необходимым различать две ситуации в зависимости от того, служила ли основанием для отмены акта его нецелесообразность или незаконность. При первой ситуации отмененный акт Госкомимущества РФ не подлежит применению (защите) только тогда, когда у спорящих сторон еще не возникли основанные на оспариваемом решении права. А при второй ситуации (при признании Правительством акта Госкомимущества РФ незаконным) этот акт не должен применяться даже тогда, когда права, основанные на решении, к моменту рассмотрения спора уже успели возникнуть<sup>2</sup>.

Особый случай предусматривает Закон РФ от 24 июня 1994 года "О Конституционном суде Российской Федерации"<sup>3</sup>. В соответствии со ст. 3 этого Закона в компетенцию Конституционного суда входит, в частности, разрешение дел о соответствии Конституции РФ федеральных законов, нормативных актов Президента Российской Федерации, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ. Запрос по этому поводу допустим, если заявитель считает указанные акты не подлежащими действию из-за неконституционности. Возможен и другой вариант, когда необходимо признать акты подлежащими действию вопреки официально принятому решению федеральных органов государственной власти, высших государственных органов субъектов РФ или их должностных лиц об отказе применять и исполнять акты как не соответствующие Конституции РФ. Запрос, о котором идет речь, может исходить наряду с иными лицами и от суда. Имеется в виду случай, когда суд приходит к выводу о несоответствии Конституции РФ закона, который был применен или подлежал применению при рассмотрении конкретного дела, и выносит решение об обращении в Конституционный суд. С этого момента и до принятия постановления Конституционным судом производство по делу или исполнение вынесенного судом по делу решения приостанавливается.

---

<sup>1</sup> См.: Бюллетень Верховного суда РФ, 1993, № 7. с. 8.

<sup>2</sup> См.: Вестник ВАС РФ. 1993, № 1, с. 102.

<sup>3</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 13, ст. 1447.



Конституционный суд проверяет соответствующий акт с точки зрения его содержания, формы, порядка подписания, опубликования и введения в действие, соблюдения предусмотренного Конституцией разделения государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную, установленного разграничения компетенции между федеральными органами государственной власти, а также разграничения предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов Федерации, установленного Конституцией РФ, Федеративным и иными договорами о разграничении предметов ведения и полномочий (в случае, если закон принят до вступления в силу Конституции РФ, его конституционность проверяется только в отношении формы).

Решение Конституционного суда по поднятому вопросу может состоять в признании закона (его отдельных положений) либо соответствующим, либо, напротив, не соответствующим Конституции РФ. В последнем случае дело, рассмотренное судом в соответствии с таким законом, подлежит пересмотру компетентным органом (в частности, вышестоящим судом) в обычном порядке (ст. 100).

### **Самозащита гражданских прав**

Самозащита впервые выделена в новом ГК (ст. 14) как особый способ защиты гражданских прав. Однако отдельные случаи самозащиты предусматривались и в ранее действовавшем гражданском законодательстве.

В частности, как устанавливалось в ст. 448 ГК 1964 года, "не подлежит возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если при этом не были превышены ее пределы". Статья 449 того же Кодекса указывает, что "вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, должен быть возмещен лицом, прибывшим его". Одновременно предусмотрено: "Учитывая обстоятельства, при которых был причинен такой вред, суд может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и прибывшего вред".

Статья 14 ГК значительно расширяет возможности для правомерной самозащиты. Из нее вытекает, что для освобождения от ответственности за причинение вреда при самозащите достаточно соблюдения трех условий. Во-первых, лицо, самостоятельно защищающее свое право, является бесспорным его обладателем. Во-вторых, избранный лицом способ защиты должен быть соразмерен нарушению. В-третьих, способ самозащиты не может выходить за пределы действий, необходимых для его применения. Отсутствие хотя бы одного из этих условий порождает у лица, против которого применяется самозащита, право на возмещение причиненных убытков.

Всем перечисленным признакам отвечает, в частности, один из выделенных ГК способов обеспечения обязательств — "удержание". Смысл удержания состоит в том, что кредитор, у которого оказалась вещь, подлежащая передаче должнику или указанному им лицу, имеет право в случаях, если должник не выполнил свое обязательство по оплате этой вещи или не возместил кредитору связанные с нею издержки и убытки, удерживать эту

вещь. К такого рода самозащите может прибегнуть комиссионер, которому комитент не платит комиссионное вознаграждение, в отношении вещи, полученной комиссионером от третьего лица для комитента. Другой пример удержание хранителем переданной ему вещи до уплаты причитающегося вознаграждения.

## **Возмещение убытков**

Убытки — наиболее распространенный и вместе с тем универсальный способ защиты нарушенных прав. У потерпевшей стороны есть возможность требовать от нарушителя ее права возмещения причиненного вреда всегда, если иное не предусмотрено законом или договором. При этом ст. 15 Кодекса презюмируется право потерпевшей стороны на возмещение убытков в полном размере. Наибольшее число ограничений права на полное возмещение содержит транспортное законодательство. Имеются прежде всего в виду ограничения, которые действуют применительно к случаям утраты или повреждения груза и багажа, неподачи транспортных средств под погрузку, просрочки в доставке грузов и т. п.

Полное возмещение предполагает компенсацию двух элементов убытков: "реального ущерба" (иначе — "положительный ущерб") и "упущенной выгоды" (иначе — "неполученные доходы"). Первые составляют "расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества". При этом возможность требовать возмещения расходов, которые только должны быть понесены в будущем, составляет одну из новелл ГК. Второй элемент убытков — "неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено". Например, если поставщик в нарушение договора не поставил сырье или оборудование, что привело к простоям у завода-покупателя, то выплата заработной платы работникам, вызванная вынужденным простоем, составляет для покупателя положительный ущерб, а та прибыль, которую покупатель вследствие недопоставки и вызванного ею простоя не получил, — упущенную выгоду.

Статья 15 ГК предусмотрела, что если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы (в приведенном примере поставщик продал недопоставленное им сырье и оборудование по более высокой цене сторонней организации), то возмещаемая потерпевшему контрагенту (наряду с другими убытками) упущенная выгода не может быть менее доходов, полученных тем, кто нарушил чужое право. Указанное положение также составляет новеллу Кодекса.

Необходимость обращаться к ст. 15 возникает при самых различных нарушениях гражданских прав. Чаще всего речь идет об убытках, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением должником обязательств, вытекающих из заключенного договора, либо причинением так называемого недоговорного вреда (например, вреда жизни или здоровью потерпевшего во время уличной аварии).

В указанных ситуациях применяются в развитие комментируемой статьи также специальные нормы соответствующего института. Примером могут служить п. 3 ст. 393 ГК, определяющая, какие именно цены следует при-

нимать за исходные при подсчете убытков, а также п. 4 той же статьи, требующий учитывать при определении упущенной выгоды те меры, которые предпринял кредитор для получения соответствующей выгоды, и сделанные им для этой цели приготовления; ст. 394 ГК, предусматривающая, как сочетается уплата неустойки (штрафа, пени) с возмещением убытков в тех случаях, когда обе эти санкции (и возмещение убытков, и уплата неустойки) предусмотрены за одно и то же нарушение; ст. 395 ГК, устанавливающая, как соотносится возмещение убытков с уплатой процентов по долгам при нарушении денежного обязательства; ст. 396 ГК, определяющая соотношение возмещения убытков с требованием об исполнении обязательства в натуре; ст. 457 и 459 ГК 1964 года, посвященные соответственно определению объема, характера возмещения внедоговорного вреда, а также возмещению вреда в случае повреждения здоровья и др. При наличии на то указаний в законе или соглашении сторон право на возмещение убытков может носить альтернативный характер. Так, п. 3 ст. 73 ГК предоставляет полному товариществу в случаях, когда его участник совершает от собственного имени и в своем интересе или интересе третьего лица сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества, право предъявить такому участнику требование либо о возмещении убытков, либо о передаче товариществу всей приобретенной по сделке выгоды.

### **Возмещение убытков, причиненных государственными органами и органами местного самоуправления**

1. Статья 16 ГК соответствует ст. 53 Конституции РФ, в которой провозглашено, что "каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц". Вслед за Конституцией ст. 16 ГК закрепляет общий принцип имущественной ответственности за причиненный в сфере управления вред. Но если ст. 53 Конституции предполагает возмещение вреда, причиненного только гражданину и только органами государственной власти, то комментируемая статья в качестве потерпевших, которые имеют право на возмещение вреда, называет как граждан, так и юридических лиц, а в качестве причинителей не только органы государственной власти и их должностных лиц, но и любые государственные органы, органы местного самоуправления и их должностных лиц.

В статье 16 ГК (как и в ст. 53 Конституции РФ) указано, что вред возмещается государством. При ее применении необходимо различать два возможных варианта: прямую и дополнительную (субсидиарную) ответственность государства.

При прямой ответственности потерпевший адресует свои требования самому государству, от имени которого выступают уполномоченные им органы, а источником возмещения служат средства соответствующих бюджетов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации или муниципальных образований. В указанной форме ответственность государства наступает в случаях, предусмотренных законом.

Примером может служить п. 2 ст. 127 Основ, установивший, что "вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в

качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ, возмещается государством независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном законодательными актами". Еще один пример: ст. 306 ГК, которая предусматривает, что при принятии Российской Федерацией закона, прекращающего право собственности, обязанность возмещать причиненные при этом убытки также возлагается на государство. При дополнительной (субсидиарной) ответственности государства соответствующие требования адресуются конкретным государственным органам и органам местного самоуправления, которые возмещают вред за счет средств, находящихся в их распоряжении. В силу ст. 120 ГК дополнительную ответственность несет государство как собственник, финансирующий государственные органы. В отличие от прямой дополнительная ответственность не требует специальных указаний в законе, она наступает всегда, если в нем не предусмотрена прямая ответственность.

2. Объем имущественной ответственности за причиненный государственными органами и органами местного самоуправления вред, а также условия и порядок ее наступления определяются нормами, содержащимися в ГК, а также в отдельных законах. Как правило, в них предусмотрено, что обязанность возмещения причиненного вреда возлагается на органы, должностными лицами которых причинен вред, и что вред возмещается в полном объеме.

Так, в ст. 26 Закона о конкуренции, посвященной взысканию убытков, причиненных хозяйствующим субъектам неправомерными действиями (бездействием) органов власти и управления, предусмотрено: "В случае, если принятым в нарушение настоящего Закона актом органа власти или управления, в том числе Антимонопольного комитета РСФСР (территориального давления), либо неисполнением или ненадлежащим исполнением указанными органами своих обязанностей причинены убытки хозяйствующему субъекту, он вправе обратиться в суд или арбитраж с иском к органу власти или управления о возмещении этих убытков".

В статье 60 Закона РФ "О залоге" предусмотрено, что "убытки, причиненные залогодержателю в результате издания акта, указанного в пункте 1 настоящей статьи (речь идет об издании органом государственного управления или органом местного самоуправления не соответствующего законодательству акта. — Авт.), подлежат возмещению в полном объеме соответствующим органом государственного управления или органом местного самоуправления".

Аналогичным образом решается вопрос в ст. 38 Закона о товарных биржах и биржевой торговле: "Высшие и местные органы государственной власти и управления, а также их должностные лица, деяния которых повлекли за собой неисполнение биржевых сделок и (или) нанесение ущерба сторонам сделки, несут полную ответственность и возмещают нанесенный ущерб в полном объеме, включая упущенную выгоду. Ущерб возмещается из соответствующих бюджетов". И здесь есть основания полагать, что адресатом заявленного требования выступают сами органы, должностными лицами которых причинен вред.

В ряде актов по вопросам ответственности содержится лишь общая отсылка к гражданскому законодательству. Так, ст. 20 Закона РФ от 24 июня 1993 года "О федеральных органах налоговой полиции"<sup>1</sup> предусмотрено, что "вред, причиненный гражданам, предприятиям, учреждениям и организациям противоправными действиями сотрудника налоговой полиции, подлежит возмещению в порядке, предусмотренном уголовным и гражданским законодательством". В статье 40 Закона РСФСР от 18 апреля 1991 года "О милиции"<sup>2</sup> указано, что "вред, причиненный гражданам, предприятиям, учреждениям и организациям сотрудником милиции, подлежит возмещению в порядке, предусмотренном гражданским законодательством".

Отсылка к общему гражданскому законодательству, как полагаем, означает, что убытки, причиненные незаконными действиями (бездействием) должностных лиц, возмещаются соответствующими государственными органами или органами местного самоуправления на основании ст. 126, 127 Основ.

3. Применительно ко всем рассматриваемым случаям речь идет о возмещении убытков, которые причинены в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе изданием актов, не соответствующих закону или иному правовому акту.

Признание акта "не соответствующим закону или иному правовому акту" производится в соответствии со ст. 13 ГК.

"Незаконными" в гражданском праве признаются действия, нарушающие не только закон, но и иные нормативные акты любого уровня.

"Бездействие" предполагает невыполнение государственными органами, органами местного самоуправления, а также их должностными лицами возложенных на них обязанностей, неосуществление тех действий, которые они в соответствии с законом или иным нормативным актом обязаны были совершить.

Сами должностные лица, незаконными действиями (бездействием) которых причинен ущерб, непосредственной ответственности перед потерпевшим не несут и к ним не должны предъявляться требования о возмещении ущерба. На самих должностных лиц может быть возложена материальная ответственность лишь в порядке регресса. Имеется в виду, что орган, возместивший ущерб потерпевшему (либо государство), впоследствии имеет право взыскать уплаченную сумму с виновного должностного лица.

Споры о возмещении убытков, причиненных незаконными действиями (бездействием) государственных органов и органов местного самоуправления, а также их должностных лиц, разрешаются в суде, если требования предъявлены гражданином, либо в арбитражном суде, если требования предъявлены организацией или гражданином-предпринимателем<sup>3</sup>.

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1993, № 29, ст. 1114.

<sup>2</sup> Ведомости РСФСР 1991 № 16 ст. 503.

<sup>3</sup> Постановление Пленума Верховного суда РФ и Пленума Высшего арбитражного суда РФ от 18 августа 1992 года № 12/12 "О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам" // Хозяйство и право, 1992, № 12, с. 60.

## Подраздел 2. Лица

### ГЛАВА 3. ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА) (ст. 17—47)

#### Правоспособность гражданина

1. Правовое положение гражданина как участника гражданских отношений (правосубъектность) определяется такими его качествами, как правоспособность и дееспособность.

Гражданской правоспособностью, то есть способностью иметь гражданские права и нести обязанности, в равной мере обладают все граждане с момента рождения и до смерти (ст. 17 ГК). Вместе с тем общее положение о возникновении правоспособности с момента рождения имеет определенные изъятия в отношении отдельных прав, входящих в состав правоспособности. Это касается, как правило, тех из них, которые гражданин может осуществлять лично. Например, правом завещать свое имущество обладает лишь полностью дееспособный гражданин. В ст. 57 Основ законодательства РФ о нотариате<sup>1</sup> специально указано, что удостоверение завещания через представителя не допускается.

В соответствии с п. 2 ст. 26 ГК несовершеннолетние приобретают право на членство в кооперативе по достижении 16 лет.

Способностью иметь отдельные права обладают в ряде случаев не родившиеся лица. Так, в соответствии со ст. 530 ГК 1964 года наследниками по закону признаются дети наследодателя, родившиеся после его смерти, а наследниками по завещанию — любые лица, зачатые при жизни наследодателя и родившиеся после его смерти. В соответствии со ст. 459<sup>1</sup> Кодекса 1964 года ребенок потерпевшего, родившийся после его смерти, имеет право на возмещение вреда по случаю потери кормильца.

2. Практически гражданин может иметь любые имущественные и неимущественные права и нести любые обязанности, кроме тех, иметь которые ему запрещено законом. Статья 18 содержит примерный перечень прав, входящих в состав правоспособности граждан. По сравнению с соответствующими нормами Основ этот перечень не изменился, однако в содержании дельных прав такие изменения произошли. Например, как и ранее, предусмотрено, что граждане могут создавать юридические лица, но круг таких юридических лиц в настоящее время уже. В соответствии со ст. 8 Закона РСФСР от 25 декабря 1990 года "О предприятиях и предпринимательской деятельности" граждане могли помимо юридических лиц других видов создавать индивидуальные (семейные) предприятия. Теперь этот Закон изменен, а в соответствии с ГК унитарные предприятия могут быть только государственными или муниципальными, но не частными.

Можно привести еще один пример. Названное в составе правоспособности право заниматься предпринимательской деятельностью имеет также определенные ограничения, которые устанавливаются законами, посвящен-

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1993, № 10, ст. 357.

ными регулированию отдельных видов деятельности. Так, граждане не вправе осуществлять страховую деятельность (см. Закон РФ "О страховании"<sup>1</sup>), изготовлять и продавать оружие (см. Закон РФ "Об оружии"<sup>2</sup>) и др.

Об особенностях в содержании правоспособности иностранцев см. комментарий к ст. 2 ГК (с. 21).

## **Имя гражданина и его место жительства**

Этим двум видам прав, входящих в состав правоспособности граждан, в ГК посвящены специальные статьи (ст. 19, 20).

1. Право на имя — неотъемлемое право гражданина. В Международном акте о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года, который вступил в силу для СССР (а следовательно, и для России) 23 марта 1976 года, провозглашено, что каждый ребенок должен быть зарегистрирован :медленно и иметь имя. Гражданским кодексом это право граждан до настоящего времени не регулировалось. Нормы по поводу порядка присвоения имени и регистрации ребенка содержались в Кодексе о браке и семье РСФСР.

Статья 19 закрепляет основные принципы осуществления права на имя и порядок и способы защиты этого права. Установлено, что под "именем" имеются в виду фамилия, собственно имя и отчество, если иное не вытекает из закона и национальных обычаев, что имя должно быть зарегистрировано, что гражданин вправе переменить свое имя в порядке, установленном законом. В настоящее время действует порядок, определенный Законом СССР от 3 июля 1991 года "О порядке перемены гражданами СССР фамилий, имен и отчеств"<sup>3</sup>.

Предусмотрены гражданско-правовые последствия, связанные с переменной имени: сохраняются все права и обязанности, приобретенные под прежним именем; на самого гражданина, переименовавшего имя, возлагается обязанность уведомить об этом своих кредиторов и должников и на него же возлагаются неблагоприятные последствия, вызванные отсутствием этих сведений. В отдельных нормативных актах устанавливается специальный порядок уведомления третьих лиц о перемене имени. Так, в постановлении Правительства РФ от 24 декабря 1994 года № 1418 "О лицензировании отдельных видов деятельности"<sup>4</sup> определено, что в случае изменения имени, как и других паспортных данных, лицензиат обязан в течение 15 дней подать заявление о переоформлении лицензии.

Имя является средством индивидуализации личности. Приобретать права и обязанности можно только под своим именем. Использование чужого имени влечет возмещение убытков тому, чье имя было использовано: например, в случае неправомерного использования имени гражданина-предпринимателя, зарекомендовавшего себя высоким качеством выполняемых работ.

От использования чужого имени следует отличать приобретение определенных прав и обязанностей под вымышленным именем (псевдонимом).

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1993, № 2, ст. 56.

<sup>2</sup> Ведомости РФ, 1993, № 24, ст. 860.

<sup>3</sup> Ведомости СССР, 1991, № 29, ст. 839.

<sup>4</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 1, ст. 69.

Возможность использования псевдонима предусмотрена Законом РФ "Об авторском праве и смежных правах"<sup>1</sup>.

Если имя искажается либо используется таким образом, что это затрагивает честь и достоинство гражданина или его деловую репутацию, применяются меры, установленные для защиты этих неимущественных благ.

2. Местом жительства гражданина признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает (ст. 20 ГК).

Определение места жительства имеет значение для осуществления и защиты прав гражданина. В подтверждение этого можно привести ряд примеров. Так, с местом жительства связано место исполнения обязательств. По общему правилу, если иное не определено законом и иными правовыми актами, денежное обязательство исполняется в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства. Если же кредитор изменил место жительства и известил об этом должника — в его новом месте жительства с отнесением на счет кредитора расходов, связанных с переменной места жительства.

Гражданин может быть признан безвестно отсутствующим или объявлен умершим лишь тогда, когда в месте его жительства на протяжении установленных законом сроков нет сведений о месте его пребывания (ст. 42 и 45 ГК). В случае смерти гражданина местом открытия наследства признается место его жительства (ст. 529 ГК 1964 года).

Необходимость определения места жительства ни в коей мере не ограничивает гражданина в праве на свободное передвижение и свободу выбора места жительства. Законом РФ от 25 июня 1993 года "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации"<sup>2</sup> не только провозглашено это право, но и установлен порядок его защиты: гражданин, чье право на свободу передвижения и свободу выбора места жительства нарушено, может обратиться за его защитой в вышестоящий в порядке подчиненности орган, к вышестоящему в порядке подчиненности должностному лицу либо непосредственно в суд. Названным Законом наряду с "местом жительства" введено понятие "место пребывания" — то место, где гражданин находится временно. Вместо прописки установлен регистрационный учет граждан, а также определены основные правила регистрации и снятия с учета как по месту жительства, так и по месту пребывания.

3. Пункт 2 ст. 20, устанавливающий, что местом жительства малолетнего, а также лица, находящегося под опекой, признается место жительства их законных представителей — родителей, усыновителей или опекунов, дает основание сделать вывод, что место жительства несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет определяется на общих основаниях в соответствии с п. 1 ст. 20.

В п. 2 ст. 20 установлено общее правило. Однако это правило знает и исключения. Например, при расторжении брака между родителями малолетнего место жительства ребенка определяется местом жительства того из родителей, с кем остается проживать ребенок. Но если между родителями не достигнуто согласие по этому поводу, проживание ребенка с одним из

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1993, № 32, ст. 1242.

<sup>2</sup> Ведомости РФ, 1993, № 32, ст. 1227.



родителей не влечет за собой автоматически утрату его права на жилую площадь второго родителя, если он уже приобрел это право. Такой вывод подтверждается ст. 7 Закона РФ "О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации"<sup>1</sup>.

## Дееспособность гражданина

1. Дееспособность, то есть способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя обязанности и исполнять их, возникает у гражданина, как и ранее, по достижении 18 лет (совершеннолетия) (ст. 21). В ряде случаев полная дееспособность может наступить и до достижения 18 лет — такие случаи установлены в ГК. В п. 2 ст. 21 сохранена действовавшая и ранее норма, согласно которой в случае, да законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, заключивший брак несовершеннолетний приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. В этой же статье предусмотрены последствия, касающиеся дееспособности супругов в случае прекращения брака: его расторжения или признания недействительным. Эти последствия неодинаковы. Так, если брак расторгнут, дееспособность сохраняется за расторгнувшими брак супругами, не достигшими совершеннолетия. Если же брак признается недействительным, то вопрос о сохранении дееспособности за бывшим супругом, не достигшим совершеннолетия, решает суд. В решении о признании брака недействительным суд может указать, если сочтет это необходимым, об утрате несовершеннолетним супругом приобретенной им при вступлении в брак дееспособности. В последнем случае несовершеннолетний лишается полной самостоятельности и наделяется теми же правами, что и несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 26).

2. В ГК назван еще один, до сих пор неизвестный нашему законодательству случай, когда гражданин может быть наделен полной дееспособностью до наступления совершеннолетия (ст. 27). Такая необходимость возникла в связи с широким развитием предпринимательской деятельности, в том числе и среди лиц, не достигших 18 лет, и была связана не только с интересами самих несовершеннолетних, но и с заботой об устойчивости гражданского оборота, предполагающей создание определенных гарантий для кредиторов. Речь идет о так называемой эмансипации. Имеется в виду, что несовершеннолетний, достигший 16 лет, может быть объявлен дееспособным, если он работает по трудовому договору или с согласия родителей (усыновителей, попечителей) занимается предпринимательской деятельностью (см. п. 1 ст. 2). Если родители (усыновители, попечители) согласны, эмансипация производится по решению органов опеки и попечительства. При отсутствии такого согласия вопрос решается судом. В суд также может быть обжалован отказ органов опеки и попечительства в вынесении решения об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным.

Формулировка ст. 27 дает основание сделать вывод, что занятие предпринимательской деятельностью или работа по трудовому договору не являются безусловными основаниями для эмансипации. Орган опеки и попе-

---

<sup>1</sup> Ведомости РСФСР, 1991, №28, ст. 959; Ведомости РФ, 1993, № 2, ст. 67; Собрание законодательства РФ, 1994, № 16, ст. 1864.

чительства, а также суд в каждом конкретном случае при принятии соответствующего решения должны оценить длительность и устойчивость трудовой или предпринимательской деятельности несовершеннолетнего, размер его заработка и других доходов, иные обстоятельства.

Лица, ставшие дееспособными вследствие вступления в брак или объявления их дееспособными в порядке эмансипации, имеют такие же права и такие же обязанности, что и лица, достигшие 18 лет: они самостоятельно заключают любые сделки, отвечают как по договорным обязательствам, так и по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда. Если над такими несовершеннолетними было установлено попечительство, оно прекращается.

## **Недопустимость лишения и ограничения правоспособности и дееспособности гражданина**

1. В ст. 22 ГК закреплено общее правило, существовавшее и ранее: ограничение граждан в правоспособности и дееспособности допускается лишь в случаях и в порядке, установленных законом. При этом из п. 2 ст. 1 ГК следует, что соответствующие ограничения могут вводиться только федеральными законами.

Правоспособностью обладают все граждане в силу своего существования независимо от каких-либо индивидуальных качеств. Поэтому полное ограничение правоспособности невозможно: гражданин может быть ограничен лишь в осуществлении отдельных прав. Так, Уголовным кодексом РСФСР в качестве наказания за совершенное преступление допускается лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. По приговору суда это наказание может быть назначено на срок от одного года до пяти лет (ст. 29 УК).

В соответствии с Законом РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании"<sup>1</sup> гражданин может быть временно (на срок не более пяти лет и с правом последующего переосвидетельствования) признан непригодным вследствие психического расстройства к выполнению отдельных видов профессиональной деятельности и работы, связанной с источником повышенной опасности. Такое решение принимается врачебной комиссией, уполномоченной на то органом здравоохранения, на основании оценки состояния психического здоровья гражданина в соответствии с перечнем медицинских психиатрических противопоказаний. Это решение может быть обжаловано гражданином в суд.

ГК допускает также возможность ограничения законом права отдельных категорий граждан участвовать в хозяйственных обществах и товариществах за исключением акционерных обществ.

Ограничение или полное лишение дееспособности допускается по решению суда в случаях, предусмотренных ГК.

2. Норма, содержащаяся в ст. 22, предусматривает не только недопустимость лишения и ограничения правоспособности и дееспособности граждан иначе как в случаях и порядке, установленных законом, но и последствия несоблюдения такого порядка. Речь идет о том, что акт государственного

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1992, № 33, ст. 1913.

или иного органа, устанавливающий в нарушение закона ограничение дееспособности граждан или их права заниматься предпринимательской деятельностью, признается недействительным. Порядок признания актов государственных органов или органов местного самоуправления, недействительными установлен ст. 13 ГК.

3. Правоспособность и дееспособность — неотъемлемые качества, характеризующие личность гражданина как субъекта гражданского права. Поэтому и сам гражданин не вправе совершать сделки, направленные на полный или частичный отказ от правоспособности или дееспособности. Пункт 3 ст. 22 ГК более четко, чем это было ранее, определяет последствия совершения таких сделок: они ничтожны.

Только в случаях, допускаемых законом, гражданин может отказаться от определенных прав или ограничить себя в правах. Например, Положением о федеральной государственной службе, утвержденным Указом Президента РФ от 22 декабря 1993 года, определено: "Государственный служащий не вправе... заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц, в том числе участвовать в управлении хозяйствующим субъектом независимо от его организационно-правовой формы"<sup>1</sup>. Следовательно, гражданин, ставший государственным служащим, лишает себя права заниматься предпринимательской деятельностью.

## **Предпринимательская деятельность гражданина**

1. В ГК включены специальные нормы, посвященные предпринимательству граждан. Предусмотрено, что гражданин может заниматься хозяйственной деятельностью без образования юридического лица, то есть как индивидуальный предприниматель, с момента регистрации в этом качестве. В силу п. 3 ст. 23 к предпринимательской деятельности гражданина применяются правила Кодекса, регулирующие деятельность коммерческих организаций, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов и существа правоотношения. Это означает помимо прочего, что государственная регистрация граждан-предпринимателей, как и юридических лиц, будет производиться органами юстиции (ст. 51). Вместе с тем в соответствии со ст. 8 Вводного закона до введения в действие закона о регистрации юридических лиц применяется действующий порядок. Он установлен Положением о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденным Указом Президента РФ от 8 июля 1994 года<sup>2</sup>.

Для регистрации гражданин-предприниматель должен подать заявление, составленное по установленной форме, и документ об оплате регистрационного сбора. Органам государственной регистрации запрещено требовать представления каких-либо иных документов. Личная явка для регистрации необязательна, документы могут быть высланы и по почте. Регистрационные органы обязаны произвести регистрацию в день поступления документов либо в трехдневный срок с момента получения их по почте. В те же сроки должно быть выдано (выслано по почте) свидетельство о регистрации, которое является бессрочным. Государственная регистрация гражда-

---

<sup>1</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 52, ст. 5073.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 11, ст. 1194.

нина в качестве индивидуального предпринимателя, а также регистрационное свидетельство утрачивают силу, если сам предприниматель подает заявление об аннулировании регистрации и выданного ему свидетельства либо если судом вынесено решение о признании индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом).

В таком же порядке регистрируются крестьянские (фермерские) хозяйства. Отказ соответствующего органа в регистрации, а также несвоевременное ее осуществление могут быть обжалованы в суд.

Отдельными видами деятельности гражданин-предприниматель вправе заниматься лишь на основании лицензии — специального разрешения органов, уполномоченных на ведение лицензирования. Порядок ведения лицензионной деятельности утвержден постановлением Правительства РФ от 24 декабря 1994 года<sup>1</sup>.

Индивидуальные предприниматели не всегда соблюдают правила о государственной регистрации. С учетом этого обстоятельства в ст. 23 предусмотрено, что такой предприниматель не вправе ссылаться в отношении совершенных им хозяйственных сделок на то, что он не является предпринимателем, и суд, в свою очередь, может в отношении таких сделок применить нормы, регулирующие предпринимательскую деятельность. Например, в виде общего правила установлено, что лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство, отвечает при наличии своей вины. Если же такое нарушение связано с предпринимательской деятельностью, то ответственность наступает независимо от вины. Исходя из ст. 23, если гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без соответствующей регистрации, нарушит обязательство, к нему будет применено правило, регулирующее ответственность предпринимателя.

3. Статья 25 посвящена несостоятельности (банкротству) индивидуального предпринимателя. В ней предусмотрены условия, порядок и последствия признания индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом).

Индивидуальный предприниматель признается банкротом, если по своему имущественному положению он не в состоянии удовлетворить требования кредиторов. Имеются в виду требования, которые связаны с его предпринимательской деятельностью. При осуществлении процедуры признания банкротом к гражданину должны быть предъявлены все требования по обязательствам, связанным с его предпринимательской деятельностью, одновременно могут быть заявлены и требования по другим обязательствам (о взыскании алиментов, возмещении причиненного вреда, по оплате коммунальных услуг и т. п.). Заявленные требования кредиторов удовлетворяются за счет принадлежащего индивидуальному предпринимателю имущества, на которое может быть обращено взыскание, в порядке очередности. Установлено пять очередей: в первую очередь удовлетворяются требования граждан, связанные с возмещением вреда, причиненного жизни и здоровью. Поскольку, как правило, такие выплаты носят повременный характер, соответствующие суммы должны быть капитализированы в страховой компании. В первую очередь удовлетворяются также требования о взыскании алиментов; во вторую очередь должны быть произведены расчеты с лица-

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 1, ст. 69.

ми, работающими у индивидуального предпринимателя по трудовому договору (контракту), а также выплачено вознаграждение по авторским договорам; в третью очередь удовлетворяются требования кредиторов, обеспеченные залогом принадлежащего индивидуальному предпринимателю имущества; в четвертую очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды и, наконец, в пятую очередь производятся расчеты со всеми остальными кредиторами. Приведенная очередность совпадает с той, которая установлена для погашения долгов при банкротстве юридического лица.

После завершения расчетов по заявленным требованиям граждан освобождается от исполнения всех оставшихся обязательств, связанных с предпринимательской деятельностью, независимо от того, были заявлены такие обязательства или нет. Что касается обязательств, не связанных с его предпринимательской деятельностью, то погашаются лишь заявленные и учтенные требования. Особенность последствий признания банкротом индивидуального предпринимателя в отличие от банкротства юридического лица состоит в том, что кредиторы по обязательствам, не связанным с предпринимательской деятельностью, которые не предъявили свои требования до признания его банкротом, сохраняют право на их предъявление и после завершения процедуры банкротства. Кроме того, не погашаются требования граждан о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, а также иные требования личного характера, независимо от того, были они заявлены при процедуре банкротства или нет.

Индивидуальный предприниматель признается несостоятельным (банкротом) по решению суда. Он может также по согласованию с кредиторами добровольно (без решения суда) объявить себя банкротом.

Основания и порядок признания индивидуального предпринимателя банкротом устанавливаются законом о несостоятельности (банкротстве). В настоящее время действует Закон РФ от 19 ноября 1992 года "О несостоятельности (банкротстве) предприятий". Положения, содержащиеся в этом Законе, с учетом существа правоотношений применяются и к признанию банкротом гражданина-предпринимателя. Вместе с тем следует отметить, что специфика признания банкротом предпринимателя-гражданина пока не нашла в нем отражения.

## **Имущественная ответственность гражданина**

Статья 24 ГК закрепляет общие принципы имущественной ответственности граждан. Гражданин отвечает по обязательствам, в том числе и связанным с предпринимательской деятельностью, всем своим имуществом за исключением того, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание. Перечень такого свободного от взыскания имущества устанавливается гражданским процессуальным законодательством. В действующем ГПК это ст. 369 и перечень, данный в Приложении № 1 к этому Кодексу. Среди такого имущества назван, в частности, жилой дом (часть дома) с хозяйственными постройками — у лиц, основным занятием которых является сельское хозяйство, если должник и его семья постоянно проживают в этом доме. Это ограничение не распространяется на случаи, когда взыскивается ссуда, выданная банком на строительство дома.

Не может быть обращено взыскание и на другое имущество в количестве, определенном перечнем. Следует, однако, отметить, что указанный перечень в значительной мере устарел.

Под имуществом, принадлежащим гражданину, имеется в виду как личное имущество, так и его доля в общей долевой или в общей совместной собственности.

Законом в ряде случаев установлены специальные правила обращения взыскания на имущество граждан. Например, ст. 368 ГПК предусмотрено, что взыскание на имущество должника обращается лишь в случае, если размер взыскания превышает долю месячной заработной платы или иных доходов, на которую по закону может быть обращено взыскание. Такая доля составляет от 20 до 50 процентов (ст. 383 ГПК). Из ст. 258 ГК следует, что взыскание по долгам члена крестьянского (фермерского) хозяйства не может быть обращено на земельный участок и средства производства. Его доля в этих случаях должна быть определена в денежном выражении. Обращение взыскания на долю участника в складочном капитале полного товарищества и полного товарища в складочном капитале товарищества на вере по их собственным долгам допускается лишь при недостатке у них иного имущества для покрытия долгов (ст. 80 и 82 ГК).

### **Дееспособность несовершеннолетних**

1. Как и ранее, ГК (ст. 26, 28) устанавливает разный объем дееспособности граждан, не достигших 18 лет (если они до этого возраста не приобрели дееспособность в полном объеме). Несовершеннолетние разделены на две группы. По сравнению с ранее действовавшим законодательством возрастные рамки в пределах этих двух групп изменены. По прежнему законодательству малолетними считались лица в возрасте до 15 лет, а сейчас — до 14 лет. Соответственно во вторую группу входят несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет.

Объем дееспособности несовершеннолетних обеих групп расширен.

2. Малолетние ранее могли совершать только мелкие бытовые сделки. Традиционно такими признаются сделки на небольшую сумму, направленные на удовлетворение личных потребностей, исполняемые при их заключении и совершаемые за наличный расчет.

Все остальные сделки от имени малолетних совершали их законные представители (родители, усыновители, опекуны).

ГК сохранил норму, устанавливающую, что за несовершеннолетних от их имени сделки могут совершать только их законные представители: родители, усыновители или опекуны. Сохранена также норма, согласно которой за действиями законных представителей по распоряжению имуществом подопечных устанавливается контроль со стороны органов опеки и попечительства.

В то же время в пределах названной возрастной группы выделены несовершеннолетние в возрасте от 6 до 14 лет и круг сделок, которые могут совершать несовершеннолетние в этом возрасте, существенно расширен. Проведенное Кодексом возрастное деление позволяет сделать вывод, что малолетние в возрасте до 6 лет полностью недееспособны.

Несовершеннолетним в возрасте от 6 до 14 лет предоставлено право самостоятельно совершать, помимо мелких бытовых, сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, если только эти сделки не требуют нотариального удостоверения или государственной регистрации, а также сделки по распоряжению средствами, которые предоставили им их законный представитель либо третьи лица с согласия законного представителя для определенной цели либо для свободного распоряжения.

Таким образом, малолетний в возрасте от 6 до 14 лет сам может получить в дар имущество, если только исходя из стоимости подарка соответствующий договор не должен быть нотариально удостоверен или пройти государственную регистрацию. Следовательно, по-прежнему только родители (усыновители, опекуны) вправе принять в дар от имени ребенка земельный участок, дом, квартиру, другое недвижимое имущество, поскольку в соответствии со ст. 164 ГК такие сделки подлежат обязательной государственной регистрации.

Вместе с тем малолетний вправе заключить договор на безвозмездное пользование любым имуществом на срок до одного года, поскольку заключение такого договора требует лишь простой письменной формы; взять на прокат велосипед или другую вещь и уплатить за это деньги, подаренные ему дедом; фактически принять наследственное имущество, с тем, однако, что свидетельство о праве на наследство от его имени получит у нотариуса его законный представитель.

Хотя в п. 3 комментируемой статьи возможность совершения малолетними сделок по распоряжению средствами, предоставленными им для целевого или свободного использования, не ограничена, все же и в этих случаях не может идти речь о самостоятельном совершении сделок, требующих нотариального удостоверения или государственной регистрации, поскольку такое оформление может производиться лишь дееспособными гражданами.

В перечень сделок, которые малолетние могут совершать самостоятельно, в отличие от ранее действовавшего законодательства не включено право самостоятельно вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

Сделки, совершенные малолетним с нарушением объема предоставленной ему дееспособности, являются ничтожными с наступлением последствий, предусмотренных ст. 172 и абзацами вторым и третьим п. 1 ст. 171 (см. комментарий к указанным статьям). Важно отметить, что впервые ГК установил исключение из этого общего правила: если такая сделка совершена к выгоде малолетнего, родители, усыновители или опекуны вправе в его интересах обратиться в суд с требованием о признании сделки действительной (ст. 172 ГК).

3. Следует обратить внимание и на то, что, расширив объем дееспособности малолетних, ГК в то же время сохранил полную имущественную ответственность их законных представителей не только по сделкам, которые они совершают от имени малолетних, но и по сделкам, которые малолетние вправе совершать самостоятельно. В последнем случае законные представители могут быть освобождены от ответственности, если только докажут, что обязательство было нарушено не по их вине.

Статья 28 предусматривает также, что родители, усыновители или опекуны в соответствии с законом отвечают за вред, причиненный малолетними. В настоящее время такая ответственность предусмотрена ст. 450 ГК 1964 года. В этой статье в числе ответственных лиц, помимо родителей, усыновителей, опекунов, названы учебные заведения, воспитательные и лечебные учреждения и определены условия, при которых эти физические и юридические лица обязаны возместить вред, причиненный малолетними.

Родители, усыновители или опекуны отвечают за ненадлежащее воспитание, в том числе и за ненадлежащий надзор за малолетними. Соответствующие учреждения несут ответственность за вред, который ребенок причинил в то время, когда находился под надзором этого учреждения. Если 12-летний ребенок похитил со склада вещь, выплатить ее стоимость должны будут родители (усыновители или опекун). Если же во время игры в футбол на уроке физкультуры в школе мячом разбита витрина соседнего со школой магазина, возместить причиненный ущерб должна будет школа.

4. Объем дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет (за исключением тех, которые приобрели полную дееспособность до наступления совершеннолетия) ограничен в меньшей мере, чем объем дееспособности малолетних (ст. 26).

Несовершеннолетние указанной группы вправе, как и прежде, сами совершать сделки, получив на это согласие своих законных представителей (родителей, усыновителей или попечителей).

Следует обратить внимание на то, что Кодексом впервые определена форма, в которой такое согласие должно быть выражено: простая письменная форма. Также предусмотрено, что для действительности сделки не имеет значения, получено согласие до или после ее совершения.

Хотя в ст. 26 отсутствует отсылка к ст. 37 (как это сделано в ст. 28), нет оснований сомневаться в том, что контроль со стороны органов опеки и попечительства за действиями попечителей (п. 2 ст. 37), а также ограничения в совершении ими сделок с подопечными (п. 3 ст. 37) распространяются и на других законных представителей: родителей и усыновителей.

Расширен круг сделок, которые несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе совершать самостоятельно: это все те сделки, которые разрешено совершать малолетним в возрасте от 6 до 14 лет. Кроме того, как и прежде, такие несовершеннолетние могут самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией, иными доходами, осуществлять авторские права (получить патент, заключить договор на издание своего произведения и т. п.), в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими. Из этого следует, что вкладами, внесенными на имя несовершеннолетнего третьими лицами, он может распоряжаться лишь с согласия своих законных представителей.

Ранее в законодательстве не было предусмотрено, кто отвечает по сделкам, совершенным таким несовершеннолетним. Теперь этот вопрос решен, причем совершенно по-иному, чем в отношении малолетних: несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет несут самостоятельную имущественную ответственность по всем сделкам, совершенным как самостоятельно, так и с согласия своих законных представителей.

Одновременно предусмотрено, что такие несовершеннолетние несут ответственность за причиненный ими вред в соответствии с настоящим Ко-



дексом. До принятия части второй ГК ответственность за вред, причиненный ими, определяется ст. 451 ГК 1964 года: они сами несут ответственность на общих основаниях. И только в том случае, если у них нет имущества, заработка или иных доходов, достаточных для возмещения вреда, в недостающей части вред возмещается их родителями, усыновителями, попечителями, если последние не докажут, что вред возник не по их вине.

5. Как и прежде, установлено, что при наличии достаточных оснований несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет может быть ограничен или лишен права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами и имеет право делать это лишь с согласия своих законных представителей. Необходимость такого ограничения может быть вызвана различными причинами: неразумная трата средств, расточительство, увлечение азартными играми и т. п. Новое заключается лишь в том, что ранее такое ограничение вправе были устанавливать органы опеки и попечительства по собственной инициативе или по ходатайству общественных организаций или заинтересованных лиц. Теперь же это может сделать только суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителей либо органов опеки и попечительства. Ограничение дееспособности несовершеннолетнего по названным основаниям производится судом в порядке, установленном гл. 29 ГПК.

### **Признание гражданина недееспособным и ограничение дееспособности**

1. Дееспособность, в отличие от правоспособности, связана с определенными качествами гражданина: способностью понимать значение своих действий, руководить ими и предвидеть последствия их совершения. Эти качества зависят не только от возраста, но и от состояния психики. Поэтому если гражданин не может правильно оценивать значение своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства, он может быть признан судом недееспособным (ст. 29).

Гражданским процессуальным кодексом установлен специальный порядок признания судом гражданина недееспособным (гл. 29 ГПК).

Психическое состояние гражданина как единственное основание лишения его дееспособности должно быть подтверждено судебно-психиатрической экспертизой.

Гражданину, признанному недееспособным, назначается опекун, который совершает от его имени сделки и несет ответственность как по этим сделкам, так и за вред, причиненный недееспособным.

Сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным, в силу закона являются ничтожными. Но и для этих случаев закон установил исключение из названного общего правила: в интересах гражданина, признанного недееспособным, суд по требованию его опекуна может признать такую сделку действительной, если будет установлено, что такая сделка совершена к выгоде этого гражданина.

Лишение дееспособности не безвозвратно. Если отпадут основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным, суд выносит решение о признании его дееспособным и на основании решения отменяется установленная над ним опека.

2. Основанием для ограничения дееспособности гражданина могут послужить два условия: злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами и как следствие этого — наступившее тяжелое материальное положение его семьи (ст. 30). Если гражданин проживает один (не имеет семьи), он не может быть ограничен в дееспособности. Ограничение дееспособности производится судом в особом порядке, установленном Гражданским процессуальным кодексом (ст. 29). Ограниченному в дееспособности гражданину назначается попечитель. Объем дееспособности таких граждан максимально сужен: они вправе совершать лишь мелкие бытовые сделки. Совершать любые иные сделки по распоряжению имуществом (покупать, продавать, дарить, обменивать и т. п.), а также получать заработную плату, пенсию, иные доходы и распоряжаться этими средствами они могут лишь с согласия попечителя.

В то же время ограничение в дееспособности не влияет на самостоятельность имущественной ответственности таких лиц: они сами несут ответственность по обязательствам, вытекающим из договоров и других совершенных ими сделок, а также отвечают за причиненный ими вред.

Если отпали основания, в силу которых гражданин был признан ограниченно дееспособным (он прекратил злоупотреблять спиртными напитками и наркотическими средствами либо вследствие развода, смерти, раздела и т. п. перестала существовать его семья), суд отменяет ограничение дееспособности и на основании решения суда отменяется попечительство.

Комментируемая ст. 30 полностью соответствует ранее действовавшей ст. 16 ГК 1964 года. В связи с этим для правоприменительной практики сохраняет свое значение постановление Пленума Верховного суда РФ от 4 мая 1990 года (в редакции постановления Пленума от 21 декабря 1993 года) "О практике рассмотрения судами Российской Федерации дел об ограничении дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими веществами"<sup>1</sup>.

3. Сделки по распоряжению имуществом подопечных совершаются под контролем органов опеки и попечительства и с ограничениями, установленными ст. 37 ГК.

## **Опека и попечительство**

В ГК впервые включены нормы об опеке и попечительстве. До сих пор они содержались в Кодексе о браке и семье. Ими регулируются общие вопросы опеки и попечительства: цели опеки и попечительства, правовое положение и функции опекунов и попечителей (ст. 31, 32 и 33), органы опеки и попечительства (ст. 34), назначение опекунов и попечителей, а также освобождение или отстранение их от обязанностей (ст. 35 и 39), исполнение опекунами и попечителями своих обязанностей (ст. 35 и 36), прекращение опеки и попечительства (ст. 40).

Нормы, посвященные опеке и попечительству и содержащиеся в Кодексе о браке и семье, сохраняют свое действие только в той части, в которой

---

<sup>1</sup> Сборник постановлений Пленума Верховного суда РФ. 1961—1993. — М.: Юрид. лит., 1994, с. 102.

они регулируют права и обязанности опекунов и попечителей по воспитанию несовершеннолетних подопечных (п. 1 ст. 31).

Среди норм ГК об опеке и попечительстве особое внимание заслуживает ст. 37, которая устанавливает контроль со стороны органов опеки и попечительства за действиями опекунов и попечителей по распоряжению имуществом подопечных. В этой статье более четко, чем это было ранее (ст. 137 КоБС РСФСР), предусмотрены пределы такого контроля: без предварительного согласия органа опеки и попечительства опекун не вправе совершать, а попечитель давать согласие на совершение сделок, которые влекут уменьшение имущества подопечного (по отчуждению имущества, в том числе дарению и обмену, сдаче его в наем (аренду), в безвозмездное пользование или в залог, разделу имущества или выделу из него доли и т. п.), а также сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав (отказ от наследства, непринятие имущества в дар и т. п.).

Только с предварительного согласия органов опеки и попечительства могут расходоваться доходы подопечного. Это ограничение не относится лишь к тем расходам, которые необходимы для содержания самого подопечного.

В ст. 37 не указано, в какой форме должно быть выражено согласие органов опеки и попечительства. По аналогии со ст. 26 ГК можно признать, что такое согласие во всех случаях должно иметь письменную форму.

Статья 37 устанавливает не только контроль за действиями опекунов и попечителей по распоряжению имуществом подопечных, но и определенные ограничения их действий в этой сфере. Так, опекунам и попечителям, а также их супругам и близким родственникам запрещается совершать сделки с подопечными за исключением лишь безвозмездных сделок, совершаемых к выгоде подопечных.

## **Доверительное управление имуществом**

ЭТО новый институт для нашего гражданского законодательства. Смысл его состоит в том, что, если в составе имущества подопечного имеется недвижимое или ценное движимое имущество (земельный участок, дом, дача, автомобиль и т. п.), требующее специальной заботы и управления, орган опеки и попечительства заключает с определенным лицом (управляющим) договор о доверительном управлении этим имуществом. На основании этого договора управляющий осуществляет возложенные на него права и обязанности, при этом имеются в виду не только юридические, но и фактические действия. Ранее (ст. 128 КоБС РСФСР) назначение специальной опеки над имуществом подопечного допускалось лишь в случае, если оно находилось в другой местности. Сейчас для передачи имущества в доверительное управление соблюдение этого условия не обязательно.

В результате управляющий будет распоряжаться имуществом, переданным ему в доверительное управление, а опекун или попечитель сохраняет свои обязанности в отношении оставшегося имущества.

Доверительное управление имуществом прекращается в случае прекращения опеки и попечительства (ст. 40), а также по основаниям, предусмотренным законом для прекращения договора о доверительном управлении имуществом. В настоящее время такого закона нет, следует ожидать под-

робного урегулирования соответствующего договора в части второй ГК. В частности, нормы о договоре доверительного управления имуществом должны урегулировать форму и содержание договора, источники выплаты доверительному управляющему вознаграждения, права, обязанности и ответственность доверительного управляющего и др.

Вместе с тем до принятия второй части ГК следует признать, что объем прав доверительного управляющего имуществом подопечного не может быть шире объема прав опекунов и попечителей и, следовательно, на действия доверительного управляющего должны распространяться правила, содержащиеся в пп. 2 и 3 ст. 37 ГК.

### **Патронаж над дееспособными гражданами**

Это также новый институт, установленный ст. 41 ГК. Патронаж означает, что по просьбе дееспособного гражданина, который по состоянию физического здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права, а также исполнять обязанности, орган опеки и попечительства назначает ему, с его согласия, попечителя (помощника). Особенность правового положения помощника заключается в том, что он исполняет свои обязанности не в силу решения органа опеки и попечительства о его назначении, а на основании договора поручения или договора о доверительном управлении имуществом, который заключается с самим подопечным.

### **Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление умершим**

1. Если гражданин отсутствует в месте своего жительства продолжительное время и не подает о себе вестей, в интересах его семьи, кредиторов, других лиц возникает необходимость устранить возникшую неопределенность.

С этой целью он может быть признан безвестно отсутствующим (ст. 42) или объявлен умершим (ст. 45). Признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление умершим производится судом в особом порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством (ст. ст. 252—257 ГПК).

Гражданин может быть признан безвестно отсутствующим, если в месте его жительства нет сведений о нем в течение одного года и принятые судом меры к получению таких сведений не дали результатов. Признание гражданина безвестно отсутствующим влечет определенные последствия: право собственности не прекращается и в случае необходимости его имущество на основании решения суда передается в доверительное управление (см. комментарий к ст. 38). Из принадлежащего ему имущества выдаются средства на содержание лиц, имеющих на это право, удовлетворяются требования кредиторов (ст. 43). Безвестно отсутствующий может быть признан утратившим право на жилую площадь (ст. 60 Жилищного кодекса РФ). По заявлению его супруга в органах ЗАГС производится расторжение брака (ст. 39 КоБС).

Явка лица, признанного безвестно отсутствующим, или обнаружение его места пребывания влечет отмену решения суда и соответственно отменяется управление его имуществом.

2. Если в месте жительства гражданина нет сведений о нем в течение пяти лет, он может быть объявлен умершим (в ГК 1964 года этот срок равнялся трем годам).

Если есть основания предполагать, что гражданин погиб от определенного несчастного случая (авиакатастрофа, кораблекрушение и т. п.) либо пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью (при землетрясении, наводнении, обвалах в горных экспедициях и т. п.), срок сокращается до шести месяцев.

Военнослужащий или любой другой гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен умершим лишь по истечении двух лет со дня прекращения военных действий.

Объявление гражданина умершим — это юридическая смерть. На основании решения суда производится регистрация смерти в органах ЗАГС и наступают те же последствия, что и при физической смерти.

Однако в отличие от физической юридическая смерть не всегда безвозвратна. Если гражданин фактически жив (он явился либо поступили сведения о его месте пребывания), новым решением суда отменяется решение об объявлении его умершим и на этом основании аннулируется запись о его смерти.

Гражданин вправе потребовать и возврата своего имущества. Но для этого установлены особые правила: лица, к которым его имущество перешло безвозмездно (в порядке наследования, по договору дарения), обязаны возвратить ему все сохранившееся к моменту его явки. Это правило не распространяется на деньги и ценные бумаги, которые не могут быть востребованы у так называемых "добросовестных приобретателей", то есть у тех, кто, получая их, не знал и не должен был знать, что лицо, объявленное умершим, фактически живо. Если же имущество перешло к другим лицам по возмездным сделкам (по договору купли-продажи, мены и др.), эти лица обязаны возвратить имущество лишь в случае, если будет доказано, что, приобретая имущество, они знали, что гражданин фактически жив. При невозможности возврата имущества в натуре эти лица обязаны возместить его стоимость (ст. 46).

## **Регистрация актов гражданского состояния**

Некоторые события и действия в сфере личной жизни граждан порождают права и обязанности, которые имеют значение для самих граждан, а также безразличны для государства и общества. Для важнейших из таких актов гражданского состояния установлена обязательная государственная регистрация.

Нормы, посвященные регистрации актов гражданского состояния, прежде содержались в Кодексе о браке и семье РСФСР. В настоящее время ст. 47 ГК установила общие положения такой регистрации. В ней указано, какие акты гражданского состояния должны быть зарегистрированы: рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени и смерть гражданина. Установлен

порядок регистрации и выдачи свидетельства о регистрации, предусмотренны возможность и порядок изменения и исправления, аннулирования и восстановления актов записей.

Как правило, изменение и исправление записей производится самим органом записи актов гражданского состояния. Если при рождении ребенка у матери, не состоявшей в зарегистрированном браке, запись об отце ребенка в книге записей рождений произведена по фамилии матери, а имя и отчество ребенка — по ее указанию, то впоследствии эта запись может быть изменена, если поступило заявление отца и матери ребенка об этом либо отцовство установлено решением суда.

В записи о рождении ребенка может быть изменена фамилия на фамилию другого супруга, если на это дал согласие орган опеки и попечительства по ходатайству того из родителей, с которым после расторжения брака остался проживать ребенок.

Однако если по поводу внесения изменения или исправления в актовую запись возникнет спор, а также если орган записи актов гражданского состояния отказывается внести исправления или изменения, заинтересованное лицо вправе обратиться в суд.

Аннулирование и восстановление записей актов гражданского состояния производится во всех случаях по решению суда.

В п. 4 ст. 47 ГК предусмотрено принятие закона об актах гражданского состояния, в котором будут определены органы, осуществляющие регистрацию актов гражданского состояния, а также предусмотрен порядок регистрации, формы актовых книг и свидетельств и т. п. В настоящее время до принятия соответствующего закона необходимо руководствоваться ст. 148—159 КоБС в той части, в которой они не противоречат ст. 47 ГК.

## ГЛАВА 4. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА (ст. 48—123)

### § 1. Основные положения (ст. 48—65)

#### Понятие юридического лица

Статья 48 ГК воспроизводит ст. 11 Основ. В приведенном в ней определении юридического лица закреплены признаки соответствующей конструкции. Решающий из них — **имущественная обособленность**. Именно ее выражает содержащееся в ст. 48 указание на то, что юридическое лицо "имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество". При этом под "обособленным имуществом" подразумевается имущество в его широком значении, включающем вещи, права на вещи и обязанности по поводу вещей. Данная норма предполагает, что имущество юридического лица обособляется от имущества его учредителей, а если речь идет об организации, построенной на началах членства, то есть корпорации, — от имущества ее членов. Свое конкретное выражение имущественная обособленность находит в том, что юридическое лицо в зависимости от его вида должно иметь либо самостоятельный баланс (коммерческая организация), либо самостоятельную смету (некоммерческая организация).

Второй конституирующий признак юридического лица, включены в его определение, — **самостоятельная имущественная ответственность**. Юридическое лицо "отвечает по своим обязательствам этим (то есть обособленным, — Авт.) имуществом". Если иное не предусмотрено в законе или в учредительных документах, ни учредители, ни участники юридического лица не отвечают по его долгам и точно так же юридическое лицо не отвечает по долгам учредителей (участников).

Третий признак юридического лица — **самостоятельное выступление в гражданском обороте от своего имени**. Он означает, что "юридическое лицо может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде".

Наконец, четвертый признак, не включенный в комментируемую статью, но предполагаемый ею, именуется обычно "**организационным единством**". Из него следует, что юридическое лицо обладает соответствующей устойчивой структурой. Выступление юридического лица как единого целого обеспечивается тем, что во главе соответствующего образования стоят наделенные весьма определенной компетенцией органы, которые осуществляют внутреннее управление юридическим лицом и действуют от его имени во вне. Те, кто находятся внутри юридического лица — руководители, работники, должны знать, что представляет собой соответствующее образование, чем оно будет заниматься, кто и как управляет им, что представляет собой его имущество и др. Это же важно и для тех, кто вступает или только намеревается вступить с данным образованием в правовые отношения.

Перечисленные и многие другие связанные с ними вопросы закрепляются в учредительных документах юридического лица (ст. 52 ГК). Из приведенного признака вытекает еще одно требование: каждое юридическое лицо должно создаваться и действовать на основе определенных, составленных в соответствии с законом учредительных документов.

Юридическим лицом является только такое образование, которое удовлетворяет всем указанным выше признакам. Для того, чтобы облегчить положение участников гражданского оборота, и прежде всего тех из них, кто решает для себя вопрос о заключении договора с соответствующим образованием, установлена обязательная государственная регистрация юридических лиц. Включение того или иного образования в единый реестр юридических лиц (см. ст. 51 ГК) служит необходимым, достаточным и вместе с тем бесспорным доказательством того, что данное образование признано в установленном порядке юридическим лицом.

Коллективные образования, которые не являются юридическими лицами, не вправе выступать в гражданском обороте ни от своего, ни от чужого имени.

### **Виды юридических лиц и их классификация**

Статьи 48 и 50 ГК последовательно исходят из того, что юридическими лицами могут признаваться только такие образования, которые построены по одной из указанных в самом законе моделей. Таким образом, принцип конструирования юридических лиц прямо противоположен тому, который используется для создания договоров. Участники гражданского оборота могут заключать договоры, как названные в законе ("поименованные"), так

и прямо в законе не указанные ("непоименованные"). В отличие от этого любое юридическое лицо должно непременно строиться по модели, которая известна законодателю и им урегулирована.

Наиболее общим образом принцип "замкнутого" перечня юридических лиц выражен в п. 2 ст. 50 ГК, из которого следует, что гражданской правоспособностью могут обладать только такие коммерческие организации, которые прямо названы в этом пункте. И только некоммерческие организации в силу п. 3 той же статьи могут создаваться как в форме поименованных в ГК, так и "в других формах, предусмотренных законом". При этом следует указать на то, что содержащийся в п. 3 ст. 50 ГК перечень некоммерческих организаций не охватывает всех названных в ГК видов таких организаций. Речь идет об упомянутом в ст. 291 товариществе собственников жилья, представляющем собой некоммерческую организацию, создаваемую и действующую в соответствии со специально посвященным этому виду товариществ законом.

Принцип "замкнутости" проведен и применительно к отдельным группировкам коммерческих юридических лиц (так, пп. 2 и 3 ст. 66 ГК ограничивают круг возможных видов хозяйственных обществ и товариществ, ст. 113 — унитарных предприятий). Кроме того, особо выделены дочерние и зависимые общества, которые, однако, не признаются самостоятельными видами юридических лиц, поскольку предполагается, что они строятся по модели какого-либо хозяйственного общества (ст. 105, 106 ГК).

Замкнутость круга допускаемых законом видов юридических лиц, но также лишь по отношению к коммерческим организациям, подтверждает и Вводный закон.

В нем предусмотрено (ст. 6), что со дня опубликования части первой ГК "коммерческие организации могут создаваться исключительно в тех организационно-правовых формах, которые предусмотрены для них главой 4 Кодекса". В этой связи Вводный закон определяет, в какие именно виды юридических лиц, указанные в Кодексе, должны трансформироваться не имеющие в нем аналогов коммерческие организации, существовавшие к моменту вступления Кодекса в силу.

Классификация юридических лиц проводится в ГК дважды: в п. 2 ст. 48 и в ст. 50. И та и другая классификация имеют важное значение, поскольку в обоих случаях отнесение соответствующего вида юридических лиц к той или иной группе предопределяет его особый правовой режим. В п. 2 ст. 48 в качестве основания классификации используется соотношение в правах учредителей (участников) и самого юридического лица. Это дало возможность Кодексу (аналогичное деление было проведено и в п. 2 ст. 11 Основ) указать три модели юридических лиц.

Сущность **первой модели** состоит в том, что учредители (участники) с передачей юридическому лицу соответствующего имущества полностью утрачивают свои вещные права на него. Не имеют они таких прав и по отношению к приобретенному имуществу. Соответственно и переданное учредителями (участниками) и приобретенное самим юридическим лицом имущество признается принадлежащим ему на праве собственности. Утрачивая вещные права, учредитель (участник) взамен приобретает права обязательственные — права требования к юридическому лицу. Подразумевают-



ся, в частности, права, принадлежащие члену организации: участвовать в управлении ею, получать дивиденды и др.

По этой первой модели строятся хозяйственные товарищества и хозяйственные общества, а также производственные и потребительские кооперативы, то есть юридические лица — корпорации.

**Вторая модель** отличается тем, что учредитель, передавая юридическому лицу во владение, пользование и распоряжение соответствующее имущество, продолжает оставаться его собственником. Учредитель признается собственником и всего того, что юридическое лицо приобретает в дальнейшем в процессе своей деятельности. Тем самым вещными правами на одно и то же имущество обладают учредитель-собственник и само юридическое лицо, которому имущество принадлежит на производном от собственности праве хозяйственного ведения (ст. 294, 295 ГК) или оперативного управления (ст. 296). Комментируемая статья относит к юридическим лицам, использующим указанную модель, государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также финансируемые собственниками учреждения, в частности, в случаях, когда в роли собственника выступает Российская Федерация, субъект Федерации или муниципальное образование (имеются в виду министерства, ведомства, школы, институты, больницы и т. п.).

Наконец, **третья модель** предполагает, что юридическое лицо становится собственником всего принадлежащего ему имущества. При этом в отличие от первой и второй модели в указанном случае учредители (участники) никакими имущественными правами по отношению к юридическому лицу — ни обязательственными, ни вещными — не обладают. К числу таких юридических лиц относятся общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

Различие между тремя указанными моделями наглядно проявляется, в частности, в момент ликвидации юридического лица. Участники юридического лица, построенного по первой модели, вправе претендовать на часть оставшегося имущества, которая соответствует их доле (половину, четверть и т. п.). Учредитель юридического лица, построенного по второй модели, получает все, что осталось после расчетов с кредиторами. При третьей модели учредители (участники) никаких прав на оставшееся имущество вообще не приобретают.

Вторая классификация, также известная Основам (ст. 18), носит двухчленный характер. Статья 50 разделила все юридические лица на "коммерческие" и "некоммерческие" организации. Основанием послужила цель осуществляемой организацией деятельности. Коммерческими признают организации, которые имеют основной целью извлечение прибыли, а некоммерческими — те, которые такой цели не преследуют и полученную прибыль не распределяют.

К числу коммерческих юридических лиц относят хозяйственные товарищества и общества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные предприятия, а некоммерческих — потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации (объединения), финансируемые собственником учреждения, благотворительные и иные фонды, а также некоторые другие обладающие указанными признаками юридические лица, предусмотренные законом.

Некоммерческим организациям предоставляется право заниматься предпринимательской деятельностью, но лишь при одновременном наличии двух условий: эта деятельность должна, во-первых, служить достижению целей, поставленных перед организацией, и, во-вторых, по своему характеру соответствовать этим целям.

### **Правоспособность юридического лица**

ГК (ст. 49) внес ряд существенных новелл в решение вопросов, связанных с правоспособностью юридических лиц, по сравнению с Гражданским кодексом 1964 года и Основами.

Кодекс 1964 года (ст. 26) предусматривал, что юридические лица наделены гражданской правоспособностью в соответствии с установленными целями их деятельности. В этом выражался так называемый "принцип специальной правоспособности". Из него в силу ст. 50 того же Кодекса следовало, что "недействительна сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями, указанными в его уставе...". Именно эта статья была использована в свое время, когда суд признал недействительными договоры продажи компьютеров различным организациям, поскольку в уставе кооператива-продавца содержалось указание на то, что цель его деятельности составляет удовлетворение потребностей граждан (не юридических лиц).

Общим для всех видов юридических лиц образом этот принцип был закреплен в ст. 12 Основ.

И только Положение об акционерных обществах, утвержденное постановлением Совета Министров РСФСР от 25 декабря 1990 года<sup>1</sup>, полностью отказалось от указанного принципа, признав, что "общество вправе совершать все действия, предусмотренные законом. Деятельность общества не ограничивается оговоренной в уставе. Сделки, выходящие за пределы уставной деятельности, но не противоречащие действующему законодательству, признаются действительными" (п. 6 ст. 1 Положения).

ГК 1994 года занял среднюю позицию в рассматриваемом вопросе. В соответствии со ст. 49 принцип специальной правоспособности действует в отношении только прямо указанных в нем видов юридических лиц. Все они могут совершать только такие действия, которые соответствуют целям их деятельности, предусмотренным в уставе или ином учредительном документе, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Указанное требование распространяется на учреждения и иные некоммерческие организации, а наряду с ними на отдельные коммерческие юридические лица — унитарные предприятия и некоторые другие прямо указанные в законе коммерческие организации. И наоборот, хозяйственные товарищества и общества, а равно производственные кооперативы, представляющие собой коммерческие организации, построенные на началах членства, могут иметь гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом (примером такого запрета может служить содержащееся в п. 3 ст. 109 ГК указание на то, что "кооператив не вправе выпускать акции").

---

<sup>1</sup> СП РСФСР, 1991, № 6, ст. 92.

Учредители (участники) юридического лица, на которое не распространяются правила о специальной правоспособности, могут вместе с тем сами, но непременно достаточно определенно, ограничить его правоспособность путем соответствующего указания в учредительных документах. Например, в уставе акционерного общества, созданного для осуществления какой-либо производственной деятельности, может быть предусмотрен прямой запрет на его участие в различного рода биржевых или иных рискованных сделках. Различие в указанных ситуациях (ограничение правоспособности в силу указаний закона или учредительных документов) влечет за собой и различие в последствиях.

Заклученная государственным или муниципальным унитарным предприятием либо некоммерческой организацией сделка, противоречащая целям, указанным в учредительных документах, является в силу ст. 168 ничтожной, то есть недействительной, независимо от решения суда, поскольку она не соответствует требованиям ст. 49. В отличие от этого сделка, совершенная в нарушение самоограниченной правоспособности, оспорима (то есть недействительна только в силу судебного решения). Имеется в виду, что в соответствии со ст. 173 может быть признана недействительной сделка, которая не соответствует целям деятельности юридического лица, "определенно ограниченным в его учредительных документах", по иску самого юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего надзор за деятельностью юридического лица. Однако такое решение допускается лишь при том обязательном условии, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности.

ГК допускает и иные случаи ограничения правоспособности юридического лица независимо от того, распространяется ли на него принцип специальной или общей правоспособности. Прежде всего это связано с тем, что для осуществления весьма широкого набора разнообразных видов деятельности признано необходимым иметь выдаваемые компетентными органами соответствующие разрешения (лицензии). Отнесение к такого рода деятельности после вступления в силу ГК может быть осуществлено только законом. При применении этой нормы нужно иметь в виду указание, содержащееся во Вводном законе: "Изданные до введения в действие части первой Кодекса нормативные акты Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и применяемые на территории Российской Федерации постановления Правительства СССР по вопросам, которые согласно части первой Кодекса могут регулироваться только федеральными законами, действуют впредь до введения в действие соответствующих законов". В частности, это относится и к постановлению Совета Министров РФ от 27 мая 1993 года № 492 "О полномочиях органов исполнительной власти краев, областей, автономных образований, городов федерального значения по лицензированию отдельных видов деятельности"<sup>1</sup>. В нем содержится указание на 27 видов деятельности, подлежащих лицензированию.

Лицензирование теперь охватывает самый широкий круг видов деятельности, и среди них такие, как банковская, биржевая, страховая, медицин-

---

<sup>1</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 22, ст. 2033.

ская, строительная, транспортная, общественное питание и др. Из изданных после вступления в силу соответствующей главы ГК законодательных актов, посвященных лицензированию отдельных видов деятельности, можно указать на законы: от 25 января 1995 года "Об информации, информатизации и защите информации"<sup>1</sup> (организации, которые специализируются на формировании федеральных информационных ресурсов и (или) информационных ресурсов совместного ведения на основе договора, обязаны получить лицензию на этот вид деятельности в органах государственной власти); от 20 января 1995 года "О связи"<sup>2</sup> (деятельность физических и юридических лиц, связанная с предоставлением услуг связи, осуществляется на основании должным образом полученной и оформленной для этой цели лицензии; выдача, изменение условий или продление сроков действия лицензий на право деятельности в области связи, а также прекращение действия лицензий производятся Министерством связи Российской Федерации; лицензии или любые предоставляемые ими права могут быть переданы полностью или частично одним юридическим лицом другому юридическому лицу не иначе как после получения последним новой лицензии), от 8 февраля 1995 года "О недрах", измененный и дополненный<sup>3</sup> (права и обязанности пользователя недр возникают с момента получения лицензии на пользование недрами; лицензия предоставляется совместно органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации и федеральным органом управления государственным фондом недр или его территориальным подразделением, а в случаях, предусмотренных Законом, — федеральным органом управления государственным фондом недр или его территориальным подразделением; оформление, регистрация и выдача лицензии на пользование недрами осуществляются федеральным органом управления государственным фондом недр или его территориальным подразделением).

Согласно ст. 6 Вводного закона, в отличие от всей части первой ГК, его четвертая глава, посвященная юридическим лицам, вводится в действие со дня официального опубликования Кодекса, то есть с 8 декабря 1994 года. Следовательно, утвержденный постановлением Правительства РФ от 24 декабря 1994 года Порядок ведения лицензионной деятельности в той части, которая относится к перечислению подлежащих лицензированию видов деятельности, не действует, поскольку начиная с 8 декабря 1994 года перечень таких видов деятельности в силу комментируемой статьи должен определяться только законом.

Нормы Положения, не связанные с определением видов лицензируемой деятельности, обладают необходимой юридической силой. Так, в соответствии с Положением правовое значение лицензии состоит в том, что она признается официальным документом, который разрешает осуществление указанного в ней вида деятельности в течение установленного срока, а также определяет условия осуществления этой деятельности.

Порядок ведения лицензионной деятельности определяет, кто и в каком порядке выдает лицензии, содержит исчерпывающий перечень оснований для отказа в выдаче лицензии, ее срок (он устанавливается в зависимости

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 8, ст. 609.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 8, ст. 600.

<sup>3</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 10, ст. 623.

от вида деятельности, но не должен составлять менее трех лет, кроме случаев, когда сам заявитель ходатайствует о выдаче лицензии на более короткое время).

Держатель лицензии не вправе передавать ее. В случае ликвидации юридического лица принадлежащая ему лицензия прекращает автоматически свое действие (допускается переход лицензии лишь в установленном порядке и только в случаях реорганизации юридического лица — держателя лицензии).

Установлены специальные правила относительно приостановления лицензии и ее досрочной отмены.

Решения и действия органов, в компетенцию которых входит выдача лицензии, могут быть обжалованы в установленном порядке в суде.

Все юридические лица независимо от того, распространяется на них принцип специальной правоспособности или нет, могут быть ограничены в правах, но только в случаях и в порядке, предусмотренных законом. Прежде всего речь идет об ограничениях, которые исходят от компетентных органов. Все те органы, которым предоставлено право выдачи лицензии, могут отобрать ее либо заменить другой, сужающей в том или ином отношении возможность осуществлять соответствующую деятельность и тем самым совершать связанные с нею сделки.

Помимо указанных персональных ограничений правоспособности имеются ограничения общего характера. Так, в частности, занятие отдельными видами деятельности разрешено лишь определенным юридическим лицам и тем самым должно считаться запрещенным для всех остальных участников гражданского оборота. Примером может служить деятельность, которая составляет государственную монополию. Соответствующий перечень был включен в Закон о предприятиях и предпринимательской деятельности, который утратил силу с момента вступления в действие ГК. Вместе с тем сохранили свою силу указания на исключительный характер определенных видов деятельности, которые предусмотрены в ряде специальных актов (в частности, имеются в виду законы о страховой, банковской, биржевой и некоторых других видах деятельности).

Основанное на законе ограничение правоспособности может иметь и другую форму: когда в соответствующем акте предусмотрено, какой именно деятельностью юридическое лицо заниматься не может. Так, в Законе о страховании установлено, что предметом непосредственной деятельности страховщика не может быть производственная, торговая, предпринимательская и банковская деятельность. Закон о банках запрещает им совершать операции по производству и торговле материальными ценностями, а также по страхованию всех видов, за исключением страхования валютных и кредиторских рисков. В соответствии с Законом о них биржи не могут заниматься торговой, торгово-посреднической и иной деятельностью, непосредственно не связанной с организацией биржевой торговли. Там же предусмотрено, что биржа не вправе осуществлять вклады, приобретать доли (паи), акции предприятий, учреждений и организаций, если указанные предприятия, учреждения и организации не ставят целью осуществление биржевой деятельности.

ГК определяет моменты начала и конца правоспособности. Правоспособность юридического лица начинается в момент его создания и прекра-

шается в момент завершения ликвидации юридического лица. Точно так же право осуществления лицензируемой деятельности возникает в момент получения лицензии, а прекращается — в момент истечения срока ее действия (если иное не указано в законе или ином правовом акте).

### **Государственная регистрация юридических лиц**

В зависимости от их вида юридические лица создаются по воле либо собственников (например, учреждения и унитарные предприятия), либо их будущих членов (например, хозяйственные товарищества и общества), либо тех, кто вносит имущественные вклады, не становясь участниками юридического лица (например, фонды). Несмотря на существенное различие отдельных видов юридических лиц, при их создании государство всегда осуществляет контроль за этой процедурой. Указанная функция государства реализуется в ходе государственной регистрации юридических лиц, которой посвящена ст. 51 Кодекса.

Эта статья воспроизводит п. 3 ст. 13 Основ. Она устанавливает общий для всех юридических лиц порядок регистрации. Соответственно предусмотрено, что, во-первых, все юридические лица должны пройти государственную регистрацию в органах юстиции; во-вторых, вводится единый для всей страны государственный реестр юридических лиц; в-третьих, органы, осуществляющие государственную регистрацию, должны проверять соблюдение установленного порядка создания юридического лица, а также соответствие его учредительных документов закону; в-четвертых, отказ в государственной регистрации может быть оспорен в суде.

До введения в действие закона о регистрации юридических лиц применяется действующий порядок регистрации (ст. 8 Вводного закона). Этот порядок отличается от того, который предусмотрен ГК, а ранее был установлен Основами. Имеется в виду, что государственная регистрация производится не только органами юстиции, но и некоторыми другими органами. Наибольшее распространение пока имеет регистрация юридических лиц муниципальными органами. В ряде случаев для этой цели создаются специальные регистрационные палаты. Государственная регистрация предприятий с иностранными инвестициями и ведение государственного реестра предприятий с иностранными инвестициями, как и аккредитация представительства иностранных компаний, возложена на Государственную регистрационную палату при Министерстве экономики РФ<sup>1</sup>.

Действующими в настоящее время являются ст. 34 и 35 Закона о предприятиях и предпринимательской деятельности, посвященные порядку государственной регистрации предприятий, а также основаниям отказа в регистрации (данные статьи единственные из этого акта, сохранившие свою силу в соответствии со ст. 2 Вводного закона), а также утвержденное Указом Президента РФ от 8 июля 1994 года № 1482 Положение о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности<sup>2</sup>. Нормы Положения имеют более широкую сферу действия по сравнению с Законом о предприятиях и предпринимательской деятельности, поскольку

---

<sup>1</sup> См. постановление Правительства РФ от 6 июня 1994 года № 655 "О Государственной регистрационной палате при Министерстве экономики Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ, 1994, № 8, ст. 866.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 11, ст. 1194.

распространяются как на коммерческие, так и некоммерческие организации, если в соответствии с их уставом последним предоставлено право осуществлять предпринимательскую деятельность. За пределами Положения остается создание предприятий в процессе приватизации (регистрация последних осуществляется в особом порядке). На случаи создания предприятий с иностранными инвестициями действие Положения хотя и распространяется, но с учетом особенностей, предусмотренных Законом РСФСР "Об иностранных инвестициях".

В Положении содержится перечень документов, которые необходимо представлять для государственной регистрации, — устав, утвержденный учредителями, решение о создании или договор учредителей, подтверждение оплаты не менее 50 процентов уставного капитала предприятия, а также перечисляются требования, предъявляемые к каждому из таких документов.

Положением определен размер уставного капитала (фонда) предприятия, который должен составлять не менее 1000-кратной величины размера минимальной оплаты труда, установленного законодательством на дату представления устава для регистрации.

Положение запрещает органу, который осуществляет государственную регистрацию, требовать представления документов, подтверждающих место нахождения предприятия, указанного в учредительном документе. В этой связи третьи лица не вправе предъявлять указанному органу требования о возмещении ущерба, причиненного недостоверностью информации об указанном в учредительном документе месте нахождения юридического лица.

Статьи 34 и 35 Закона о предприятиях и предпринимательской деятельности и Указ предусматривают различные последствия установления регистрирующим органом нарушения установленного порядка создания юридических лиц и несоответствия учредительных документов требованиям законодательства. Указ предусматривает, что в таких случаях регистрирующий орган ставит в известность обо всем этом предприятие, а при его отказе устранить обнаруженные недостатки сам регистрирующий орган обращается в суд. В отличие от этого Закон считает, что указанные обстоятельства служат достаточным основанием для отказа в регистрации. А если предприятие с этим не согласно, именно оно вправе обратиться с жалобой на действия органа в суд. Учитывая, что Закон является актом более высокого уровня по отношению к Указу, необходимо руководствоваться в соответствующих случаях порядком, предусмотренным ст. 35 Закона. Заинтересованные лица вправе обращаться в арбитражный суд с требованием признать запись о произведенной государственной регистрации полностью или в определенной части недействительной. При удовлетворении этого требования арбитражным судом запись о регистрации аннулируется либо в нее вносятся соответствующие изменения.

Юридическое лицо признается созданным с момента включения его в единый государственный реестр. Сведения о включении юридического лица в реестр, а равно об исключении из него должны быть опубликованы в установленном порядке.

#### **Учредительные документы юридического лица**

ГК (ст. 52) определяет обязательный состав учредительных документов, предъявляемые к ним требования, а также порядок их изменения.

Учредительными документами являются учредительный договор и устав (либо только учредительный договор). При этом учредительный договор заключается учредителями, а устав утверждается учредителями (участниками). Если юридическое лицо создается одним учредителем, оно действует на основе утвержденного этим учредителем устава. В виде исключения некоммерческие организации в предусмотренных законом случаях могут действовать на основе общего положения об организациях данного вида (например, средние специальные учебные заведения<sup>1</sup>).

Пункты 1 и 2 ст. 52 ГК в основном совпадают с п. 2 ст. 13 Основ, но есть некоторые отличия. Одно из них состоит в том, что ГК допускает случай создания определенных юридических лиц одним учредителем.

Статья 52 устанавливает единый для всех юридических лиц набор данных, которые необходимо включать в учредительные документы. Эти данные конкретизируются, детализируются и дополняются другими статьями ГК, а также специальными законами, посвященными отдельным видам юридических лиц. Имеются в виду статьи, относящиеся к полному товариществу (ст. 70), товариществу на вере (ст. 83), акционерным обществам (пп. 1 и 3 ст. 98), производственным кооперативам (п. 2 ст. 108), потребительским кооперативам (п. 2 ст. 116), фондам (п. 4 ст. 118), а также ассоциациям и союзам (ст. 122).

В случаях, когда в состав учредительных документов входит учредительный договор, в нем должны содержаться указанные в ч. 2 п. 2 комментируемой статьи условия (имеются в виду обязательство образовать юридическое лицо, определение порядка совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему имущества учредителями и участия в его деятельности, а также условия и порядок распределения прибыли и убытков между участниками, управления им и выхода учредителей (участников) из его состава). Перечисленные условия относятся к числу существенных для данного договора, а потому в силу п. 1 ст. 432 ГК учредительный договор должен считаться заключенным лишь с момента, когда стороны достигнут согласия по этим, а также всем другим условиям, относительно которых по заявлению хотя бы одного из учредителей должно быть достигнуто согласие либо их необходимость предусмотрена в законе (в частности, в законе, посвященном данному виду юридических лиц).

Независимо от вида юридического лица в учредительных документах нужно указать его наименование и место его нахождения, а также порядок управления им. В отличие от Основ ГК предполагает, что указание предмета и целей необходимо только для юридических лиц, чья правоспособность признается Кодексом специальной, то есть для некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законом случаях и других коммерческих организаций. Вместе с тем предмет и цели могут содержаться также в учредительных документах всех других организаций, в частности хозяйственных товариществ и обществ, если учредители (участники), как уже отмечалось, захотят ограничить правоспособность юридического лица. Однако такое ограничение должно быть определенным образом выражено в учредительных документах. Необходимость во включении в уч-

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 27, ст. 2893.



редительные документы указания на предмет и цели деятельности юридического лица может быть предусмотрена в законе.

ГК содержит норму (п. 3 ст. 52) о порядке внесения изменений в учредительные документы. Изменения приобретают юридическую силу для третьего лица с момента их государственной регистрации, а при наличии специальных указаний в законе — с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию юридических лиц. В целях защиты интересов третьих лиц установлено: если такие лица действовали с учетом фактически совершенных изменений в учредительных документах организации, она, равно как и ее учредители (участники), не вправе ссылаться на то, что соответствующие изменения в учредительных документах еще не были к тому времени зарегистрированы.

### **Органы юридического лица**

Органом является часть юридического лица, которая формирует и выражает воле его волю. Именно через свои органы юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности (п. 1 ст. 53 ГК).

Состав органов и их компетенция определяются законом, иными правовыми актами и учредительными документами, а порядок назначения (избрания) — законом и учредительными документами.

Общие указания на этот счет конкретизируются в самом ГК применительно к отдельным видам юридических лиц. Так, установлено, что в полном товариществе дела ведутся всеми участниками сообща (ст. 72), в товариществе на вере управление (ведение дел) осуществляют только полные товарищи (ст. 84), в обществах с ограниченной или с дополнительной ответственностью создается высший орган — общее собрание участников, а также подчиненный ему исполнительный орган — единоличный или коллегиальный (ст. 91 и п. 3 ст. 95), в акционерном обществе высшим органом также является общее собрание участников (акционеров), а исполнительным, в зависимости от числа акционеров, либо коллегиальный (правление), либо единоличный (директор, генеральный директор); если общество насчитывает более 50 членов, учреждается еще один орган — наблюдательный совет (ст. 103). В производственном кооперативе, как и в других корпорациях, функционирует общее собрание членов — высший орган, правление и (или) его председатель — исполнительный орган (ст. 110). В отличие от корпоративных юридических лиц унитарные предприятия имеют только один, к тому же единоличный орган — руководителя (ст. 113). Различаются органы, созданные только для формирования воли юридического лица, и те, которые одновременно выражают его волю вовне. Последние для совершения сделок от имени юридического лица не нуждаются в доверенности, однако лишь при условии, если они действуют в рамках предусмотренной законом, иным правовым актом или учредительными документами компетенции. Особенность унитарных предприятий составляет то, что в них руководитель, назначенный собственником либо уполномоченным собственником лицом и им подотчетный, является одновременно единственным волеобразующим и волеизъявляющим органом.

В виде общего правила в корпоративных организациях волеизъявляющий орган формируется путем выборов.

Пункт 2 ст. 53 ГК посвящен приобретению гражданских прав и принятию обязанностей действиями участников корпоративной организации. Как предусмотрено в соответствующей норме, и приобретение прав, и принятие обязанностей возможно лишь в случаях, когда на этот счет имеются прямые указания в законе. В самом ГК данный вопрос урегулирован применительно к полным товариществам и товариществам на вере: в том и в другом юридическом лице все полные товарищи вправе действовать от его имени. В остальных корпорациях участники, не отличаясь в этом смысле от всех других лиц, вправе выступать от имени товарищества (общества) только при наличии доверенности.

Рассматриваемые случаи не следует смешивать с теми, когда члены корпорации в установленном порядке избраны органами юридического лица (директором, генеральным директором и т. п.).

Пункт 3 ст. 53 ГК определяет, как должен действовать орган юридического лица и каковы последствия нарушения им своих обязанностей. Действия органа должны быть осуществлены, во-первых, в интересах юридического лица, во-вторых, добросовестно и, в-третьих, разумно. При этом в силу п. 3 ст. 10 добросовестность и разумность действий органа предполагается.

Приведенный пункт регулирует лишь внутренние отношения юридического лица с его органом. Следовательно, нарушение указанных требований не может служить основанием для оспаривания действительности совершенных органом действий, в том числе заключенных им сделок (договоров).

Несоблюдение хотя бы одного из приведенных выше трех требований является вместе с тем достаточным основанием для признания действий органа противоправными и виновными. При этом из первого по счету требования вытекает недопустимость для органа (участника корпорации, о котором идет речь в п. 2 ст. 53 ГК) действовать в собственных интересах или в интересах третьего лица, не совпадающих с интересами самого общества (товарищества). Во всех случаях, когда нарушение приведенных требований органом повлекло за собой причинение убытков юридическому лицу, его учредители (участники) вправе (если иное не предусмотрено законом или договором) потребовать возмещения причиненных юридическому лицу убытков. Такие же требования могут быть заявлены и к руководителю унитарного предприятия, но, если иное не вытекает из закона, уже по нормам трудового, а не гражданского права.

### **Наименование и место нахождения юридического лица**

Наименование юридических лиц служит необходимым средством их индивидуализации, позволяя тем самым отличить одно из них от другого.

ГК (ст. 54) устанавливает два требования к наименованию. Первое общее: в наименовании должна быть предусмотрена организационно-правовая форма юридического лица (хозяйственное товарищество или хозяйственное общество определенного вида, унитарное предприятие, учреждение, фонд и т. п.). Другое относится только к организациям, на которые распространяется принцип специальной правоспособности, необходимо определить характер деятельности организации.

Наименование юридического лица, занимающегося предпринимательской деятельностью, называется фирмой (фирменным наименованием). Фирменное наименование юридического лица составляет объект особого права — права на фирму. Право на определенное фирменное наименование возникает с момента его регистрации.

Регистрация фирменного наименования осуществляется одновременно с государственной регистрацией самого юридического лица путем внесения данных о фирме в единый государственный реестр юридических лиц.

Право на фирму относится к категории исключительных прав и защищается от нарушений. Пункт 4 ст. 54 ГК устанавливает, что лицо, которое неправоммерно использует чужое зарегистрированное фирменное наименование, обязано по требованию организации, обладающей соответствующим правом, прекратить пользование им. Кроме того, потерпевшему предоставляется в таких случаях возможность требовать возмещения причиненных убытков (например, в связи с потерей части клиентуры).

Конкретизация содержащихся в ст. 54 общих указаний относительно содержания фирменного наименования включена применительно к отдельным видам юридических лиц в отдельные статьи ГК: п. 3 ст. 69 (полное товарищество), п. 4 ст. 82 (товарищество на вере), п. 2 ст. 87 (общество с ограниченной ответственностью), п. 2 ст. 95 (общество с дополнительной ответственностью), п. 3 ст. 107 (производственный кооператив), п. 3 ст. 116 (потребительский кооператив).

Юридическое лицо может выбрать любое фирменное наименование при условии, если оно уже не используется кем-либо иным. Однако приведенное правило знает определенные исключения. Прежде всего это относится к наименованиям "Россия", "Российская Федерация" и образованным на их основе словам и словосочетаниям в названиях государственных предприятий, учреждений и организаций. Все такие образования (за исключением профессиональных союзов и религиозных объединений) могут использовать указанные словосочетания только с согласия Правительства РФ и в установленном порядке<sup>1</sup>.

Некоторыми названиями могут пользоваться только соответствующие специализированные организации. Так, Закон о товарных биржах предусматривает, что предприятия, учреждения и организации, не отвечающие требованиям, предъявляемым к "биржам" и "товарным биржам", а также филиалы и другие обособленные подразделения указанных предприятий, учреждений, организаций не вправе использовать в своем названии слова "биржа" или "товарная биржа". Соответственно не допускается их государственная регистрация под наименованием, которое включает указанные слова в любом словосочетании.

Закон о банках установил, что термин "банк" может содержаться в фирменном наименовании лишь таких юридических лиц, которые имеют лицензию на право совершения банковской деятельности. Словосочетание "финансово-промышленная группа" можно включать в наименование толь-

---

<sup>1</sup> См. постановление Верховного Совета РФ от 14 февраля 1992 года № 2355-1 "О порядке использования наименований "Россия", "Российская Федерация" и образованных на их основе слов и словосочетаний в названиях организаций и других структур" // Ведомости РФ, 1992, № 10, ст. 470.

ко такого юридического лица, которое выбрано участниками группы в качестве представителя ее интересов после внесения в установленном порядке этого словосочетания в ее учредительные документы<sup>1</sup>.

Место нахождения юридического лица имеет ключевое значение при решении ряда вопросов материального и процессуального права. Так, в частности, местом, в котором должно быть исполнено обязательство, в зависимости от характера последнего признается место нахождения кредитора или место жительства должника (ст. 316 ГК).

Место нахождения юридического лица определяет, какой именно суд вправе разрешать конкретный спор (общее правило о подсудности гражданских дел состоит в том, что споры разрешаются по месту нахождения юридического лица-ответчика), какое именно законодательство должно применяться к возникшему спору в случаях, когда отношения спорящих сторон "осложнены иностранным элементом", что должно считаться местом заключения договора (ст. 444 ГК) или местом исполнения обязательств (ст. 316 ГК) и др.

ГК отказался от закрепленной в ст. 30 Гражданского кодекса 1964 года нормы о способе определения места нахождения юридического лица. Если ранее местом нахождения юридического лица считалось место нахождения его постоянно действующего органа — дирекции, правления и т. п., то теперь им признается место регистрации юридического лица. Указанная норма должна вступить в силу с момента принятия закона о регистрации юридических лиц. Есть и еще одна особенность нового ГК: в то время как ст. 30 ГК 1964 года носила исключительный характер, ст. 54 допускает отступление от нее — в учредительных документах в соответствии с законом может быть указано иное место нахождения.

И наименование и место нахождения юридического лица должны быть указаны в его учредительных документах.

### **Представительства и филиалы**

ГК (ст. 55) воспроизводит ст. 24 Основ с некоторыми отклонениями, не изменяющими ее смысла.

Легальное определение представительства включает четыре его признака: во-первых, это подразделение юридического лица; во-вторых, обособленное; в-третьих, расположенное вне места нахождения юридического лица; в-четвертых, представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

ГК, отказываясь от содержащейся в ст. 24 Основ формулы — представительство создается "для совершения от имени юридического лица сделок и иных правовых действий", ограничивается указанием лишь на то, что "представительство представляет интересы юридического лица". При этом учитывалось, что "представление интересов" всегда включает и совершение от имени представляемого (в данном случае — юридического лица) правовых действий.

Филиал отличается от представительства тем, что выполняет вне места расположения юридического лица не одну, а "все его функции или их

---

<sup>1</sup> См. п. 2 Положения о порядке ведения Реестра финансово-промышленных групп РФ, утвержденного постановлением Правительства РФ от 19 июня 1994 года № 707 // Собрание законодательства РФ, 1994, № 9, ст. 1008.

часть, в том числе функции представительства". Филиалы некоммерческих организаций, а также унитарных предприятий и некоторых других организаций, на которых распространяется принцип специальной правоспособности юридических лиц, могут выполнять только те функции, которые соответствуют целям деятельности, предусмотренным в учредительных документах юридического лица.

В отличие от этого филиалы коммерческой организации, на которую не распространяется принцип специальной правоспособности, могут заниматься любой не запрещенной законом деятельностью, если иное не вытекает из учредительных документов самого юридического лица или его филиала.

В правовом режиме филиалов и представительств много общего:

— и филиал, и представительство должны действовать на основе положения, утверждаемого юридическим лицом. Поэтому и филиал, и представительство, подобно самому юридическому лицу, приобретают и утрачивают свой статус с момента внесения соответствующих изменений (дополнений) в государственный реестр юридических лиц;

— руководители филиала и представительства назначаются на должность юридическим лицом;

— представительства и филиалы должны быть указаны в учредительных документах юридического лица;

— поскольку ни филиал, ни представительство самостоятельными субъектами права не являются, представителями юридического лица, с точки зрения ГК, признаются непосредственно руководители филиала и представительства и именно они (не представительство и не филиал) должны иметь доверенность юридического лица. С освобождением руководителя от его обязанностей доверенность автоматически утрачивает силу. Высший арбитражный суд РФ признает, что руководители обособленных подразделений, к числу которых отнесены также филиалы и представительства, должны иметь полномочия, оформленные доверенностью юридического лица либо предусмотренные в его уставе или в положении об обособленном подразделении. При этом в случае, когда полномочия были подобным образом оформлены, отсутствие в тексте договора, подписанного руководителем обособленного подразделения, указания на то, что договор заключен от имени юридического лица и по его уполномочию, само по себе не может служить основанием для признания такого договора недействительным. Напротив, предлагается считать, что указанный договор заключен от имени юридического лица<sup>1</sup>. Аналогичные указания содержатся в постановлении Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 2 декабря 1994 года "Об участии в арбитражном процессе обособленных подразделений юридических лиц"<sup>2</sup>. Позиция Высшего арбитражного суда РФ, допускающего наделение руководителя филиала и представительства необходимыми полномочиями и другим способом, кроме выдачи доверенности, вызывает определенные сомнения;

— и филиал, и представительство наделяются имуществом самим юридическим лицом. При этом обособленность имущества как филиала, так и

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1995, № 1, с. 83.

<sup>2</sup> Вестник ВАС РФ, 1994, № 3, с. 51—52.

представительства носит относительный характер, поскольку это имущество продолжает оставаться имуществом самого юридического лица. По данной причине взыскание по долгам юридического лица может быть обращено на имущество, выделенное филиалу и представительству, независимо от того, связаны долги юридического лица с деятельностью филиала и представительства или нет. Точно так же по долгам, связанным с деятельностью филиала и представительства, юридическое лицо несет ответственность всем принадлежащим ему имуществом.

У филиала и представительства имущество может находиться лишь на отдельном балансе, который представляет собой часть самостоятельного баланса юридического лица. На практике, однако, встречаются случаи, когда филиалы переводятся на самостоятельный баланс. Такие филиалы превращаются тем самым в юридические лица и соответственно ст. 55 не может к ним применяться. К такому же выводу следует прийти и применительно к "филиалам, отделениям, структурным подразделениям", о которых идет речь в утвержденном постановлением Правительства РФ от 7 марта 1995 года № 233 Типовом положении об образовательном учреждении дополнительного образования детей<sup>1</sup>. В нем предусмотрено, что учреждение может "иметь филиалы, отделения, структурные подразделения, которые по его доверенности могут осуществлять полностью или частично полномочия юридического лица, в том числе иметь самостоятельный баланс и собственные счета в банковских и других кредитных учреждениях". Тем самым совершенно четко разграничено имущество юридического лица и того, что именуется "филиалами, отделениями, структурными подразделениями", что следует считать невозможным для филиала и других аналогичных образований. В качестве примера можно сослаться на образование, именуемое "Приморским филиалом научно-производственного объединения "Энергия". В соответствии с постановлением Правительства РФ от 29 апреля 1994 года указанное образование признается "филиалом на правах юридического лица"<sup>2</sup>.

### **Ответственность юридического лица**

Уже Основы (ст. 15) предусматривали, что юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Действовавшие до этого статьи Гражданского кодекса 1964 года исходили из другого принципа: юридическое лицо должно было отвечать только тем имуществом, на которое допускалось обращение взыскания по его долгам. Гражданский кодекс 1964 года (ст. 98, 101 и 104), а также Гражданский процессуальный кодекс 1964 года (ст. 411—413) исключили из числа возможных объектов взыскания по долгам юридического лица принадлежащие ему основные средства (здания, сооружения и т. п.). Не допускалось обращение взыскания на оборотные средства, если только юридическое лицо могло доказать, что они необходимы ему для осуществления нормальной деятельности. В результате практически единственным объектом взыскания по долгам юридического лица до принятия Основ были только средства, хранившиеся на его банковском счете.

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 12, ст. 1053.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 3, ст. 243.

Статья 56 ГК воспроизвела по всем этим вопросам норму, содержащуюся в ст. 15 Основ. А это означает, что при отсутствии у юридического лица необходимых для погашения долга средств на счете в банке взыскание может быть обращено в равной мере и на находящиеся в натуральной форме оборотные средства (сырье, топливо, материалы, готовая продукция, полуфабрикаты и т. п.), и на основные средства юридического лица (здания, сооружения и т. п.). Вместе с тем ГК предусмотрел исключение из соответствующего правила. Как и Основы, ГК имеет в виду финансируемые собственником учреждения. Исключение из принципа — юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем своим имуществом — определено ГК исчерпывающим образом, а потому введение любого другого исключения возможно только при условии изменения самой ст. 56.

Особенность ответственности учреждения как особого вида юридических лиц состоит в том, что в силу п. 2 ст. 120 ГК оно отвечает по своим обязательствам только находящимися в его распоряжении денежными средствами. При решении вопроса об ответственности учреждения следует иметь в виду, что в силу ст. 298 ГК учреждение вправе самостоятельно распоряжаться связанными с осуществлением им различной деятельности доходами (примером могут служить доходы школы от сдачи в аренду принадлежащего ей помещения) и приобретенным за счет таких доходов имуществом (допустим, купленным школой за счет полученной арендной платы оборудованием). Очевидно, нет препятствий к тому, чтобы указанное имущество, находящееся на отдельном балансе, стало дополнительным по отношению к денежным средствам объектом взыскания по долгам учреждения.

В отличие от учреждения казенное (унитарное) предприятие, подобно всем остальным юридическим лицам, несет ответственность по долгам всем принадлежащим ему имуществом (п. 5 ст. 113 ГК). Однако учреждения и казенные предприятия объединяет то, что субсидиарную ответственность по их долгам несет собственник (ст. 115 и 120 ГК).

В роли субсидиарно ответственного лица применительно к учреждениям, в зависимости от того, кому оно принадлежит на праве собственности, выступают Российская Федерация, определенный субъект Федерации, муниципальное образование, общественная или религиозная организация и др. Применительно к казенным предприятиям субсидиарно ответственной признается только Российская Федерация, поскольку такие образования могут быть созданы только Российской Федерацией на базе принадлежащего ей как собственнику имущества.

Статья 399, посвященная регулированию субсидиарной ответственности как таковой, считает достаточным основанием для заявления требований кредитором к субсидиарному должнику то, что основной должник отказался погасить долг или кредитор в разумный срок не получил от должника ответ на предъявленное требование. В отличие от этого субсидиарная ответственность по долгам казенного предприятия наступает только при отсутствии у него имущества, а учреждения — при недостаточности денежных средств (ст. 115 и 120 ГК). Следовательно, кредитору для обращения своих требований к собственнику учреждения или казенного предприятия придется доказать не только факт неплатежа или отказа казенного предприятия или учреждения от платежа, но также и то, что он, кредитор, принимал для взыскания с основного должника меры, которые оказались безуспешными

вследствие отсутствия у казенного предприятия имущества, а у учреждения — не только денежных средств, но и имущества, приобретенного за счет доходов от осуществлявшейся им деятельности. Практически это означает необходимость привлекать по иску кредитора к участию в деле в качестве соответчиков как самого должника, так и субсидиарно ответственное за него лицо и возложить ответственность на того или другого с учетом действия ст. 115 и 120.

Ответственность юридического лица является самостоятельной. Эта ее особенность закреплена в п. 3 ст. 56 ГК и выражается в том, что учредители (участники) и собственники не отвечают по его долгам, а оно само не несет ответственности по долгам учредителей (участников).

Статья 56 (п. 3) также предусматривает определенное исключение из приведенной нормы. Речь идет о случаях, когда несостоятельность (банкротство) вызвана учредителями (участниками), собственником имущества либо другими лицами, которые имеют право давать обязательные для юридического лица указания или иным образом определять его действия. На каждого из этих лиц судом может быть возложена субсидиарная ответственность по долгам юридического лица. Приведенная норма воспроизводит п. 3 ст. 15 Основ с двумя особенностями.

Во-первых, расширен круг лиц, несущих солидарную ответственность по долгам юридического лица (Основы включали в него только собственников). Во-вторых, в соответствии с Основами субсидиарная ответственность при банкротстве (несостоятельности) могла наступать только при условии, если действия соответствующих лиц были "неправомерными". В ГК отсутствует указание на характер подобных действий. Из этого следует, что необходимость нести субсидиарную ответственность возникает для перечисленных лиц даже и тогда, когда соответствующие действия были правомерными, не связанными с каким-либо нарушением действующего законодательства.

В Кодекс включены на этот счет также некоторые специальные нормы, регулирующие наступление субсидиарной ответственности учредителей (участников) по долгам отдельных видов коммерческих и некоммерческих организаций. Так, п. 2 ст. 68 содержит указание об ответственности участников при реорганизации товарищества в общество. Пункт 1 ст. 75 и п. 2 ст. 82 предусматривают условия наступления ответственности участников полных товариществ по долгам соответственно полного товарищества и товарищества на вере, а ст. 79 — условия ответственности лица, которому передана доля в складочном капитале полного товарищества. В ст. 80 содержатся указания о порядке обращения взыскания на долю участника в складочном капитале полного товарищества. Статья 87 посвящена ответственности участников общества с ограниченной ответственностью, ст. 95 — участников общества с дополнительной ответственностью, а ст. 96 — акционеров по долгам акционерного общества (применительно к обществу с ограниченной ответственностью, а также акционерному обществу имеются в виду суммы не полностью внесенного взноса или соответственно неполной оплаты акций). Статья 116 регулирует наступление ответственности членов потребительского кооператива по его долгам, а ст. 121 и 123 — ответственности членов по долгам ассоциаций. Пункт 3 ст. 56 допускает возможность наступления ответственности учредителей (участников) или собственника



по долгам юридического лица также и в случаях, когда на этот счет есть прямое указание в его учредительных документах. При определении смысла соответствующей нормы необходимо иметь в виду, что содержащиеся в ГК модели юридических лиц обязательны для участников гражданского оборота. Выбрать новую, неизвестную законодательству модель либо изменить существующую законодательную модель участникам оборота не вправе. По этой причине учредительные документы конкретного юридического лица не могут отступать от конструкции соответствующей модели, составной частью которой всегда является характер ответственности самого юридического лица и его учредителей (участников). Нельзя, например, создавать полное товарищество, в котором учредители (участники) ограниченно отвечают по его долгам, либо общество с ограниченной ответственностью, в котором учредители (участники) отвечают по долгам общества в полном объеме. По этой причине содержащаяся в п. 3 ст. 56 отсылка по вопросу об ответственности к учредительным документам юридического лица имеет в виду только случаи, когда в статье ГК, посвященной определенному виду юридических лиц, предусмотрена возможность устанавливать в учредительных документах субсидиарную ответственность учредителя (участников) по долгам юридического лица и (или) размер такой ответственности. Так, в силу ст. 95 ГК участники общества с дополнительной ответственностью солидарно несут субсидиарную ответственность по его долгам своим имуществом в одинаковом для всех кратном объеме к стоимости их вкладов с тем, что размер такой ответственности определяется учредительными документами. Или другой пример: в соответствии со ст. 107 члены производственного кооператива субсидиарно отвечают в размерах и в порядке, предусмотренных законом о производственных кооперативах и уставом кооператива.

### Реорганизация юридического лица

Реорганизация представляет собой прекращение юридического лица с переходом прав и обязанностей. При ней деятельность подвергшегося реорганизации юридического лица продолжают другие лица.

Статьи 57 и 58 различают пять видов реорганизации: **слияние** (два и более юридических лиц превращаются в одно), **присоединение** (одно или несколько юридических лиц присоединяются к другому), **разделение** (юридическое лицо делится на два или более юридических лиц), **выделение** (из состава юридического лица выделяются одно или несколько юридических лиц, при этом юридическое лицо, из которого произошло выделение, продолжает существовать) и **преобразование** (юридическое лицо одного вида трансформируется в юридическое лицо другого вида).

Приведенные пять видов реорганизации разбиваются на две группы. К **первой** относятся **разделение** и **выделение**. Реорганизация в том и в другом случае происходит либо по воле учредителей (участников) юридического лица, либо его органа, уполномоченного на это учредительными документами, либо, независимо от воли юридического лица, — по решению уполномоченного государственного органа. В этом решении определяется срок реорганизации. И если учредители (участники), уполномоченный ими для этой цели орган или орган самого юридического лица не осуществляют реорганизацию в указанный срок, суд по иску уполномоченного государствен-

ного органа назначает внешнего управляющего юридическим лицом, которому поручает проведение реорганизации. Внешний управляющий наделяется правами органа реорганизуемого юридического лица. В соответствии с поставленной перед ним задачей внешний управляющий составляет разделительный баланс, а также учредительные документы вновь образуемого юридического лица (вновь образованных юридических лиц). Баланс и учредительные документы утверждаются судом, и это утверждение служит необходимым основанием для осуществления регистрации учреждаемого юридического лица.

**Вторую группу** составляют **слияние, присоединение и преобразование**. Все эти три вида реорганизации происходят в случаях, установленных законом, по воле (решению) самого юридического лица с предварительного согласия уполномоченного государственного органа.

При разделении и выделении составляется разделительный баланс, а при преобразовании — передаточный акт.

К разделительному балансу и передаточному акту п. 1 ст. 59 ГК предъявляет в принципе одинаковые требования. И тот и другой должны определять, к кому какие именно права и обязанности переходят. В передаточный акт и разделительный баланс необходимо включить весь комплекс обязательств реорганизованного юридического лица, в том числе и те, по которым не наступил срок исполнения, а также обязательства, которые реорганизуемая организация оспаривает. Указанные документы подлежат утверждению лицами, которые приняли решение о реорганизации (слиянии, присоединении, разделении, выделении или преобразовании).

Применительно к слиянию, присоединению и преобразованию ГК (п. 3 ст. 57) допускает установление в законе случаев, при которых реорганизация признается возможной только с согласия уполномоченных государственных органов.

ГК имеет в виду в данном случае главным образом Закон о конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках. Как предусмотрено этим Законом, одна из функций Государственного комитета по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур состоит в осуществлении предварительного контроля за "слиянием и присоединением союзов, ассоциаций, концернов, межотраслевых, региональных и других объединений предприятий, а также преобразованием в указанные объединения органов управления или хозяйствующих субъектов", за "слиянием, присоединением... государственных и муниципальных предприятий, если это приводит к появлению хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение", за "созданием, слиянием и присоединением акционерных обществ и товариществ с ограниченной ответственностью" (исключение составляют случаи, когда уставный капитал юридического лица не превышает предельную величину, устанавливаемую указанным Государственным комитетом: начиная с февраля 1994 года она составляет 500 млн. руб.), за "слиянием и присоединением других товариществ и обществ, в которых участвуют юридические лица, если это приводит к появлению хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение" (также кроме случаев, когда соответствующее юридическое лицо имеет уставный капитал менее 500 млн. руб.).

Если указанный Государственный комитет, в который обратилось реорганизуемое юридическое лицо, в установленный срок (45 дней с момента направления) не дал согласия на слияние или присоединение либо полученный ответ, содержащий отказ выдать согласие, является, по мнению юридического лица, необоснованным, последнее может обратиться со своим требованием признать отказ необоснованным и, напротив, выдать согласие.

Тот же Закон предусматривает случаи принудительного разделения "хозяйствующих субъектов", которые, занимая доминирующее положение, осуществляют монополистическую деятельность и (или) их действия приводят к существенному ограничению конкуренции. Принудительное разделение допускается при условии, если имеется возможность организационного и (или) территориального обособления предприятий, структурных подразделений либо структурных единиц, либо отсутствует тесная технологическая взаимосвязь между предприятиями, структурными подразделениями или структурными единицами (в частности, если доля внутреннего оборота в общем объеме валовой продукции "хозяйствующего субъекта" составляет менее 30 процентов), либо есть возможность разграничить сферы деятельности предприятий, структурных подразделений или структурных единиц в рамках узкой предметной специализации на определенный товар. Принудительное разделение должно быть совершено в установленный в решении срок, но не позднее 6 месяцев с момента его вынесения. Юридическое лицо, которому адресовано предписание о принудительном разделении, вправе обжаловать его в суд.

Специально предусмотрена (ст. 21 Закона) необходимость для Государственного комитета поддерживать не противоречащее закону требование трудового коллектива о выделении структурного подразделения или структурной единицы "хозяйствующего субъекта", если такому выделению препятствуют сам хозяйствующий субъект или соответствующий орган управления.

ГК (ст. 60) закрепляет определенные гарантии для кредиторов реорганизуемого юридического лица, имея в виду, что их интересы могут быть затронуты при любом из видов реорганизации. Так, в частности, на учредителей (участников) или орган, которые приняли решение о реорганизации, возлагается обязанность уведомить, притом письменно, всех кредиторов реорганизуемого юридического лица. Реальное значение этой обязанности состоит в том, что каждому из кредиторов принадлежит право потребовать прекращения обязательства, в котором реорганизованное юридическое лицо является должником. При этом не имеет значения, идет ли речь об одностороннем обязательстве (например, предъявление банком требования о досрочном возврате кредита) или двустороннем (требование арендодателя о расторжении договора аренды и освобождении арендованного помещения). Во всех таких случаях кредиторы вправе также требовать возмещения им убытков (имеются в виду убытки, причиненные досрочным прекращением обязательства).

В виде общего правила реорганизация юридического лица считается совершенной и влечет соответствующие последствия с момента, когда была произведена регистрация вновь созданного юридического лица. Особо выделен вариант присоединения (ч. 2 п. 4 ст. 57 ГК), которое, как уже отме-

чалось выше, предполагает, что из двух и более юридических лиц сохраняется одно. Для этого случая реорганизации установлено, что соответствующие последствия (переход прав и обязанностей) наступают в силу совершения необходимой записи о прекращении присоединенного юридического лица (п. 4 ст. 57 ГК).

Регистрация возникших при реорганизации юридических лиц, а также внесение необходимых изменений в единый государственный реестр юридических лиц (в последнем случае имеются в виду выделение и присоединение) происходит в общем порядке. Юридическое лицо признается реорганизованным и соответственно созданным с момента внесения необходимых записей в единый государственный реестр.

Пункт 2 ст. 59 называет только два основания для отказа в регистрации: непредставление вместе с учредительными документами передаточного акта или разделительного баланса либо отсутствие в этих документах положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица. Наряду с указанными действуют и те общие основания для отказа в регистрации; которые установлены в Положении о порядке государственной регистрации.

На практике возможны случаи, когда уже после того, как было в соответствующей форме зарегистрировано выделение, разделение или присоединение прекратившего свое существование юридического лица, выявляются новые его кредиторы. Тогда возникает необходимость установить, кто из правопреемников и в каком порядке должен нести ответственность по таким долгам. Ранее действовавшее законодательство (Основы и Гражданский кодекс 1964 года) оставляло такие вопросы открытыми. ГК (п. 3 ст. 60) восполнил явный пробел указанных актов, закрепив принцип солидарной ответственности всех возникших юридических лиц по обязательствам реорганизованного юридического лица. С учетом действия ст. 323, содержащей общее правило о солидарной ответственности (солидарных обязательствах), следует прийти к выводу, что кредитор в подобных случаях вправе предъявить свои требования ко всем вновь созданным юридическим лицам или к любому из них в полном объеме, а тот, кто удовлетворит требование кредитора, вправе в порядке регресса взыскать с остальных вновь созданных юридических лиц уплаченную им сумму в равных долях за исключением своей доли. Предусмотрены и некоторые другие гарантии для кредитора прекратившего свою деятельность юридического лица. Так, в силу п. 1 ст. 60 на учредителей (участников) либо на орган, принявший решение о реорганизации, возлагается обязанность письменно уведомить о состоявшемся решении всех кредиторов. При этом не имеет значения, наступил ли уже срок для осуществления соответствующего права либо нет. Это объясняется тем, что закон признает обязанность юридического лица должника в случае реорганизации удовлетворить требования кредитора о досрочном исполнении. Кроме того, кредитору предоставлено право потребовать от реорганизуемого юридического лица возместить убытки (примером могут служить убытки кредитора-банка, понесенные в связи с вынужденным для него досрочным расторжением кредитного договора по причине реорганизации юридического лица-должника). Естественно, что наибольшее значение указанная гарантия имеет в случаях разделения и выделения юридического лица.

ГК включил некоторое число специальных норм, определяющих порядок преобразования отдельных видов юридических лиц. Имеются в виду ст. 68 (о преобразовании хозяйственных товариществ и обществ одного вида в хозяйственные товарищества и общества другого вида или в производственные кооперативы), ст. 92 (о реорганизации обществ с ограниченной ответственностью), ст. 104 (о преобразовании акционерного общества в общество с ограниченной ответственностью или в производственный кооператив) и ст. 112 (о реорганизации производственных кооперативов в хозяйственное товарищество или общество).

### **Ликвидация юридического лица**

Ликвидация представляет собой прекращение юридического лица без правопреемства (п. 1 ст. 61 ГК). Тем самым предполагается, что с момента ликвидации права и обязанности юридического лица к другим субъектам не переходят.

Ликвидация может быть добровольной или принудительной. В первом случае она производится по решению учредителей (участников) или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. Сам Кодекс (п. 2 ст. 61) содержит примерный перечень обстоятельств, при которых возникает потребность в такой ликвидации: истечение срока, на который создано юридическое лицо, и достижение поставленной при его создании цели. Особо выделена принудительная ликвидация, осуществляемая по решению суда. В п. 2 ст. 61 названы лишь некоторые из оснований принудительной ликвидации: осуществление юридическим лицом деятельности, запрещенной законом, либо без необходимого разрешения (лицензии), иное систематическое, неоднократное или даже однократное, но грубое нарушение закона либо иных правовых актов, признание судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании неустраняемыми нарушениями законодательства. Отдельно отмечено в той же статье такое основание, как систематическое осуществление общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям. Указанная статья подчеркивает возможность принудительной ликвидации "также в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом". Примером может служить ликвидация юридического лица вследствие банкротства, которому посвящена ст. 65 ГК. За пределами Кодекса установление новых оснований для принудительной ликвидации, в том числе на уровне закона, не допускается.

С требованием о ликвидации юридического лица в арбитражный суд могут обратиться государственные органы или органы муниципального самоуправления (п. 3 ст. 61 ГК). Необходимо, чтобы право на такое обращение было предусмотрено законом. В качестве примера можно указать на Закон о страховании<sup>1</sup>. Статья 30 (п. 4) этого Закона предусматривает право Федеральной службы России по надзору за страховой деятельностью обращаться в арбитражный суд с иском о ликвидации организации-страховщика, неоднократно нарушавшей законодательство РФ, а также юридических лиц, осуществляющих страховую деятельность без лицензии. Органы,

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1992, № 2, ст. 56.

не получившие соответствующего права, обращаться в арбитраж с подобными исками не могут. В этой связи Высший арбитражный суд отклонил требование налоговой инспекции о ликвидации предприятия, которое не представило бухгалтерскую отчетность и уклонилось от уплаты налогов<sup>1</sup>.

Ликвидация начинается с того, что учредители (участники) юридического лица или орган, принявший соответствующее решение, незамедлительно направляют письменное сообщение о предстоящей ликвидации органу, который осуществляет государственную регистрацию юридических лиц (п. 1 ст. 62 ГК). Указанное сообщение является основанием для внесения в единый государственный реестр записи о том, что данное юридическое лицо находится в процессе ликвидации. Поскольку этот реестр в силу п. 1 ст. 51 открыт для всеобщего ознакомления, такая запись может побудить к необходимым действиям кредиторов юридического лица. Одновременно она служит предупреждением для потенциальных контрагентов ликвидируемого юридического лица.

Те, кто выступили с инициативой ликвидации, сами же назначают ликвидационную комиссию или наделяют ее функциями так называемого ликвидатора. Персональный состав ликвидационной комиссии, а также порядок и сроки проведения ликвидации должны быть согласованы с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц. В случаях, когда ликвидация производится по судебному решению, им может быть предусмотрено возложение соответствующих обязанностей на самих учредителей (участников) либо на тех, кто уполномочен на проведение ликвидации учредительными документами (п. 3 ст. 61, п. 2 ст. 62 ГК).

На протяжении всего хода ликвидации юридическое лицо продолжает существовать в качестве субъекта гражданского права, которым управляет ликвидационная комиссия, и в этой связи, в частности, выступает в суде от имени ликвидируемого юридического лица (п. 3 ст. 62 ГК). Имея в виду это обстоятельство, Высший арбитражный суд РФ признал, что предприятие и после начала его ликвидации вправе предъявлять различные требования в арбитражный суд, в том числе и о признании недействительным самого акта государственного органа о ликвидации юридического лица<sup>2</sup>.

Работа комиссии начинается с извещения о предстоящей ликвидации, которое должно включать информацию о порядке и сроках обращения кредиторов со своими требованиями. Извещение необходимо поместить в том печатном органе, который обычно публикует сообщения о государственной регистрации юридических лиц (п. 1 ст. 63 ГК).

Задача комиссии состоит в том, чтобы собрать долги юридического лица и рассчитаться с его кредиторами. В этой связи, не ограничиваясь общим извещением, комиссия должна направить персональное уведомление всем выявленным ею кредиторам, включая и тех, у кого срок требования не наступил.

После истечения указанного в извещении срока (он не может быть менее двух месяцев) ликвидационная комиссия составляет промежуточный баланс, который утверждается учредителями (участниками) или органом,

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 1, с. 110.

<sup>2</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 1, с. 112.

принявшим решение о ликвидации, по согласованию с органом, который осуществляет государственную регистрацию юридических лиц.

Промежуточный баланс должен содержать данные о том, что представляет собой имущество юридического лица, какие именно требования кредиторов удалось выявить и каков результат их рассмотрения (п. 2 ст. 63 ГК). Последнее имеет весьма важное значение, поскольку помимо прочего подтверждает своевременность обращения соответствующего кредитора с его требованием. Имеется в виду, что указанные кредиторы пользуются определенными преимуществами, так как их требования удовлетворяются впереди тех кредиторов, которые заявили свои требования хотя и в период работы ликвидационной комиссии, но после указанного в извещении срока.

Требования кредиторов удовлетворяются за счет имеющихся у юридического лица денежных средств, а при недостаточности этих средств — из сумм, вырученных от продажи принадлежащего юридическому лицу имущества. Такая продажа производится с публичных торгов в порядке, предусмотренном для исполнения судебных решений процессуальным законодательством. Правило об обязательной продаже имущества должника, не обладающего достаточными денежными средствами для расчетов с кредиторами, распространяется на все ликвидируемые юридические лица, кроме учреждений и казенных предприятий.

Выплата кредиторам производится начиная со дня утверждения учредителями (участниками) юридического лица либо органом, который принял решение о ликвидации, согласованного с органом, в функции которого входит осуществлять государственную регистрацию, промежуточного баланса (п. 2 ст. 63 ГК). И только требования тех, кто не пользуется привилегиями, должны быть удовлетворены спустя месяц со дня утверждения промежуточного баланса (п. 4 ст. 63 ГК).

После погашения долгов юридического лица комиссия составляет ликвидационный баланс, которым завершает расчеты с кредиторами. Баланс должен быть утвержден собственником имущества или органом, принявшим решение о ликвидации, и, кроме того, согласован с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц (п. 5 ст. 63 ГК).

После утверждения ликвидационного баланса в единый государственный реестр вносится запись о ликвидации юридического лица. Именно с этого момента юридическое лицо признается прекратившим свое существование в качестве субъекта гражданского права (п. 8 ст. 63 ГК). До учинения указанной записи кредиторы, чьи требования ликвидационная комиссия отказалась рассматривать или рассмотрела, но отказала в удовлетворении, вправе обратиться с иском в арбитражный суд. В случаях, когда арбитражный суд признает эти требования обоснованными, взыскание обращается на оставшееся имущество юридического лица. Если же кредиторы не обращались в арбитражный суд или обращались, но решением арбитражного суда им было отказано в иске, соответствующие требования считаются погашенными. Такими же погашенными признаются требования кредиторов, которые не были удовлетворены из-за недостаточности имущества у ликвидированного юридического лица.

Исключение из приведенного правила предусмотрено, в частности, п. 6 ст. 63. Речь идет о казенных предприятиях и учреждениях, по долгам кото-

рых, как уже отмечалось выше, несут субсидиарную ответственность их собственники. С учетом особенностей ответственности по долгам казенных предприятий, с одной стороны, и учреждений — с другой, указанная норма предусматривает: если у учреждения не хватает принадлежащих ему денежных средств для расчетов со всеми кредиторами, а у казенного предприятия — денежных средств и иного имущества, то тогда оставшиеся неудовлетворенными требования могут быть заявлены кредиторами соответственно Российской Федерации, субъекту Федерации или муниципальному образованию (то есть тому из них, кто является собственником принадлежащего ликвидированному юридическому лицу имущества).

Свои требования кредиторы могут адресовать и другим лицам, которые в соответствии с законом или учредительными документами ликвидированного юридического лица также несут субсидиарную ответственность по его долгам. В частности, имеются в виду участники полного товарищества (ст. 75 ГК) и полные товарищи в товариществе на вере (п. 2 ст. 82 ГК). В установленных пределах ответственность по долгам ликвидированного юридического лица несут также участники общества с ограниченной и с дополнительной ответственностью (и. 1 ст. 88 и п. 1 ст. 95 ГК), акционеры (п. 1 ст. 96 ГК), члены производственного кооператива (п. 2 ст. 107 ГК) или потребительского кооператива (п. 4 ст. 116 ГК). Учредители (участники), собственники имущества юридического лица или другие лица, которые имеют право давать обязательные для организации указания, несут ответственность по ее долгам, если банкротство произошло по их вине (п. 3 ст. 56 ГК). В случае признания дочернего общества несостоятельным (банкротом) по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам (п. 2 ст. 105 ГК).

Имущество, оставшееся после удовлетворения всех требований кредиторов, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительными документами, должно быть передано тем юридическим или физическим лицам, которые имеют на него вещные или обязательственные права (п. 7 ст. 63 ГК). Это означает, что при ликвидации хозяйственного общества (товарищества), производственного или потребительского кооператива оставшееся имущество распределяется между учредителями (участниками), а при ликвидации государственных или муниципальных предприятий и учреждений, казенных предприятий имущество передается его собственникам — соответственно Российской Федерации, субъекту Федерации или муниципальному образованию. Что касается общественных организаций и фондов, то их уставы должны в обязательном порядке предусматривать судьбу оставшегося после ликвидации имущества (применительно к фондам соответствующее требование содержится в п. 4 ст. 118 ГК). Статья 64 Кодекса устанавливает обязательную для всех юридических лиц очередность удовлетворения требований кредиторов. С этой целью возможные требования разбиты на пять последовательно удовлетворяемых очередей. При невозможности погашения всех требований кредиторов, отнесенных к соответствующей очереди, они удовлетворяются пропорционально их размеру. Так, если к соответствующей очереди отнесены требования на общую сумму 500 млн. руб., а оставшееся после удовлетворения предшествующей очереди имущество стоит только 100 млн. руб., то каждый из кредиторов получит за рубль долга по 20 копеек.



**Первую очередь** составляют требования граждан, перед которыми юридическое лицо несет ответственность за вред, причиненный их жизни и здоровью. Удовлетворение таких требований при ликвидации юридического лица осуществляется с помощью "капитализации поврежденных платежей". Например, юридическое лицо, признанное судом в свое время ответственным за аварию, следствием которой явилась утрата здоровья или смерть гражданина, производит ежемесячные выплаты потерпевшему (в случае его гибели — нетрудоспособным лицам, которые находились или могли находиться на его иждивении). В этой ситуации ликвидационная комиссия по договоренности со страховой компанией должна перевести на счет последней определенную сумму с тем условием, что гражданам, которые получали возмещение от ликвидированного юридического лица, будет производить те же выплаты страховая компания.

**Во вторую очередь** осуществляются расчеты, связанные с выходным пособием и оплатой труда тем, кто работает по трудовому договору (в том числе по контракту), а также с выплатой причитающегося вознаграждения по авторским договорам (имеются в виду требования изобретателей, авторов произведений литературы, науки и искусства и др.).

**К третьей очереди** отнесены требования, обеспеченные залогом имущества ликвидированного юридического лица (например, требования банка, выдавшего в свое время ссуду под залог части принадлежащего юридическому лицу оборудования). Следует иметь в виду, что ранее обеспеченные залогом требования не включались Основами в общую очередь (ст. 171 ГК) и тем самым должны были удовлетворяться впереди всех других требований.

**В четвертую очередь** погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды.

И наконец, в **пятую очередь** рассчитываются с остальными кредиторами.

## **Несостоятельность (банкротство) юридического лица**

### *Общие положения*

Выступление любого предпринимателя в гражданском обороте предполагает доверие к нему и осуществляемым им действиям. Особенно это относится к юридическим лицам, поскольку контрагент и тем самым потенциальный кредитор знает, что по общему правилу тот, кто стоит за юридическим лицом (собственник имущества, учредитель, участник), нести ответственность за его действия не будет. В этой связи законодатель предусматривает необходимые меры, направленные на то, чтобы риск кредиторов юридического лица оказался наименьшим. Данной цели служит, в частности, включенный в 1992 году в российское право институт несостоятельности (банкротства)<sup>1</sup>.

У указанного института есть и своя, специальная задача. Она состоит в том, что, коль скоро потери кредиторов оказались неизбежными, эти потери должны быть распределены между ними наиболее справедливым образом.

---

<sup>1</sup> См.: Витрянский В.В. Законодательство о несостоятельности (банкротстве) предприятий в действии. — М.: Центр деловой информации, 1994.

Основу соответствующего института, помимо комментируемой статьи 65, составляют Закон РФ от 19 ноября 1992 года "О несостоятельности (банкротстве) предприятий"<sup>1</sup>, а также ряд изданных в его развитие актов. Эти акты, адресованные, судя по их наименованию, только предприятиям, распространяются и на некоторые другие виды юридических лиц. Банкротство служит одним из оснований для ликвидации юридического лица. Процедура, связанная с ликвидацией по указанному основанию, может применяться только в отношении определенных юридических лиц. В это число входят прежде всего те, кто отнесен п. 2 ст. 50 к коммерческим организациям, то есть хозяйственным товариществам и обществам, производственным кооперативам, государственным и муниципальным предприятиям. Наряду с ними могут быть признаны несостоятельными (банкротами) и некоторые некоммерческие организации. Имеются в виду потребительские кооперативы и благотворительные организации либо иные фонды (далее в тексте по отношению ко всем этим юридическим лицам используется термин "предприятия").

Казенные предприятия обладают одновременно признаками, присущими и коммерческим, и некоммерческим организациям. Учитывая, что за действия казенных предприятий несет субсидиарную ответственность собственник (Российская Федерация), признано невозможным применение к ним процедуры банкротства.

Действующее законодательство содержит и еще одно ограждение: указанная процедура может быть применена только в случаях, когда общая сумма заявленных кредиторами требований составляет не менее 500 минимальных размеров оплаты труда.

Банкротом признается юридическое лицо, которое не в состоянии удовлетворить требования кредиторов в связи с тем, что его обязательства превысили стоимость принадлежащего ему имущества и соответственно структура его баланса оказалась неудовлетворительной. Закон от 19 ноября 1992 года формализовал это общее требование, признав, что речь идет о случаях, когда предприятие приостановило текущие платежи, при этом не обеспечивает или заведомо не способно обеспечить выполнение требований кредиторов в течение трех месяцев с момента наступления срока исполнения соответствующих обязательств.

Постановление Правительства РФ от 20 мая 1994 года № 498 "О некоторых мерах по реализации законодательства о несостоятельности (банкротстве) предприятий"<sup>2</sup>, изданное в развитие Указа Президента РФ от 22 декабря 1993 года "О мерах по реализации законодательных актов о несостоятельности (банкротстве) предприятий"<sup>3</sup>, устанавливает систему критериев для определения неудовлетворительной структуры баланса неплатежеспособного предприятия. Эта система включает три коэффициента: "текущей ликвидности", "обеспеченности собственными средствами" и "восстановления (утраты) платежеспособности".

Первый из них характеризует общую обеспеченность предприятия оборотными средствами для ведения хозяйственной деятельности и своевре-

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1993, № 1, ст. 6.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 5, ст. 490.

<sup>3</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 52, ст. 5070.

менность погашения срочных обязательств предприятием. Второй — наличие у предприятия собственных оборотных средств для его финансовой устойчивости, а третий — наличие или отсутствие возможности восстановить неплатежеспособность в течение определенного времени. При этом названы контрольные размеры первых двух коэффициентов.

В принципе если хотя бы один из коэффициентов окажется ниже указанной величины, это может служить основанием для признания структуры баланса предприятия неудовлетворительной со всеми вытекающими отсюда последствиями. Однако окончательный вывод зависит от учета третьего по счету коэффициента. Это объясняется тем, что при определенных его значениях, указанных в постановлении от 20 мая 1994 года, предприятие может быть признано платежеспособным или по крайней мере имеющим реальную возможность восстановить свою платежеспособность, если даже первый или второй коэффициенты либо оба вместе отклонились от контрольных значений<sup>1</sup>.

#### *Меры, применяемые к неисправному должнику*

Все меры, которые могут быть применены по отношению к неисправному должнику, Закон от 19 ноября 1992 года свел в три группы: **во-первых**, реорганизационные процедуры (внешнее управление имуществом должника и санация); **во-вторых**, ликвидационные процедуры (принудительная ликвидация предприятия-должника по решению арбитражного суда или добровольная ликвидация несостоятельного предприятия под контролем кредиторов) и, **в-третьих**, мировое соглашение. Кроме того, особо выделена собственно **ликвидации**, которая происходит в процессе конкурсного производства.

При применении перечисленных мер активную роль играет арбитражный суд, куда со своими требованиями могут обратиться сам неисправный должник, его кредиторы, прокурор либо наделенные соответствующей компетенцией органы.

#### *Внешнее управление*

Оно состоит в назначении арбитражным судом арбитражного управляющего имуществом должника. Такая мера применяется, если есть основания полагать, что платежеспособность должника может быть восстановлена, при этом для продолжения его деятельности достаточно реализовать часть имущества и осуществить некоторые другие меры экономического или организационного характера.

Факт неплатежа на протяжении нескольких месяцев и даже неудовлетворительное финансовое положение предприятия сами по себе не должны во всех случаях влечь за собой признание предприятия банкротом. Этот вывод можно проиллюстрировать на примере двух дел, рассмотренных Высшим арбитражным судом РФ.

В одном из них банк-кредитор предъявил иск о признании акционерного общества банкротом. Суд установил, что ответчик не смог обеспечить

---

<sup>1</sup> См. также Методические положения по оценке финансового состояния предприятий и установления неудовлетворительной структуры баланса, утвержденные Федеральным управлением по делам о несостоятельности (банкротстве) 12 августа 1994 года // Экономика и жизнь, 1994, № 44.

выполнение требований банка о погашении задолженности по предоставленным краткосрочным и долгосрочным кредитам в течение трех месяцев со дня наступления срока платежа. Существовала у ответчика задолженность и перед другими кредиторами. На основании представленных документов суд пришел к выводу о доказанности неплатежеспособности ответчика. При этом банк считал целесообразным введение вместо банкротства внешнего управления. Он мотивировал свой вывод тем, что "выявление признаков несостоятельности (банкротства) не означает автоматического отказа от применения реорганизационных процедур". Сочтя доводы истца обоснованными, суд решил вместо признания ответчика банкротом ограничиться назначением внешнего управления<sup>1</sup>.

В другом деле кредитор — акционерное общество — требовал признания ответчика банкротом. Он указал на то, что тот допустил неплатеж на протяжении трех месяцев. Суд, однако, отклонил иск, ссылаясь на заключение аудиторской проверки, которая установила, что у ответчика имеются значительные финансовые резервы. Было принято во внимание и то, что к моменту рассмотрения дела ответчик погасил задолженность<sup>2</sup>.

Вместе с тем предусмотрено, что при невозможности для юридического лица — коммерческой организации, потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда погасить все свои долги в интересах кредиторов ликвидация допускается только в форме банкротства (п. 4 ст. 61).

Внешнее управление вводится арбитражным судом по заявлению (ходатайству) самого юридического лица-должника, собственника или кредитора. В заявлении должна быть обоснована целесообразность соответствующей процедуры. Необходимо также указать кандидата на должность арбитражного управляющего. Им может стать только тот, кто удовлетворяет указанным в законе требованиям.

Лицо, назначенное арбитражным управляющим, приобретает все права руководителя предприятия (этот последний может быть вообще устранен от исполнения своих обязанностей арбитражным управляющим).

Арбитражный управляющий созывает собрание кредиторов, которое действует в качестве специального органа с весьма широкой компетенцией. В нее, в частности, входит составление плана проведения внешнего управления. Этот план после утверждения его собранием кредиторов доводится до сведения арбитражного суда. При необходимости общее собрание кредиторов вносит в ходе исполнения плана необходимые коррективы, которые после утверждения их арбитражным судом управляющий должен принять к исполнению.

Если общее собрание кредиторов отказывается утвердить представленный план, арбитражный суд может либо заменить арбитражного управляющего другим лицом, либо вынести определение об отмене внешнего управления.

Для успешного завершения его деятельности арбитражному управляющему предоставляется срок — 18 месяцев. На все это время объявляется отсрочка удовлетворения требований кредиторов (мораторий), которая рас-

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1994, № 2, с. 57.

<sup>2</sup> Вестник ВАС РФ, 1994, № 2, с. 58.

пространяется на долги юридического лица, возникшие до назначения внешнего управления.

Арбитражный управляющий вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о завершении внешнего управления. При этом различаются две ситуации: либо цель внешнего управления достигнута (платежеспособность восстановлена и тем самым созданы условия для нормального продолжения юридическим лицом своей деятельности), либо из заявления очевидно, что достижение указанной цели оказалось невозможным. Арбитражный суд выносит в первом случае определение о завершении внешнего управления и прекращении производства по делу о несостоятельности (банкротстве), а во втором — определение о завершении внешнего управления, признании должника несостоятельным (банкротом) и возбуждении по этой причине конкурсного процесса.

### *Санация*

Санация (оздоровление) должника проводится с той же целью и в тех же случаях, что и внешнее управление. Необходимо, чтобы инициатива в проведении соответствующей меры исходила от лиц, которые возбудили вопрос о внешнем управлении — собственника, самого должника либо его кредитора. Однако способ достижения цели в этом случае иной: финансовая помощь должнику со стороны собственника или других лиц.

Преимущественное право на участие в санации имеют собственник, кредиторы, а также члены трудового коллектива юридического лица. Если ни один из них не выразил желания реализовать это свое право, объявляется конкурс на проведение санации. В нем может участвовать любое физическое или юридическое лицо, в том числе иностранное.

Те, кто получил право на осуществление санации, принимают на себя сообща обязанность в полном объеме и своевременно рассчитаться со всеми кредиторами в согласованные с ними сроки и несут непосредственно перед кредиторами ответственность за соблюдение указанной обязанности.

Взаимоотношения участников санации определяются заключенным между ними соглашением. В нем конкретизируются обязанности участников, связанные с удовлетворением требований кредитора, определяются сроки такого удовлетворения, предполагаемая продолжительность санации, ответственность того из участников, кто может впоследствии отказаться от участия в санации и др.

Предельный срок санации, как и срок внешнего управления, составляет 18 месяцев (по ходатайству лиц, осуществляющих санацию, он может быть продлен еще на 6 месяцев). Однако уже после 12 месяцев под угрозой прекращения санации ее участники должны покрыть не менее 40 процентов общей суммы долгов.

Требования кредиторов удовлетворяются в последовательности, определяемой их очередью. Закон о банкротстве предусматривал семь очередей для санации. Однако ГК применительно ко всем случаям банкротства включил отсылку к очередности, предусмотренной п. 1 ст. 64. Имеются в виду те же пять очередей, которые установлены в виде общего правила для ликвидации юридических лиц.

До истечения указанного в соглашении срока собственник предприятия, любой из кредиторов или членов трудового коллектива могут потребовать

прекращения санации. Основанием для удовлетворения такого требования служит неэффективное проведение санации либо то, что действия ее участников направлены на ущемление интересов заявителя.

Санация прекращается с окончанием срока ее проведения, невыполнением участниками обязанности удовлетворить 40 процентов общей суммы требований по истечении 12 месяцев или установленной неэффективностью ее проведения. Во всех этих случаях арбитражный суд может прекратить санацию и вынести решение о признании должника несостоятельным (банкротом) и открытии конкурсного процесса. Если арбитражный суд почитает цель санации достигнутой, он прекращает производство по делу о несостоятельности (банкротстве).

### *Конкурсный процесс*

Конкурсный процесс представляет собой специальную форму ликвидации, используемую в случаях признания должника несостоятельным (банкротом). Именно конкурсный процесс призван обеспечить соразмерность удовлетворения требований кредитора, а также охрану интересов сторон от неправомерных их действий в отношении друг друга.

Конкурсные процессы начинаются с решения арбитражного суда об объявлении должника банкротом, которое должно быть опубликовано в "Вестнике Высшего арбитражного суда РФ". С указанным моментом связан ряд последствий. Во-первых, запрещается отчуждение имущества должника, а также погашение им своих обязательств без согласия собрания кредиторов. Во-вторых, время исполнения всех долгов считается наступившим и тем самым, независимо от их сроков, требования всех кредиторов уравниваются между собой. В-третьих, прекращается начисление пени и процентов по всем видам задолженности. В-четвертых, все претензии заявляются должнику в соответствии со специальными правилами, установленными для проведения конкурсного процесса.

Конкурсные процессы происходят под контролем арбитражного суда, который открывает и закрывает их, назначает конкурсного управляющего, определяет необходимость отстранения руководителя предприятия от выполнения его функций и др.

В конкурсном процессе участвуют конкурсный управляющий, собрание кредиторов, сам должник, члены трудового коллектива, а также другие заинтересованные лица.

Закон о банкротстве определяет компетенцию конкурсного управляющего, а также собрания кредиторов. Последнее, в частности, вправе выдвигать кандидатуру для назначения конкурсного управляющего, предоставляя ему возможность самостоятельно совершать определенные сделки по отчуждению имущества должника, решать вопрос о начале продажи имущества, способах и форме ее осуществления и т. п.

Возможные споры между конкурсным управляющим и собранием кредиторов призван разрешать арбитражный суд.

Конкурсный управляющий проводит анализ финансового положения предприятия-должника, формирует конкурсную массу, предназначенную для расчетов с кредиторами, взыскивает причитающиеся предприятию долги и др.

Конкурсная масса охватывает все имущество должника, включая объекты социально-культурной сферы, которые находятся на его балансе. Исключения составляют жилищный фонд, детские дошкольные учреждения, отдельные жизненно важные для данного региона объекты производства и коммунальной инфраструктуры. Соответствующее имущество, если иное не предусмотрено законом, принимается на баланс органов местного самоуправления или органов государственной власти. Не входит в конкурсную массу и имущество, которое находится у должника в аренде или принято им на ответственное хранение, а также имущество работников предприятия (кроме того, на которое в силу законодательства или учредительных документов может быть обращено взыскание по обязательствам должника).

Закон о банкротстве признал, что в конкурсную массу не включается и имущество, которое составляет предмет залога (п. 4 ст. 26 ГК). Однако указанная норма теперь противоречит п. 3 ст. 65 ГК, который, как уже отмечалось, распространил на ликвидацию по такому основанию, как банкротство, правила об очередности удовлетворения требований кредиторов, установленные в п. 1 ст. 64 ГК для случаев ликвидации. Имеется в виду, что он включил требования, обеспеченные залогом, в общую очередь, ставя их на третье место (после требований граждан, перед которыми юридическое лицо несет ответственность за причиненный вред жизни и здоровью, а также требований работников юридического лица по заработной плате и приравненным к ней платежам).

В Законе о банкротстве содержится перечень оснований для признания недействительными некоторых сделок, совершенных должником до того, как он стал банкротом. Конкурсный управляющий вправе оспаривать такие действия должника, как досрочное удовлетворение требований отдельных кредиторов по ранее возникшим обязательствам. Имеется в виду строго определенный круг случаев: когда это было сделано в пределах шести месяцев до дня возбуждения производства по делу о несостоятельности (банкротстве), либо, независимо от времени, если в момент досрочного удовлетворения предприятие уже было фактически несостоятельным, либо когда указанные действия были совершены должником с намерением причинить ущерб другим кредиторам, при этом кредиторы, в пользу которых сделан досрочный платеж, знали об этом намерении должника.

Должник не вправе удовлетворять требования кредиторов, сроки которых наступили в то время, когда предприятие уже было фактически несостоятельным и стороны об этом знали (исключение составляют кредиторы-залогодержатели и все кредиторы, относящиеся к первым двум очередям).

Сделка, совершенная с нарушением приведенных требований, в случае признания ее недействительной влечет за собой необходимость для кредиторов возвратить в конкурсную массу все полученное ими по такой сделке (в натуре, а если это невозможно — в деньгах).

Как и при ликвидации по всем другим основаниям, независимо от того, можно ли будет за счет денежных средств, имевшихся у должника и вырученных от продажи его имущества, удовлетворить в полном объеме всех кредиторов либо этого сделать не удастся, предприятие признается свободным от долгов с момента исключения из единого государственного реестра юридических лиц по причине его ликвидации.

## *Внесудебные процедуры*

Закон о банкротстве допускает осуществление наряду с обычной также и внесудебной процедуры банкротства. Суть ее состоит в договоренности должника с кредиторами о том, что должник либо будет продолжать свою деятельность, либо добровольно ликвидируется.

Соответствующая договоренность со всеми или частью кредиторов может касаться предоставления ими отсрочки и (или) рассрочки погашения долгов либо сложения части долгов с тем, чтобы таким образом создать юридическому лицу условия для продолжения его деятельности.

В указанных случаях руководитель юридического лица совместно с кредиторами может, опираясь на результаты анализа экономического состояния должника, подтверждающие невозможность для него платить по обязательствам и восстановить свою деятельность, подписать соглашение о добровольной ликвидации. С момента утверждения этого соглашения собственником предприятие считается находящимся в ликвидации со всеми вытекающими из этого последствиями.

Сам процесс ликвидации происходит по общей, установленной для этого процедуре, но уже под контролем кредиторов, а не арбитражного суда. Указанная процедура включает помещение извещения, назначение арбитражного управляющего, в компетенцию которого входит распоряжение имуществом должника, руководитель в этих случаях устраняется от исполнения своих обязанностей), созыв собрания кредиторов.

Конкурсному управляющему запрещено удовлетворять требования кредиторов за счет имущества должника. Исключения составляют привилегированные кредиторы — те, чьи требования отнесены к первым трем очередям. При нехватке у него денежных средств имущество должника реализуется, а вырученная сумма распределяется между кредиторами в обычном для ликвидации порядке. Соответственно ликвидация признается завершенной с того момента, когда после утверждения собранием кредиторов ликвидационного баланса и отчета об использовании средств, оставшихся после ликвидации, а также вынесения решения о ликвидации юридическое лицо исключается из единого государственного реестра.

Собственник предприятия, а равно любой кредитор, не согласный с такой процедурой ликвидации, вправе обратиться в арбитражный суд с требованием о возбуждении арбитражного производства по делу о несостоятельности (банкротстве) в обычном порядке (в частности, это означает — под контролем арбитражного суда).

Помимо описанных правил, относящихся ко всем юридическим лицам, есть в ГК специальные нормы, отражающие специфику соответствующего вида юридических лиц. Имеются в виду правила о ликвидации полного товарищества (ст. 81), товарищества на вере (ст. 86), общества с ограниченной и дополнительной ответственностью (ст. 92), акционерного общества (ст. 104), производственных кооперативов (ст. 112), фонда (ст. 119).

### *Мировое соглашение*

Должник и конкурсный кредитор могут заключить между собой мировое соглашение на любой стадии производства по делу о несостоятельности (банкротстве). Однако в этом случае должны быть надежно ограждены интересы других кредиторов, которые в таком соглашении не участвуют. Име-



ется в виду, что условия, установленные для кредиторов, не участвовавших в мировом соглашении, не могут быть хуже, чем для тех, кто его подписал. По этой причине закон допускает включение в мировое соглашение условий об отсрочке и рассрочке причитающихся кредитору платежей, скидке с долгов, сложении недоимок по обязательным платежам в бюджет и внебюджетные фонды, о возврате излишне полученных сумм, но только в порядке и на условиях, установленных законом.

Как и другие конкурсные процедуры, мировое соглашение происходит под контролем арбитражного суда. После его заключения сторонами оно вместе с необходимыми документами передается на утверждение арбитражного суда и лишь после этого вступает в силу. Утверждение мирового соглашения производится арбитражным судом с вызовом заинтересованных сторон. Не позднее двух недель после заключения мирового соглашения должны быть покрыты долги кредиторов в объеме не менее 35 процентов. Дальнейший порядок погашения определяют сами стороны.

Любой из кредиторов может требовать от арбитражного суда признания мирового соглашения недействительным в случае, если окажется, что должник неправильно указал размер принадлежащего ему имущества в бухгалтерском балансе (иных бухгалтерских документах).

Мировое соглашение может быть расторгнуто при невыполнении закрепленных в нем обязательств сторон, продолжающемся ухудшении финансового состояния должника, совершении им действий, которые наносят ущерб правам и законным интересам кредиторов. Расторжение мирового соглашения влечет за собой возобновление производства по делу о несостоятельности (банкротстве), о чем должно быть сделано извещение в "Вестнике Высшего арбитражного суда РФ".

#### *Особенности банкротства предприятий с участием государственной собственности*

Закон о банкротстве, а вслед за ним некоторые изданные в его развитие акты создают в рамках общего также специальные режимы. В основном эти режимы затрагивают три вопроса: во-первых, добровольную ликвидацию, во-вторых, оказание финансовой помощи и, в-третьих, продажу предприятия или принадлежащего ему имущества. Специальные режимы, связанные с первыми двумя вопросами, распространяются только на федеральные государственные предприятия и предприятия, доля Российской Федерации в капитале которых составляет более 25 процентов, а связанные с третьим вопросом — охватывают предприятия, находящиеся в государственной собственности, а равно с долями (паями), принадлежащими Российской Федерации или субъектам Федерации.

Помимо Закона о банкротстве правовым источником для первого из этих вопросов служит Положение о порядке принятия решений о добровольной ликвидации предприятий-должников, являющееся одним из приложений (приложение № 3) к постановлению Правительства РФ от 20 мая 1994 года. Положение предусматривает, что принятие Федеральным управлением по делам о несостоятельности (банкротстве)<sup>1</sup> решения о признании

---

<sup>1</sup> См. об этом органе и его функциях: Положение о Федеральном управлении по делам о несостоятельности (банкротстве) при Государственном комитете Российской Федерации по управлению государственным имуществом, утвержденное постановлением Совета Министров

структуры баланса неудовлетворительной и об отсутствии реальной возможности восстановления его платежеспособности служит основанием для подготовки к применению процедуры добровольной ликвидации. Такая подготовка возможна и вне связи с принятием Федеральным управлением приведенного решения. В этом случае руководитель предприятия сам проявляет соответствующую инициативу: он обязан до проведения собрания кредиторов уведомить о предстоящей ликвидации Федеральное управление (его территориальное агентство).

В случаях, когда ликвидация производится в соответствии с решением Федерального управления, руководитель предприятия обязан осуществить необходимые предварительные меры, включая проведение общего собрания кредиторов, а также общего собрания (конференции) трудового коллектива, в частности, для выдвижения уполномоченного представителя, который будет участвовать в процедуре добровольной ликвидации. От имени государства в собрании принимает участие представитель Федерального управления.

Если Федеральное управление установило наличие признаков умышленного или фиктивного банкротства, оно обязано довести это до сведения собрания кредиторов, а также обратиться в суд с требованием о признании недействительными сделок, которые были совершены с целью доведения предприятия до банкротства. В случаях, когда имели место признаки уголовного правонарушения, должны быть уведомлены также и следственные органы.

Решение собрания кредиторов о добровольной ликвидации приравнивается к соглашению должника с кредиторами. Указанное решение направляется Федеральному управлению (его территориальному агентству), которое одновременно с утверждением решения назначает конкурсного управляющего. Последний, в свою очередь, назначает ликвидационную комиссию, которая и осуществляет в обычном порядке ликвидацию юридического лица предприятия.

Если руководитель предприятия не выполняет решения Федерального управления либо собрание кредиторов будет с таким решением не согласно, Федеральное управление обращается в арбитражный суд с требованием возбудить производство по делу о несостоятельности (банкротстве).

Отношения, складывающиеся в связи с оказанием помощи предприятию, регулируются Положением о порядке предоставления государственной финансовой поддержки неплатежеспособным предприятиям и использования средств федерального бюджета, отраслевых и межотраслевых внебюджетных фондов в целях реорганизации или ликвидации неплатежеспособных предприятий. Указанное Положение составляет приложение № 2 к постановлению Правительства РФ от 20 мая 1994 года.

Цель финансовой поддержки, о которой идет речь, — восстановить платежеспособность предприятия или поддержать его эффективную хозяйственную деятельность. Если этого достичь невозможно, денежная помощь направляется на финансирование организационных или ликвидационных

мероприятий, включая те, которые направлены на предотвращение негативных последствий банкротства.

В Положении выделяется исчерпывающий перечень конкретных целей, на которые соответствующие ассигнования могут направляться. Так, безвозвратная помощь должна использоваться для финансирования непроизводительной деятельности (имеются в виду исключительно ассигнования, связанные с содержанием объектов социально-культурного и коммунально-бытового назначения), возмещения убытков конкретным предприятиям из числа тех, для которых установлены условия хозяйствования, не предполагающие обеспечения возмещения затрат на производство товаров (работ, услуг), финансирования ликвидационных процедур (если средств, полученных от продажи имущества, оказалось недостаточно), а также финансирования издержек, связанных с восстановлением платежеспособности предприятий, принимаемых на бюджетное финансирование.

За указанными пределами финансовая помощь со стороны государства оказывается только в форме кредита, то есть на началах возврата.

Положение определяет, какое бюджетное звено служит источником средств, кто именно выступает от имени государства (Министерство финансов или финансовый орган субъекта Федерации), каковы формы контроля за целевым использованием полученных средств и др.

Продажа предприятий-должников и принадлежащего им имущества имеет целью предотвратить признание неисправного должника несостоятельным (банкротом), а также смягчить негативные последствия реорганизации и ликвидации неплатежеспособных предприятий. Процедура продажи регулируется Положением о порядке продажи государственных предприятий-должников, утвержденным Указом Президента РФ от 2 июня 1994 года № 1114<sup>1</sup>.

Положение определяет прежде всего способ осуществления продажи предприятий, в отношении которых принято решение о признании структуры баланса неудовлетворительной, а самих предприятий — неплатежеспособными.

Решение о продаже предприятия должно быть принято собственником Российской Федерацией или субъектом Федерации в лице соответствующих органов. В случаях, когда речь идет о предприятии, объектом продажи является единый имущественный комплекс, в состав которого входят основные средства, другие долгосрочные вложения, оборотные средства и финансовые активы, пассивы, имущественные права, права на объекты промышленной и интеллектуальной собственности, земельные участки и иные объекты, а также личные неимущественные права.

Продажа предприятия как такового не влечет за собой прекращения статуса юридического лица, а значит, все его долги и принадлежащие ему права требования сохраняют силу. Это же распространяется на отношения между предприятием и его работниками.

Для продажи предприятия организуется коммерческий или инвестиционный конкурс, в котором могут участвовать любые физические или юридические лица, кроме тех, чьи права на приобретение соответствующего имущества в предусмотренном законом порядке были ограничены.

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 6, ст. 592.

Утвержден исчерпывающий перечень условий конкурса. Часть из них являются обязательными. Сюда относится обязанность победителя погасить в течение месяца не менее 20 процентов просроченной кредиторской задолженности, а также осуществить реорганизацию предприятия в месячный срок. В условия конкурса могут быть включены обязанности победителя сохранить деятельность по производству определенной продукции (работ, услуг), численность рабочих, а также объем инвестиций в производство. Победитель конкурса приобретает право собственности на предприятие с момента заключения договора купли-продажи.

Содержание Указа шире его названия, поскольку он регулирует и вопросы, связанные с реализацией имущества (активов) предприятий, а также их акций.

Если результаты конкурса будут признаны недействительными либо Федеральное управление сочтет, с учетом финансового состояния предприятия, его продажу по конкурсу нецелесообразной, предприятие ликвидируется и его имущество распределяется в общем порядке.

Продажа активов (имущественных лотов) производится с аукциона либо по конкурсу (коммерческому или инвестиционному).

Для продажи принадлежащего государству контрольного пакета либо отдельных акций предприятия предусмотрен один и тот же порядок: аукцион.

Продажа предприятия в целом, его активов или акций государства, субъектов Федерации или муниципальных образований осуществляется через соответствующий фонд имущества. Положением определены направления, по которым должны использоваться вырученные суммы: целевое финансирование, содержание объектов социально-культурной сферы предприятий-должников, которые переданы в собственность Российской Федерации, субъекта Федерации или в муниципальную собственность, финансирование мероприятий по оздоровлению предприятий-должников и др.

## **§ 2. Хозяйственные товарищества и общества (ст. 66—106)**

### **Основные положения о хозяйственных товариществах и обществах**

#### *Понятие и виды хозяйственных товариществ и обществ*

Хозяйственные товарищества и общества — обычная и наиболее распространенная в нормальном имущественном обороте форма коллективной предпринимательской деятельности. Они открывают в ГК перечень отдельных видов коммерческих организаций, будучи к тому же универсальной формой, в рамках которой может осуществляться любая профессиональная предпринимательская деятельность — производственная, торговая, посредническая, кредитно-финансовая и страховая и т. д.

Такого рода объединения, создаваемые предпринимателями, в европейском праве обычно называются компаниями, а в американском — корпорациями. В России они традиционно именовались торговыми товариществами, поскольку торговля обычно ассоциировалась с коммерческой деятельностью. Отсутствие частной коммерции в прежней экономике вынуждало к использованию более "нейтрального" понятия "хозяйственная деятельность". С учетом этих традиций ГК также использует термин "хозяйственные" применительно к обществам и товариществам.

Впервые общества и товарищества были возрождены в нашем современном законодательстве союзным, а затем российским законами о собственности, а более подробная регламентация их правового положения последовала в Основах гражданского законодательства 1991 года и в российском Законе о предприятиях и предпринимательской деятельности, а также в некоторых подзаконных актах (Положение об акционерных обществах, утвержденное постановлением Совета Министров РСФСР от 25 декабря 1990 года № 601). К сожалению, некоторые из названных актов не отличались высоким уровнем разработки, содержали противоречивые, а нередко и просто ошибочные положения и потому не могли служить базой для соответствующих правил нового ГК.

С введением в действие правил гл. 4 ГК, вступившей в силу с 8 декабря 1994 года (то есть с момента официального опубликования в "Российской газете"), прежнее законодательство об обществах и товариществах, по сути, утратило силу. Теперь к этим коммерческим организациям применяются соответствующие правила нового ГК (п. 2 ст. 6 Вводного закона), а их учредительные документы действуют в части, не противоречащей нормам Кодекса.

Приведение учредительных документов обществ и товариществ, созданных до 8 декабря 1994 года, в соответствии с правилами ГК "растянуто" во времени. Товарищества (полные и "смешанные", или коммандитные) должны привести свои учредительные документы в соответствии с нормами ГК до 1 июля 1995 года. Кодекс содержит исчерпывающие правила о статусе товариществ, не требующие дальнейшей конкретизации специальными законами.

Сложнее обстоит дело с обществами — акционерными и с ограниченной ответственностью (а также с товариществами с ограбленной ответственностью, приравнивавшимися ст. 11 ранее действовавшего Закона о предприятиях и предпринимательской деятельности к обществам). Применительно к этим юридическим лицам ГК ограничивается установлением лишь наиболее общих правил, рассчитанных на последующее принятие двух специальных законов — об акционерных обществах и об обществах с ограниченной ответственностью. Эти законы (или акты о порядке введения их в действие) должны решить и вопросы о порядке и сроках приведения учредительных документов ранее созданных обществ в соответствие с ГК и этими специальными по отношению к ГК законами. Поэтому учредительные документы таких обществ будут действовать до момента, определенного указанными законами (п. 4 ст. 6 Вводного закона), разумеется, в части, не противоречащей правилам нового ГК.

Следовательно, законодатель не требует скорого, "одномоментного" приведения учредительных документов ранее созданных обществ и товариществ в соответствие с правилами нового ГК путем их перерегистрации. Напротив, он намеренно предоставил значительное время для изучения нового законодательства.

Товарищества и общества имеют много общих черт. Все они являются коммерческими организациями, ставящими основной задачей получение прибыли и распределение ее между участниками. Они обладают теперь общей правоспособностью, позволяющей им осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом (абз. 2 п. 1 ст. 49 ГК), в том числе и не

предусмотренные прямо их уставами. Если устав или иной учредительный документ ограничивает сферу деятельности общества или товарищества, а его исполнительные органы в нарушение данного запрета заключили соответствующую сделку от имени общества, оспорить ее путем признания недействительной будет возможно лишь при доказанности того, что контрагент знал о таких ограничениях по сделке (ст. 173 ГК). В противном случае сделку следует исполнить, а совершившие ее должностные лица общества или товарищества будут нести перед обществом ответственность на основании п. 3 ст. 53 ГК. Таким образом, закон охраняет прежде всего интересы других участников коммерческого оборота, которые не обязаны знать о подобных ограничениях и имеют дело с коммерческой организацией как с субъектом, обладающим общей правоспособностью.

Общества и товарищества являются едиными и единственными собственниками своего имущества (п. 3 ст. 213 ГК). Несмотря на то, что их уставный (в обществах) или складочный (в товариществах) капитал разделяется на доли (вклады) участников, это не превращает их имущество в объект долевой собственности участников, как ошибочно полагал ранее действовавший Закон о предприятиях и предпринимательской деятельности. Ведь такой капитал представляет собой основную величину, складывающегося из стоимости (то есть денежной оценки) вкладов участников. Поэтому и "доля" в таком капитале является условной величиной, определяющей объем требований участника к обществу или товариществу. В противном случае становится непонятным, какое же право на обособленное имущество участников (учредителей) имеет само общество или товарищество и для чего вообще создается такое юридическое лицо: ведь участники отношений долевой собственности всегда несут ответственность по общим обязательствам всем своим имуществом, хотя и пропорционально своим долям. Само юридическое лицо, следовательно, ответственности не несет (ибо у него в этом случае не образуется собственного имущества) и потому теряет смысл для его учредителей. Ясно, что этот вывод есть прямое следствие неправильности исходных посылок.

В силу правила абз. 2 п. 2 ст. 48 ГК участники обществ и товариществ утрачивают право собственности на передаваемое в виде вкладов обществу или товариществу имущество. Взамен они получают обязательственные права требования: на часть дохода (дивиденд) и на ликвидационную квоту (часть имущества, оставшуюся при ликвидации данного юридического лица после удовлетворения требований всех его кредиторов), а также на участие в управлении делами общества, являющегося по своей природе корпоративным, основанным на отношениях членства.

Общества и товарищества образуются по договору их учредителей (первых участников), то есть на добровольной основе. Участники этих коммерческих организаций в соответствии с законом сами определяют структуру управления и формируют органы созданных ими юридических лиц, осуществляя в установленном законом порядке контроль за их деятельностью.

Различия обществ и товариществ проистекают из того обстоятельства, что товарищества рассматриваются законом как объединения лиц, тогда как общества — в качестве объединения капиталов. Объединения лиц, помимо имущественных вкладов, предполагают непосредственное, личное участие в делах товарищества. А так как речь идет об участии в предприни-

материльской деятельности, ее участник должен иметь статус либо коммерческой организации, либо индивидуального предпринимателя. Следовательно, предприниматель может быть участником только одного товарищества, а само товарищество может состоять только из предпринимателей (то есть не вправе иметь в своем составе некоммерческие организации или граждан, не занимающихся предпринимательской деятельностью).

В отличие от этого общества как объединения капиталов не предполагают (хотя и не исключают) личного участия учредителей (участников) в своих делах, а потому допускают, во-первых, одновременное участие в нескольких обществах, в том числе однородных по характеру деятельности (что понижает риск имущественных потерь), во-вторых, участие в них в принципе любых лиц, а не только профессиональных предпринимателей.

Кроме того, участники товариществ несут неограниченную ответственность по их долгам всем своим имуществом (за исключением вкладчиков командитного товарищества), тогда как в обществах участники вообще не отвечают по их долгам, а несут только риск убытков (утраты внесенных вкладов), если не считать участников обществ с дополнительной ответственностью. Поскольку нельзя дважды поручиться одним и тем же имуществом по долгам нескольких самостоятельных организаций, такая ответственность свидетельствует также в пользу невозможности одновременного участия предпринимателя более чем в одном товариществе.

ГК относит к товариществам полные и командитные (или товарищества на вере), а к обществам — общества с ограниченной или с дополнительной ответственностью и акционерные. Этот перечень является исчерпывающим и, кстати, наиболее широким из известных другим правовым порядкам. Создание иных форм товариществ и обществ исключено законом. Вместе с тем одни общества или товарищества могут участвовать в деятельности других обществ или товариществ (в качестве участников, учредителей). Это приводит к появлению различных "смешанных" форм, а также "материнских" (контролирующих) и дочерних компаний (обществ), которые не составляют, однако, самостоятельных организационно-правовых форм.

Следует отметить, что прежде законодательство не признавало полное товарищество юридическим лицом, неосновательно отождествляя его с простым товариществом (договором о совместной деятельности). Между тем речь идет о двух различных формах предпринимательства. В первом случае создается самостоятельное юридическое лицо — собственник имущества, что было традиционным для российского права. Во втором случае по договору участников объединяются их имущественные вклады и координируется деятельность без создания особого юридического лица, что влечет появление отношений общей долевой собственности (ст. 122 Основ).

#### *Участники хозяйственных товариществ и обществ, их права и обязанности*

Участниками как товариществ, так и обществ могут быть как физические, так и юридические лица, причем в любых сочетаниях. Важно, чтобы при этом участниками товариществ (кроме вкладчиков в товариществах на вере) были предприниматели, тогда как на участников обществ это ограничение не распространяется.

Общества (но не товарищества) могут быть созданы и одним лицом либо иметь единственного участника. Такие "компании одного лица" являются

достаточно распространенными в странах с развитой рыночной экономикой. Директивами "Общего рынка" прямо рекомендуется создавать "компаниями одного лица" только в форме обществ с ограниченной ответственностью. Данная организационно-правовая форма должна в значительной мере заменить фигуру предприятия-несобственника для индивидуальных собственников, кооперативных, общественных, религиозных организаций, благотворительных и иных фондов, поскольку ГК разрешает теперь создание коммерческих организаций в форме унитарных предприятий только на базе государственной или муниципальной собственности. "Компанией одного лица" могут быть и акционерные общества, например, со 100-процентным участием государства ("государственные акционерные общества"), юридически являющиеся самостоятельными собственниками своего имущества.

Закон содержит некоторые ограничения на состав участников обществ (и вкладчиков в коммандитных товариществах) (п. 4 ст. 66 ГК). Государственные органы и органы местного самоуправления могут быть участниками обществ лишь в случаях, прямо допускаемых законом (например, фонды государственного или муниципального имущества). В иных случаях их участие даже в хозяйственных обществах запрещено, ибо они использоваться для этой цели только имуществом соответствующего государственного или муниципального образования, в том числе средства налогоплательщиков, а не свои собственные, и, кроме того, воспользоваться наличием определенных властных полномочий, то есть преимуществами своего публично-правового положения.

Финансируемые собственником учреждения как некоммерческие организации не вправе участвовать в товариществах, а участие в обществах для них возможно лишь с прямого разрешения собственника. Это связано с особенностями правового режима их имущества, в отношении которого такие юридические лица имеют весьма узкие права (ст. 296—298 ГК). Однако учреждения могут получать доходы от хозяйственной деятельности, разрешенной им собственником в учредительных документах, и приобретать за их счет имущество, в отношении которого у них появляется более широкое вещное право (п. 2 ст. 298 ГК). Такого рода имуществом и доходами, учитываемыми на отдельном балансе учреждения, оно вправе распоряжаться самостоятельно, в том числе внося его в виде вклада в имущество хозяйственных обществ.

Исключение участия в обществах и товариществах отдельных категорий граждан должно устанавливаться только законом. Так, не могут быть участниками товариществ индивидуальные предприниматели, объявленные банкротами, ибо с этого момента утрачивает силу их государственная регистрация в этом качестве (п. 1 ст. 25 ГК). Законодательство о борьбе с коррупцией запрещает должностным лицам государственных органов одновременно участвовать в деятельности коммерческих организаций. Согласно п. 2 Указа Президента РФ от 4 апреля 1992 года "О борьбе с коррупцией в системе государственной службы"<sup>1</sup> служащим государственного аппарата запрещено заниматься предпринимательской деятельностью (что исключает их участие в роли полных товарищей), а также самостоятельно или через представителей принимать участие в управлении акционерными общества-

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1992, № 17. ст. 923.



ми и товариществами (обществами) с ограниченной ответственностью (что исключает их участие в любых органах управления хозяйственными обществами). Владение акциями только открытых акционерных обществ допускается для любых категорий граждан.

Кодекс исключает возможность для "компаний одного лица" (хозяйственного общества с единственным участником) быть единственным участником другого хозяйственного общества (п. 2 ст. 88 и п. 6 ст. 98), то есть другой "компаний одного лица". Отсутствие такого запрета вело бы к появлению своеобразных "матрешек", полностью устранивающих всякую ответственность создавших их физических лиц.

Следует иметь в виду, что определенные ограничения на взаимное участие одних обществ и товариществ (компаний) в делах других обществ и товариществ могут предусматриваться и антимонопольным законодательством.

Пункт 1 ст. 67 ГК устанавливает необходимый минимум прав участников всякого товарищества или общества. К ним отнесены четыре основных права: 1) на участие в управлении делами такой коммерческой организации (которое отсутствует только у вкладчиков коммандитного товарищества и у акционеров, обладающих безголосыми, например привилегированными, акциями); 2) на получение необходимой информации о ее деятельности, включая право на ознакомление с бухгалтерскими книгами и иной документацией организации; 3) на участие в распределении прибыли (если, конечно, такая прибыль имеется в наличии); 4) на ликвидационную квоту. Как специальные законы, так и учредительные документы конкретных товариществ и обществ могут расширить этот перечень, но не вправе сузить его.

Наряду с этим на участников товариществ и обществ возлагаются определенные обязанности. К ним во всяком случае относится, во-первых, обязанность по внесению имущественного вклада (вклада) и, во-вторых, обязанность по неразглашению конфиденциальной информации о деятельности товарищества или общества. Учредительные документы коммерческой организации могут предусмотреть для ее участников и другие обязанности, например по внесению дополнительных имущественных взносов, по воздержанию от ведения аналогичной деятельности и т. д.

Следует отметить, что перечисленные в ст. 67 ГК права и обязанности участников обществ и товариществ являются общими для всех этих организационно-правовых форм юридических лиц. Некоторые из них предполагают наличие и иных прав и обязанностей, прямо предусмотренных законом и подлежащих отражению в учредительных документах (например, по отчуждению своей доли или ее части и т. д.).

#### *Иные особенности правового положения хозяйственных товариществ и обществ*

Закон предъявляет теперь особые требования к составу имущества обществ и товариществ, во всяком случае к их уставному (складочному) капиталу. Поскольку эти коммерческие организации как собственники несут самостоятельную имущественную ответственность перед своими кредиторами, а хозяйственные общества вообще отвечают перед ними исключительно своим имуществом, а не имуществом участников (кроме обществ с

дополнительной ответственностью), участникам имущественного оборота важно, чтобы такое имущество реально было способно удовлетворить их возможные требования.

В связи с этим п. 6 ст. 66 ГК специально указывает, какое именно имущество может стать вкладом в капитал общества или товарищества. Очевидно, что в этой роли могут выступать прежде всего вещи, включая деньги и ценные бумаги, то есть имущество, способное быть объектом права собственности. Какие-то вещи могут передаваться обществу или товариществу только в пользование — тогда речь идет о передаче ему имущественных прав на эти вещи (например, права аренды конкретного объекта недвижимости). В виде вклада в капитал общества могут быть внесены (переданы) и другие имущественные права, например права требования, воплощенные в определенных ценных бумагах.

Неимущественные права, вносимые в капитал такой коммерческой организации, должны иметь денежную оценку и "поддаваться" ей. Данным свойством обладают лишь объекты неимущественного характера, охраноспособные с точки зрения гражданского права. К их числу относятся результаты интеллектуальной деятельности — объекты авторского и патентного права (изобретения, промышленные образцы), иные объекты исключительных прав — товарный знак (знак обслуживания), фирменное наименование, наименование места происхождения товаров и т. п., а также охраняемая лишь по договору между владельцем и пользователем информация, имеющая известную коммерческую ценность в силу неизвестности ее иным лицам и отвечающая другим признакам, указанным в п. 1 ст. 139 ГК (так называемые "ноу-хау"). Такого рода объекты, нередко условно именуемые "интеллектуальной" или "промышленной" собственностью, имеют нематериальную природу, а их создатели получают на них не вещные, а исключительные права (комплекс правомочий неимущественного и неотчуждаемого характера, а также имущественных правомочий, которые могут отчуждаться другим лицам). Во всех этих случаях речь идет о праве пользования такого рода объектами по специальным (лицензионным) договорам с их обладателями (создателями). Всякого рода иные "нематериальные активы", встречающиеся в коммерческой практике, типа информации (сведений) о спросе на товар или специальных знаний и навыков не могут считаться охраноспособными из-за отсутствия предусмотренных законом признаков и неспособности удовлетворить интересы возможных кредиторов, а потому и не могут выступать в роли вклада в имущество обществ или товариществ.

Коммерческим банкам, действующим, как известно, в форме хозяйственных обществ, запрещается формировать свой уставный капитал за счет ценных бумаг и "нематериальных активов" (письмо Центрального банка РФ от 17 февраля 1995 года № 145. — Банковский бюллетень, 1995, № 9).

Все виды вкладов, в том числе и неимущественные права, нуждаются в денежной оценке. Такая оценка обычно проводится по соглашению участников (учредителей). Однако закон может устанавливать необходимость независимой экспертной оценки таких вкладов (внешний аудит), особенно для хозяйственных обществ, где завышенная оценка объекта заведомо ухудшает положение возможных кредиторов. Допустимо установление законом обязательного внешнего аудита для любых неденежных вкладов, превышающих определенный лимит, предусмотренный законом.

Для привлечения дополнительного капитала общества и товарищества вправе выпускать ценные бумаги, однако не всякие. Акции в соответствии с п. 7 ст. 66 ГК могут выпускать только акционерные общества; для хозяйственных обществ законом может быть ограничен размер эмиссии облигаций.

Особенностью правового положения обществ и товариществ является также возможность их взаимного преобразования из одного вида в другой, учитывая значительную близость данных организационно-правовых форм. В этом процессе может также использоваться организационно-правовая форма производственного кооператива (п. 1 ст. 68 ГК). Вместе с тем общества и товарищества не могут быть преобразованы в иные организационно-правовые формы, хотя бы и предусмотренные ГК, например в унитарные предприятия или фонды.

Поскольку участники хозяйственных товариществ (кроме вкладчиков товариществ на вере) несли полную, неограниченную ответственность по их долгам всем своим имуществом, при преобразовании товариществ в общества или в производственные кооперативы подобная ответственность бывших товарищей сохраняется за ними по обязательствам, перешедшим от товарищества к обществу или кооперативу, в течение двух лет, даже при последующем выходе такого участника из преобразованной организации (общества или кооператива).

## **Полное товарищество**

### *Основные положения*

Полное товарищество в соответствии с п. 1 ст. 69 ГК отличается двумя основными признаками: предпринимательская деятельность его участников (полных товарищей) считается деятельностью самого товарищества, а по его обязательствам любой из участников отвечает всем своим имуществом, в том числе и не переданным товариществу в качестве вклада. Этим обусловлены и особенности правового положения данной коммерческой организации и ее участников.

Прежде всего, товарищество основано на лично-доверительных отношениях участников, ибо здесь не исключена ситуация, когда сделку от имени товарищества заключил один участник, а имущественную ответственность по ней (при недостатке имущества товарищества) будет нести другой участник своим личным имуществом. Не случайно товарищества появились и развивались как форма семейного предпринимательства.

Полные товарищи отвечают по обязательствам своего товарищества только при недостатке у него собственного имущества, то есть субсидиарно (ст. 399). Однако ответственность всех полных товарищей в этом случае носит солидарный характер (п. 1 ст. 75), что в соответствии с общим правилом ст. 323 ГК о правах кредитора в солидарном обязательстве дает возможность кредиторам товарищества взыскать соответствующий долг с одного из участников (как правило, наиболее обеспеченного), предоставив ему затем возможность рассчитываться с остальными участниками по правилам ст. 325 ГК.

Такая ответственность ложится и на участника, вступившего в товарищество после его создания (в том числе по обязательствам, возникшим до момента его вступления в товарищество), и на участника, выбывшего из

товарищества, и не может быть ни исключена, ни ограничена по соглашению участников (пп. 2 и 3 ст. 75 ГК).

Данная ответственность делает излишним предъявление особых требований к складочному капиталу товарищества, ибо имущество каждого из товарищей становится дополнительной гарантией для возможных кредиторов. Поэтому закон не требует наличия у товарищества обязательного минимума складочного капитала. Вместе с тем определенный складочный капитал у товарищества должен быть, составляя имущественную базу его участия в гражданском обороте. Кроме того, именно этот капитал в первую очередь направляется на удовлетворение требований кредиторов товарищества. Поэтому при уменьшении стоимости чистых активов товарищества до размера меньшего, чем первоначально зарегистрированный складочный капитал, товарищество не вправе распределять прибыль между участниками (п. 2 ст. 74). Ведь это означало бы распределение между ними имущества товарищества при наличии у последнего значительных убытков, то есть, по сути, начало его ликвидации. С учетом возможности последующего предъявления требований кредиторов и обращения взыскания на имущество товарищей изложенная выше ситуация означала бы также фактическое распределение между полными товарищами их личного имущества.

Сказанное объясняет не только возможность участия предпринимателя лишь в одном полном товариществе (п. 2 ст. 69 ГК), но и значение указания в фирменном наименовании товарищества имен (наименований) его участников. Ведь ориентируясь на это указание, контрагенты товарищества будут оценивать и его потенциальную платежеспособность, учитывая состоятельность отдельных товарищей.

#### *Создание и прекращение полного товарищества*

Поскольку любой из участников полного товарищества может действовать от его имени, товариществу не нужны специальные органы, формирующие и выражающие волье его как юридического лица. Соответственно не требуется устанавливать порядок их создания и определять их компетенцию, иначе говоря, отпадает надобность в уставе. Поэтому закон считает достаточным для полного товарищества наличия лишь одного учредительного документа — учредительного договора.

Вместе с тем к учредительному договору предъявляются некоторые дополнительные требования. Помимо общих сведений, необходимых для содержания всякого учредительного документа, учредительный договор полного товарищества в соответствии с п. 2 ст. 70 ГК должен также содержать сведения о складочном капитале товарищества и долях его участников, включая установление порядка изменения этих долей, порядка внесения соответствующих вкладов и ответственности за нарушение обязательств по их внесению. Таким образом, учредительный договор должен содержать все необходимые сведения по формированию и использованию складочного капитала товарищества.

Кроме того, учредительный договор регулирует и иные взаимоотношения товарищей, в частности по участию их в общих делах товарищества (где можно указать на возможность выступления от имени товарищества не всех, а одного или некоторых товарищей), касающиеся последствий выхода или исключения одного из участников товарищества и др.

Учредительный договор должен быть подписан всеми участниками товарищества и подлежит государственной регистрации, с момента которой товарищество существует как юридическое лицо. Закон предусматривает возможность рассрочки в оплате складочного капитала товарищества, но не устанавливает его минимального размера. Из этого следует, что к моменту государственной регистрации объявленный капитал товарищества должен быть по крайней мере наполовину оплачен его участниками (п. 2 ст. 73 ГК).

Ликвидация товарищества производится по общим основаниям ликвидации юридических лиц. К числу особых случаев прекращения товарищества ст. 81 ГК относит ситуацию, при которой в товариществе остается единственный участник. Товарищество не может существовать в качестве "компании одного лица" и подлежит в этом случае прекращению. Однако при желании единственного оставшегося участника он может в течение шести месяцев провести преобразование такого товарищества в общество, где допускается наличие единственного участника (разумеется, с соблюдением общих правил о сохранении своей личной имущественной ответственности по перешедшим к обществу долгам товарищества в течение двух лет).

Изменение состава участников товарищества вследствие выхода кого-либо из них не влечет по общему правилу прекращения товарищества. Лишь при отсутствии прямых указаний об этом в учредительном договоре или специального соглашения оставшихся участников товарищество ликвидируется в случае смерти кого-либо из участников, признания его безвестно отсутствующим, недееспособным или ограниченно дееспособным, объявления умершим или несостоятельным (банкротом), ликвидации коммерческой организации — участника товарищества либо открытия в ее отношении реорганизационных процедур, в частности при объявлении ее банкротом (п. 1 ст. 76 ГК).

#### *Организация деятельности полного товарищества*

В полном товариществе каждый участник имеет один голос, если только учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения голосов, принадлежащих участникам, например, в зависимости от размера взноса (вклада). Этим определяется и появление правила о единогласии всех участников в решении вопросов деятельности товарищества, если только учредительным договором прямо не предусмотрены случаи, когда решение может быть принято большинством голосов.

Статья 72 ГК предусматривает самые разнообразные возможности, которые могут использовать товарищи при ведении дел товарищества. Традиционный способ — ведение дел товарищества любым (каждым) его участником — может быть заменен в учредительном договоре, то есть по воле самих участников, иными вариантами: совместное ведение дел, предполагающее единогласное решение (согласие) всех участников на совершение каждой сделки товарищества; возложение этих дел на одного или нескольких наиболее опытных участников (в таком случае остальные участники товарищества для совершения сделок от его имени должны получить доверенность от тех товарищей, которым учредительным договором поручено ведение общих дел).

Однако контрагенты товарищества не обязаны вникать в возможные ограничения правомочий отдельных участников товарищества. При заключении сделок им достаточно удостовериться в том, что они имеют дело с одним из полных товарищей. Поэтому сделки, заключенные от имени товарищества любым его участником, будут действительны, если только товариществу не удастся доказать, что третье лицо (контрагент по сделке) знало или должно было знать об отсутствии правомочий у конкретного товарища (например, знакомясь с учредительным договором, свидетельствующим об участии данного лица в полном товариществе, должно было обратить внимание и на указанные там ограничения его полномочий на выступление от имени товарищества).

С другой стороны, полные товарищи, не ведущие дел, вправе в судебном порядке добиваться прекращения полномочий, предоставленных другим товарищам (товарищу) для ведения дел товарищества, если эти последние грубо нарушают свои обязанности в отношении товарищества и не соблюдают его интересов, неспособны к разумному ведению дел либо имеются иные серьезные основания для такого решения (п. 2 ст. 72 ГК).

Прибыли и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале (п. 1 ст. 74 ГК). Учредительный договор или специальное соглашение участников могут установить и иной порядок такого распределения, например поровну или с учетом иных возможных критериев. Невозможно при этом ни по каким основаниям установить, чтобы одни участники несли только убытки и были бы отстранены от участия в прибылях либо наоборот. В частности, таким основанием не может являться неучастие или, наоборот, активное участие в делах товарищества. Ведь все участники полного товарищества несут риск наступления неограниченной ответственности по его долгам своим личным имуществом.

#### *Правовое положение участника полного товарищества*

Наряду с правомочиями, признаваемыми за любым участником общества или товарищества, участник полного товарищества имеет право знакомиться с его документацией даже в случае, когда он не уполномочен на ведение дел от имени товарищества. Ведь с него и в этом случае не снимается неограниченная ответственность по долгам товарищества всем его имуществом, поэтому он вправе быть в курсе дел товарищества и требовать по суду прекращения полномочий тех товарищей, кто недолжным образом ведет дела товарищества.

К числу обязанностей полного товарища относится внесение вклада в общее имущество. Сроки и порядок внесения определяются учредительным договором в качестве его существенных условий. Но не менее половины вклада участник обязан внести к моменту регистрации полного товарищества. В противном случае он должен нести предусмотренную учредительным договором ответственность за неисполнение данной обязанности, а при отсутствии указаний в договоре должен будет уплачивать 10 процентов годовых с невнесенной части вклада.

Далее. Участник полного товарищества должен воздерживаться от совершения сделок в собственных интересах или в интересах третьих лиц, если эти сделки однородны с теми, которые составляют предмет деятельно-

сти товарищества. Такие сделки он вправе совершать лишь по специальному согласию всех остальных товарищей. Ведь по сути речь идет о конкурентной деятельности по отношению к товариществу. Поэтому нарушение данного правила влечет для товарища обязанность либо возместить причиненные товариществу убытки, либо передать товариществу всю полученную по таким сделкам прибыль (п. 3 ст. 73 ГК).

Важнейшей особенностью правового положения участника полного товарищества является его неограниченная ответственность по долгам товарищества всем своим личным имуществом, с учетом которой установлено также правило о невозможности отстранения кого-либо из товарищей от участия в прибылях и убытках.

Участник полного товарищества вправе передать свою долю в складочном капитале товарищества (или ее часть) либо другому товарищу, либо третьему лицу (ст. 79 ГК). Передача доли влечет и соответствующий переход всех прав ее бывшего владельца к приобретателю. Поэтому согласие на передачу доли или ее части иному лицу, не участвующему в товариществе, необходимо получить от всех остальных участников, поскольку при этом в товариществе появляется новый участник. Согласие всех участников товарищества на переход доли или ее части к другому участнику товарищества требуется потому, что при этом меняется одно из существенных условий учредительного договора о распределении долей. Однако это вовсе не ведет к признанию за остальными участниками товарищества преимущественного права покупки доли или ее части, отчуждаемой одним из них. При отсутствии согласия кого-либо из участников на передачу доли товарищ вправе выйти из товарищества.

В случае выхода участника из полного товарищества, который он может предпринять в любой момент по собственному желанию (ст. 77 ГК), он вправе потребовать от товарищества выдачи ему части имущества, соответствующей его доле в складочном капитале. Размер этой доли определяется по балансу, составляемому на момент выбытия товарища (абз. 2 п. 1 ст. 78 ГК). Учредительным договором или специальным соглашением между выбывающим участником и товариществом может быть предусмотрена замена денежного эквивалента ("стоимости части имущества") выдачей имущества в натуре полностью или в части. В интересах товарищества установлено правило о том, что из полного товарищества, учрежденного на определенный срок, можно выйти лишь при наличии уважительной причины, а из товарищества, учрежденного без установления срока, можно выйти, лишь предупредив об этом не менее чем за 6 месяцев до фактического выхода (абз. 2 п. 1 ст. 77 ГК).

При выбытии участника из товарищества доли оставшихся товарищей должны быть соответственно увеличены, то есть арифметическое выражение доли ушедшего как бы прирастает к долям оставшихся участников. Но учредительным договором или соглашением участников может быть установлен и иной порядок распределения этой доли, например поровну.

В случае смерти физического лица — участника товарищества либо реорганизации участвовавшего в нем юридического лица вступление в полное товарищество их наследников или правопреемников допускается только с согласия всех других участников, ибо лично-доверительные отношений с новым участником может и не возникнуть. Лишь для юридических лиц уч-

редительный договор товарищества может предусмотреть исключения, поскольку, например, преобразование как способ реорганизации фактически не меняет взаимоотношений участников. Наследники или правопреемники товарища, не принятые в товарищество или не вступившие в него, получают от товарищества денежный эквивалент доли правопреемственника (или соответствующее имущество в натуре), но одновременно к ним переходит и риск ответственности перед кредиторами товарищества, лежавший на бывшем участнике (разумеется, в пределах перешедшего к ним имущества и в течение двух лет с момента утверждения годового отчета товарищества за год, в котором произошло выбытие).

При наличии серьезных оснований, в частности при грубом нарушении одним из участников товарищества своих обязанностей или обнаружившейся неспособности его к разумному ведению дел, такой участник может быть по суду исключен из товарищества, если об этом состоялось единогласное решение остающихся участников (п. 2 ст. 76 ГК). При исключении из товарищества с выбывающим участником также производятся расчеты по правилам ст. 78 ГК.

Участник выбывает из товарищества при обращении его личными кредиторами взыскания на его долю в складочном капитале товарищества. Ведь такое взыскание согласно ст. 80 ГК допускается лишь при недостатке иного его имущества для покрытия своих долгов. Следовательно, такой товарищ не только лишается доли в имуществе товарищества, но и фактически не способен нести дополнительную неограниченную ответственность по долгам товарищества наравне с другими участниками из-за отсутствия необходимого для этого имущества. Тем не менее и за таким участником сохраняется обязанность в течение двух лет после выбытия отвечать по долгам товарищества, ибо не исключено появление у него в этот период иного имущества.

## **Товарищество на вере**

### *Основные положения*

Товарищество на вере, или командитное, отличается тем, что состоит из двух групп участников. Одни из них осуществляют предпринимательскую деятельность от имени товарищества и при этом несут дополнительную неограниченную ответственность своим личным имуществом по его долгам солидарно друг с другом, то есть по сути являются полными товарищами и как бы составляют полное товарищество внутри командитного. Другие участники (вкладчики, командитисты) вносят вклады в имущество товарищества, но не отвечают личным имуществом по его обязательствам. Поскольку их вклады становятся собственностью товарищества, они несут лишь риск их утраты и, следовательно, не рискуют столь сильно, как участники с полной ответственностью. Поэтому командитисты отстранены от ведения дел командиты. Сохраняя прежде всего право на получение дохода на свои вклады, а также на информацию о деятельности товарищества, они вынуждены полностью доверять участникам с полной ответственностью в том, что касается использования имущества товарищества. Отсюда традиционное российское название командиты — товарищество на вере.

В известном смысле командиту можно считать разновидностью полного товарищества, в которой появляется возможность использовать до-



полнительные капиталы вкладчиков, а не полных товарищей. Этим объясняется распространение на полных товарищей командиты правил об участниках полных товариществ (п. 2 ст. 82 ГК), а на командитистов — по существу, правил об участниках хозяйственных обществ (объединений капиталов).

Особенностью командиты является и то, что включение в фирменное наименование товарищества на вере имени вкладчика автоматически ведет к превращению его в полного товарища в смысле неограниченной и солидарной ответственности своим личным имуществом по долгам командиты (абз. 2 п. 4 ст. 82 ГК). Ведь указание в фирменном наименовании имени участника как в командитном, так и в полном товариществе всегда служит важным ориентиром для потенциальных кредиторов.

Все изложенное объясняет принципиальную возможность применения к товариществу на вере правил о полном товариществе (п. 5 ст. 82 ГК). Ведь в имущественном обороте непосредственно от имени товарищества на вере всегда выступают полные товарищи. Поэтому и единственным учредительным документом командиты, как и в полном товариществе, остается учредительный договор, подписываемый всеми полными товарищами и только ими (п. 1 ст. 83). Он и определяет порядок управления делами командиты, которое осуществляется исключительно полными товарищами. В этом смысле управление делами товарищества на вере вполне совпадает с управлением делами полного товарищества. Вкладчики не только не принимают участия в управлении делами командиты, но и не вправе оспаривать действия полных товарищей (п. 2 ст. 84).

Учредительный договор командиты должен содержать среди других необходимых условий условие о совокупном размере вкладов командитистов. Следовательно, в образовании имущества командиты должны принимать участие как полные товарищи, так и вкладчики. Закон не определяет соотношения вкладов командитистов и полных товарищей, считая это делом самих участников. Полные товарищи должны сами решить, какой дополнительный капитал от командитистов потребуется товариществу для его нормального функционирования.

Товарищество на вере ликвидируется по основаниям ликвидации полного товарищества, а также при выбытии из него всех вкладчиков. В последнем случае оставшиеся полные товарищи вправе вместо ликвидации преобразовать его в полное товарищество (абз. 1 п. 1 ст. 86 ГК).

#### *Правовое положение участников товарищества на вере*

Как уже отмечалось, лишь полные товарищи непосредственно участвуют в предпринимательской деятельности от имени командиты. Поэтому в их роли могут выступать только индивидуальные предприниматели или коммерческие организации, причем только один раз (п. 3 ст. 82 ГК), ибо они не могут быть полными товарищами одновременно ни в другом полном товариществе, ни в другой командите. В отличие от этого вкладчиками могут быть как физические, так и юридические лица, не обязательно являющиеся предпринимателями (п. 4 ст. 86).

Минимальное количество участников командиты — один полный товарищ и один вкладчик (абз. 2 п. 1 ст. 86 ГК). Это, однако, не означает возможность создания командиты одним лицом (полным товарищем), ибо

наличие в ней одного участника с полной ответственностью и одного вкладчика по смыслу закона возможно лишь в результате выбытия других участников. Как и полное товарищество, командита не может быть создана одним участником (абз. 2 п. 1 ст. 66 ГК), ибо ему не с кем будет заключать учредительный договор — единственный учредительный документ командиты.

Вместе с тем не исключается возможность появления командиты, в которой единственным полным товарищем будет коммерческая организация, в том числе созданное одним лицом хозяйственное общество, а единственным вкладчиком — учредитель такого общества в качестве физического лица, что уже давно имеет место в западноевропейском праве. Вообще же смысл участия юридического лица в качестве полного товарища командиты состоит в том, что учредители такой организации попадают в положение полных товарищей, управляющих всеми делами командиты, однако не несут по ее долгам личной имущественной ответственности.

Поскольку вкладчики командиты не подписывают учредительный договор и не участвуют в выработке его условий, их отношения с товарищами командиты оформляются договорами о внесении вкладов. Поэтому закон специально регулирует правовое положение вкладчиков товарищества на вере.

К числу прав вкладчика относится прежде всего право на получение причитающейся на их долю части прибыли товарищества. По самому смыслу конструкции товарищества на вере это право вкладчиков реализуется преимущественно перед аналогичным правом полных товарищей. Иначе говоря, при распределении прибыли по вкладам и долям в первую очередь должна быть выделена ее часть, подлежащая распределению по вкладам командитистов. В этом смысле статус командитистов аналогичен статусу владельцев привилегированных акций акционерного общества.

Далее. Вкладчик имеет право на информацию о деятельности товарищества, включая право на знакомство с его документацией и бухгалтерскими книгами.

При ликвидации товарищества на вере вкладчики не только имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение своих вкладов (или их денежного эквивалента) из имущества товарищества, то есть являются одними из кредиторов товарищества, но и участвуют в распределении остатка имущества товарищества после удовлетворения требований кредиторов товарищества, то есть имеют право на ликвидационную квоту (п. 2 ст. 86 ГК).

Вкладчик может передать свою долю или ее часть как другому вкладчику, так и третьему лицу, не участвующему в командите. Для этого он не нуждается в согласии товарищества или полных товарищей, ибо никаких лично-доверительных отношений с его участием не возникает. Если вкладчик намерен продать свою долю (или ее часть) третьему лицу, у других вкладчиков возникает право ее преимущественной покупки (подп. 4 п. 2 ст. 85, п. 2 ст. 93, ст. 250 ГК). Такое право принадлежит им пропорционально размеру их долей, если иное не установлено учредительным договором товарищества. Разумеется, при продаже своей доли или ее части одним вкладчиком другому никакого права преимущественной покупки у других вкладчиков не возникает.

Наконец, за вкладчиком сохраняется возможность в любое время выйти из товарищества и получить свой вклад (долю в складочном капитале, но не во всем имуществе товарищества). Сроки и характер выплат (или выдач) по вкладу определяются учредительным договором товарищества. В любом случае такой выход, сопровождающийся уменьшением имущества товарищества, допускается только по окончании финансового года (подп. 3 п. 2 ст. 85 ГК).

Учредительный договор товарищества на вере может предусматривать и иные права вкладчиков.

Основную обязанность вкладчиков составляет внесение вкладов в складочный капитал коммандиты. Согласно п. 1 ст. 85 ГК внесение вклада удостоверяется особым свидетельством об участии, которое не является ценной бумагой. Однако его значение выходит за рамки удостоверения внесения вклада, ибо оно удостоверяет статус коммандитиста в целом.

Вкладчики не могут участвовать в управлении делами коммандиты и не вправе выступать от ее имени (если, конечно, не получают от товарищества специальную доверенность). Они не должны разглашать конфиденциальную информацию товарищества, которая может стать известной им в связи с ознакомлением с документацией товарищества.

## **Общество с ограниченной ответственностью**

### *Основные положения*

Общество с ограниченной ответственностью является разновидностью объединения капиталов, не требующего личного участия своих членов в делах общества. Характерными признаками этой коммерческой организации являются деление ее уставного капитала на доли участников и отсутствие ответственности последних по долгам общества. Имущество общества, включая уставный капитал, принадлежит на праве собственности ему самому как юридическому лицу и не образует объекта долевой собственности участников. Поскольку вклады участников становятся собственностью общества, нельзя сказать, что его участники отвечают по долгам общества в пределах внесенных ими вкладов. В действительности они вообще не отвечают по долгам общества, а несут лишь риск убытков (утраты вкладов). Даже те из участников, кто не внес свой вклад полностью, отвечают по обязательствам общества лишь той частью своего личного имущества, которая соответствует стоимости неоплаченной части вклада (п. 1 ст. 87 ГК).

Ранее действовавшим законодательством (ст. 11 Закона о предприятиях) общества с ограниченной ответственностью, как известно, именовались товариществами и отождествлялись с акционерными обществами закрытого типа. В настоящее время это абсурдное, по сути, положение не действует. Сказанное, однако, не означает необходимости скорейшего внесения изменений в учредительные документы таких коммерческих организаций. Эти документы продолжают действовать в части, не противоречащей правилам нового ГК. Их перерегистрация потребует после принятия специального закона об обществах с ограниченной ответственностью, который и должен прямо предусмотреть сроки и порядок такой перерегистрации (п. 3 ст. 87 ГК, п. 4 ст. 6 Вводного закона).

Общество с ограниченной ответственностью является наиболее типичной формой "компании одного лица" и в развитых зарубежных правопо-

рядках. Поэтому абз. 1 п. 1 ст. 87 ГК прямо допускает такую возможность, что расходится с чисто грамматическим пониманием "общества", но вполне соответствует юридическому существу дела. ГК исключает только возможность единоличного участия в обществе с ограниченной ответственностью другой "компания одного лица" для предотвращения исключения ответственности его учредителя — физического лица, которое могло бы противоречить правилу п. 3 ст. 56 ГК.

ГК предусматривает необходимость установления предельного количества участников такого общества. Мировой опыт свидетельствует о необходимости установления такой границы на уровне от 30 до 50 участников, с тем чтобы это общество отличалось от акционерного общества, у которого, напротив, обычно предусматривается необходимый минимум участников. Необоснованное ограничение отечественного законодательства о приватизации формой акционерного общества привело к созданию обществ с ограниченной ответственностью ("акционерных обществ закрытого типа") на базе приватизированных государственных предприятий с тысячами участников, что резко искажает нормальную юридическую конструкцию и рассчитанные на нее правила. В действительности речь, конечно, должна была бы идти о создании на базе таких предприятий не "закрытых обществ", а нормальных производственных кооперативов, конструкция которых вполне соответствует всем требованиям и пожеланиям учредителей таких организаций. В настоящее время законодатель при разработке законов об акционерных обществах и об обществах с ограниченной ответственностью должен прямо решить судьбу "закрытых обществ", созданных до 8 декабря 1994 года. Именно поэтому ГК ограничился в этом вопросе отсылкой к данным законам (п. 1 ст. 88).

#### *Создание, реорганизация и ликвидация общества с ограниченной ответственностью*

Поскольку учредители общества не обязаны лично участвовать в его деятельности, общество должно иметь органы, выражающие его волю как юридического лица (ст. 53 ГК). В связи с этим появляется необходимость в разработке и принятии устава общества, решающего эти и другие вопросы. Воля же учредителей на создание общества и условия участия в нем выражаются в учредительном договоре. Таким образом, общество с ограниченной ответственностью должно иметь два учредительных документа — учредительный договор и устав, если, разумеется, оно не создано одним учредителем (п. 1 ст. 89). Закон называет в п. 2 ст. 89 ГК обязательные условия, необходимые для учредительных документов общества. При отсутствии хотя бы одного из них учредительные документы общества не могут быть зарегистрированы.

Общество с ограниченной ответственностью реорганизуется или ликвидируется по единогласному решению его участников (п. 1 ст. 92). Оно может быть ликвидировано и по общим основаниям ликвидации юридических лиц (ст. 61 ГК). Что касается его реорганизации в форме преобразования, то таковое возможно лишь в форму другого общества либо производственного кооператива, но не в товарищество. Данное ограничение вызвано тем, что общество может включать в свой состав не только профессиональных предпринимателей и не связано с необходимостью несения ответственно-

сти по его долгам личным имуществом участников, что является необходимым признаком товарищества.

### *Управление в обществе с ограниченной ответственностью*

В обществе с ограниченной ответственностью обязательно создается двухзвенная система управления его делами. Высшим органом общества (п. 1 ст. 91 ГК) является общее собрание его участников, правомочное решать основные вопросы деятельности общества. Некоторые вопросы составляют исключительную компетенцию общего собрания общества, которая ни при каких условиях, в том числе по решению общего собрания, не может быть передана исполнительному органу общества. К исключительной компетенции общего собрания относятся вопросы об изменении устава общества, включая размер его уставного капитала, формирование и отзыв исполнительных органов общества и его ревизионной комиссии, утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества, а также принятие решений о реорганизации и ликвидации общества. Перечисленные вопросы составляют минимум исключительной компетенции общего собрания общества, которая может быть расширена (но не уменьшена) его уставом или законом.

Все вопросы, не отнесенные к исключительной компетенции собрания общества, входят в компетенцию его исполнительного органа (директора, правления и т. п.). Этот последний в соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 91 ГК может быть единоличным, в том числе и необязательно избранным из числа участников общества. Это открывает возможность найма обществом управляющего по контракту либо заключения специального договора с управляющей компанией (коммерческой организацией).

Ревизионная комиссия (в небольших обществах — ревизор) не является органом общества, выражающим его волю в гражданских правоотношениях. Для контроля за деятельностью исполнительных органов общества его участники могут использовать внешний аудит (п. 4 ст. 91). Обязательность внешнего аудита может предусматриваться либо законом, либо уставом самого общества. В соответствии с ними требовать проведения независимой аудиторской проверки вправе как общее собрание общества, так и определенное количество его участников, обладающих известной долей в его уставном капитале. Само общество не обязано публиковать результаты своей отчетности, что отличает его от акционерного общества (п. 5 ст. 91 ГК).

### *Имущество общества с ограниченной ответственностью*

Кодекс не содержит правил о системе имущественных фондов, обязательно образуемых в обществе с ограниченной ответственностью. Основу имущественной обособленности такого общества составляет его уставный капитал (фонд), к которому предъявляются более высокие требования, чем к складочному капиталу в товариществах. Ведь участники этого общества заранее исключают свою ответственность по его долгам личным имуществом, и кредиторам общества приходится рассчитывать лишь на его уставный капитал. Поэтому абз. 2 п. 1 ст. 90 ГК прямо называет его минимальной гарантией интересов кредиторов общества.

Размер уставного капитала общества с ограниченной ответственностью ни при каких условиях не может быть меньше суммы, установленной законом. В отсутствие специальных правил закона об обществах с ограничен-

ной ответственностью сохраняет силу требование подп. "г" п. 3 Положения о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденного Указом Президента РФ от 8 июля 1994 года № 1482, в соответствии с которым размер такого капитала не может быть менее суммы, равной 100-кратному размеру минимальной оплаты труда в месяц, установленной законодательством на дату представления учредительных документов общества для регистрации.

Если размер уставного капитала общества становится ниже указанного лимита в силу любых причин (неоплата участниками уставного капитала в течение первого года работы общества, фактическое уменьшение по окончании второго и последующего годов деятельности общества и т. д.), общество подлежит ликвидации, поскольку его кредиторы не смогут рассчитывать даже на предусмотренный законом минимум. Конечно, участники общества вправе восполнить образовавшийся недостаток капитала, если они не хотят его ликвидации.

Все члены общества обязаны участвовать в образовании его уставного капитала путем уплаты своих взносов и не могут быть ни при каких условиях освобождены от выполнения этой своей обязанности (п. 2 ст. 90 ГК). Однако они имеют возможность оплатить уставный капитал общества в рассрочку, внося его половину не в момент регистрации, а в течение первого года работы общества. Вместе с тем пока капитал общества не оплачен полностью, поскольку участники общества не полностью внесли свои вклады, они несут солидарную с обществом и друг с другом ответственность перед его кредиторами своим личным имуществом в пределах неоплаченной части вклада.

Уменьшение уставного капитала общества по сравнению с зарегистрированным (хотя бы и до величины, превышающей установленный законом минимум) ослабляет гарантии кредиторов общества, то есть препятствует выполнению этим капиталом своего основного назначения. Для предотвращения таких ситуаций вводится понятие чистых активов общества, с которыми сравнивается уставный капитал общества на конец финансового года, то есть при подведении итогов его работы за год. Под чистыми активами в данном случае понимается фактическая стоимость всего имущества общества за вычетом стоимости имеющихся долгов (пассивов).

Если размер чистых активов общества в конце второго и каждого последующего финансового года работы общества, когда его уставный капитал должен быть не только объявлен, но и оплачен, уменьшится ниже размера этого капитала, общество должно объявить и зарегистрировать это уменьшение своего капитала. При этом требуется обязательное уведомление всех кредиторов общества (п. 5 ст. 90 ГК), а они могут потребовать досрочного исполнения или прекращения соответствующих обязательств с возложением на общество возникших убытков. Ясно, что общество не вправе в такой ситуации выплачивать дивиденд своим участникам, ибо такая выплата, по сути, будет осуществлена за счет кредиторов общества. Если же уменьшение чистых активов общества достигнет величины меньшей, чем допускаемый законом минимум уставного капитала общества с ограниченной ответственностью, общество подлежит ликвидации.

Вместе с тем указанные правила не требуют постоянного наличия соответствующего минимального капитала в каждый момент деятельности об-

щества. Такое требование закон выдвигает лишь при подведении годовых финансовых итогов работы общества.

Увеличение же уставного капитала общества допускается только после полной оплаты всего объявленного капитала, то есть внесения вкладов участниками в полном объеме (п. 6 ст. 90 ГК). Ведь "увеселение" неоплаченного капитала учредителями общества означало бы освобождение их от обязанности его полной оплаты.

Участник общества с ограниченной ответственностью вправе передать свою долю или ее часть иным лицам. Доля участника в уставном капитале общества, по существу, является обязательственным правом требования, поэтому на ее передачу (уступку) распространяются правила об уступке прав (ст. 382—390 ГК), в том числе об оформлении такой сделки и о необходимости извещения об этом обязанных лиц (в данном случае общества). Это требует также внесения изменений в учредительные документы общества и их последующей регистрации.

При отчуждении всей доли участник добровольно выбывает из общества, а при отчуждении ее части его правомочия уменьшаются. Исключается отчуждение неоплаченной части доли (п. 4 ст. 93 ГК), ибо она еще не стала полноценным имущественным правом. При этом все расчеты отчуждатель производит с приобретателем доли, а не с обществом.

Приобретение доли или ее части лицом, не участвующим в обществе, порождает для последнего обязанность принять его в члены общества. Поскольку для других участников это не всегда целесообразно, п. 2 ст. 93 ГК допускает установление в уставе общества запрета на отчуждение доли или ее части третьим лицам. Если такой запрет отсутствует, при продаже (или мене) доли или ее части лицу, не участвующему в обществе, у оставшихся участников возникает право преимущественной покупки этой доли. Такое право распространяется только на случаи отчуждения доли в форме купли-продажи (или мены) и принадлежит всем участникам общества пропорционально размерам их долей в уставном капитале (если уставом общества или соглашением всех его участников не предусмотрено иное, например деление доли на равные части или возможность ее приобретения участниками общества поочередно и т. д.). Осуществление этого права производится по общим правилам ст. 250 ГК.

Если доля (или ее часть) отчуждается одним участником общества другому, у остальных участников никаких преимущественных прав не возникает. Если же участники общества отказываются от приобретения доли, а устав исключает ее отчуждение третьим лицам, общество должно само приобрести эту долю у отчуждателя. При этом отчуждателю выплачивается "действительная" (рыночная) стоимость доли либо выдается имущество в натуре в зависимости от указаний на этот счет в учредительных документах общества. При их отсутствии общество само вправе выбрать способ исполнения своего обязательства (ст. 320 ГК).

Приобретенная обществом доля участника не может оставаться у общества, ибо оно не может быть одновременно и должником, и кредитором в отношении этого требования. Поэтому согласно п. 5 ст. 93 ГК общество должно либо реализовать эту долю своим участникам, либо уменьшить свой уставный капитал на эту долю (ст. 413), известив об этом кредиторов общества.

В случае смерти физического лица или реорганизации юридического лица, бывшего участником общества, их доли могут перейти к их наследникам или правопреемникам. На этом основании они вправе требовать принятия их в члены общества. Однако устав общества может исключить такую возможность либо поставить ее в зависимость от воли всех других участников. В этих случаях за наследниками или иными правопреемниками сохраняется лишь право на компенсацию указанной доли за счет общества. Характер и порядок такой компенсации предусматривается учредительными документами общества (в отсутствие правил специального закона), а при их отсутствии определяется самим обществом (ст. 320 ГК). При этом доля умершего или реорганизованного участника фактически переходит к обществу, что требует либо распределить ее между оставшимися участниками, либо соответственно уменьшить свой уставный капитал, известив об этом своих кредиторов.

Участник общества с ограниченной ответственностью вправе также в любое время свободно выйти из него без чьего бы то ни было согласия (ст. 94 ГК). При этом он вправе потребовать соответствующей части имущества общества, приходящейся на его долю в уставном капитале. Такое положение может поставить под угрозу имущественные интересы общества. Поэтому учредительные документы общества (в отсутствие специальных правил закона об обществах с ограниченной ответственностью) должны урегулировать вопросы о порядке, сроках и способах выдачи или выплаты стоимости имущества выходящему участнику. Они могут установить как характер выдачи (денежный эквивалент, имущество в натуре, их сочетание), так и ее сроки (по окончании календарного или финансового года, сразу или в рассрочку и т. п.).

### **Общество с дополнительной ответственностью**

Общество с дополнительной ответственностью является разновидностью общества с ограниченной ответственностью. Поэтому на его правовое положение распространяют свое действие практически все правила об обществах с ограниченной ответственностью (п. 3 ст. 95 ГК), за одним главным исключением.

При недостаточности имущества такого общества для удовлетворения требований его кредиторов участники общества с дополнительной ответственностью могут быть привлечены к имущественной ответственности по долгам общества их личным имуществом, причем в солидарном порядке. Однако размер этой ответственности ограничен: он касается не всего их личного имущества, как в полном товариществе, а только его части одинакового для всех кратного размера к сумме внесенных вкладов (например, трехкратный, пятикратный и т. п.). Таким образом, это общество занимает как бы промежуточное положение между товариществами с их неограниченной ответственностью участников и обществами, вообще исключаящими такую ответственность.

Из сказанного вытекает и еще одна важная особенность такого общества, предусмотренная п. 1 ст. 95 ГК. В случае банкротства одного из участников его дополнительная ответственность пропорционально (или в ином порядке, установленном его учредительными документами) распределяется



между остальными участниками, как бы "прирастая" к их "долям". Поэтому общая сумма дополнительных гарантий кредиторам остается неизменной.

Особенности правового положения этого общества также будут рассмотрены в законе об обществах с ограниченной ответственностью.

## **Акционерное общество**

### *Понятие и виды*

Акционерным признается хозяйственное общество — объединение капиталов, уставный капитал которого разделен на определенное количество одинаковых долей, а каждая из них выражена ценной бумагой — акцией. Поэтому акции одного выпуска должны иметь одинаковую номинальную стоимость. Обладатели акций — акционеры — не отвечают по обязательствам общества, а несут лишь риск убытков — утраты стоимости принадлежащих им акций (п. 1 ст. 96 ГК).

По указанным признакам акционерные общества весьма близки к обществам с ограниченной ответственностью, хотя в действительности между ними имеется ряд существенных различий. Прежде всего, в акционерном обществе иная организация уставного капитала — здесь налицо полное равенство долей и их обязательное оформление акциями (закон даже говорит о делении уставного капитала акционерного общества именно на акции, а не на доли). Наличие таких ценных бумаг — принципиальная особенность акционерной формы предпринимательства, ибо только акционерному обществу разрешено выпускать акции (п. 7 ст. 66 ГК).

Оформление прав акционера акциями (ценными бумагами) означает, что и осуществление, и передача этих прав другим лицам возможны только с помощью акций или путем их передачи. Поэтому при выходе из акционерного общества его участник не может потребовать от самого общества никаких выплат или выдач, причитающихся на его долю. Ведь осуществить этот выход можно лишь одним способом — продав, уступив или иным образом передав свои акции (или акцию) другому лицу. Следовательно, акционерное общество в отличие от общества с ограниченной ответственностью гарантировано от уменьшения своего имущества при выходе из него участников.

Другие отличия этих обществ связаны с более сложной структурой управления в акционерном обществе, наличием здесь развитого специального законодательства с преобладанием в нем норм императивного характера. Эти отличия вызваны попытками предотвратить злоупотребления, большие возможности для которых предоставляет эта организационно-правовая форма предпринимательства. Дело в том, что руководители такого общества при наличии огромного числа мелких акционеров, как правило некомпетентных в предпринимательской деятельности и заинтересованных только в получении дивидендов, приобретают, по сути, бесконтрольные возможности использования капитала общества. Этим объясняется появление правил о публичном ведении дел акционерного общества, о необходимости формирования в нем постоянно действующего контрольного органа акционеров — наблюдательного совета и др.

Необходимо иметь в виду, что акционерное общество как форма объединения капиталов рассчитана на крупное предпринимательство и обычно не используется мелкими компаниями. Поэтому акционерное общество не

лимитируется по количеству участников. Напротив, форма общества с ограниченной ответственностью рассчитана на сравнительно небольшое количество участников, предел которого специально определяется законом.

ГК содержит лишь наиболее общие правила об акционерных обществах, предполагая, что основная, тщательная регламентация их правового положения будет развернута на базе его норм в специальном законе об акционерных обществах (абз. 1 п. 3 ст. 96). При этом нормы ГК и будущего закона об этих обществах не распространяются на правовое положение различных акционерных обществ, созданных в ходе приватизации государственных и муниципальных предприятий, ибо их статус достаточно детально определен специальным законодательством о приватизации.

В ходе приватизации акционерная форма организации предпринимательства была использована в целях, прямо противоположных тем, для которых она создавалась, а именно — "раздачи" (распределения), а не для концентрации капитала. К тому же законодательство о приватизации объявило ее единственной организационно-правовой формой этого процесса. В результате стали необходимыми изменения этой конструкции и создание здесь особых видов акционерных обществ. Их правовой статус будет соответствовать статусу обычных акционерных обществ лишь по окончании процесса приватизации, точный момент которого должен быть прямо установлен законом.

Акция признается ценной бумагой (ст. 143 ГК), причем в соответствии с п. 46 Положения об акционерных обществах, действующего в части, не противоречащей правилам ГК, до принятия специального закона акции акционерных обществ могут быть только именованными. Именные акции нередко не выпускаются на бумажных носителях, то есть в виде отдельного документа, а "эмитируются" в виде записей в памяти ЭВМ на специальных "счетах". Такого рода "безбумажные" ("бездокументарные") "акции" в действительности не являются ценными бумагами, а представляют собой особый способ фиксации прав акционера (ст. 149 ГК). Разумеется, по поводу такого рода объектов ("записей") складываются не вещные, а обязательственные отношения, ибо "владелец" указанной записи не обладает ни правом собственности, ни каким-либо иным вещным правом на запись. Соответственно этому для осуществления или передачи своих прав такой "акционер" использует не ценную бумагу, а "запись", удостоверяющую его права по отношению к обществу.

Параллельно с этим способом фиксации прав акционеров обычно используется и другой — ведение реестра акционеров в специальных книгах и выдача акционеру выписки из такого реестра. Здесь также речь не идет о ценных бумагах. К сожалению, такой способ фиксации прав акционеров не свободен от возможности злоупотреблений, связанных с тем, что ведение реестра в ряде случаев не сопровождалось эмиссией акций не только в "бумажной", но и в "безбумажной" форме. Права акционера может также удостоверить и сертификат акций, имеющий свойства ценной бумаги.

Следует подчеркнуть, что все эти особые способы фиксации прав акционеров допустимы только для именных акций и исключаются для акций предъявительских. Можно полагать, что наш формирующийся рынок ценных бумаг не утратил потребности в предъявительских акциях, которые могут существовать только в традиционной бумажной форме.

Акционерные общества разделяются на открытые и закрытые. Кодекс отказался от абсурдного по своей сути отождествления закрытого акционерного общества с обществом с ограниченной ответственностью, закреплявшегося ранее действовавшим Законом о предприятиях и предпринимательской деятельности. Закрытое акционерное общество — разновидность акционерных обществ, а не общество с ограниченной ответственностью.

Открытое акционерное общество распределяет свои акции среди неопределенного круга лиц и потому только оно вправе проводить открытую подписку на свои акции и их свободную продажу. Его акционеры свободно отчуждают принадлежащие им акции, что делает состав участников такого общества переменным и нелIMITируемым. В отличие от этого закрытое акционерное общество распределяет свои акции только между учредителями или иным заранее определенным кругом лиц, то есть характеризуется постоянным составом участников. Поэтому оно лишено права проводить открытую подписку на свои акции или предлагать их для приобретения другим лицам любым иным образом. Участники такого общества пользуются правом преимущественной покупки акций, продаваемых другими акционерами, что призвано сохранить заранее ограниченный их состав. Поэтому количество участников закрытого акционерного общества не должно превышать предельной величины, которая будет установлена законом об акционерных обществах. Право преимущественной покупки акций, имеющееся у участников закрытого акционерного общества, как и всякое другое такое же право, распространяется только на случаи продажи (или мены) акций, но не на случаи иного их отчуждения и осуществляется в соответствии с общими правилами, изложенными в ст. 250 ГК.

Открытые акционерные общества обязаны вести дела публично, то есть ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков (абз. 2 п. 1 ст. 97 ГК). Закрытые акционерные общества обязаны публиковать названные документы только в случаях, прямо предусмотренных законом об акционерных обществах (абз. 4 п. 2 ст. 97 ГК). В отсутствие названного закона на них не распространяется обязанность публичного ведения дел, что также отличает их от открытых акционерных обществ.

#### *Создание, реорганизация и ликвидация акционерных обществ*

В соответствии с п. 3 ст. 98 ГК единственным учредительным документом акционерного общества является его устав. Ему не нужен учредительный договор, ибо в формировании его имущества участвуют многочисленные акционеры, нередко не принимающие участия в оформлении его учредительных документов. Более того, свободный выход из такого общества путем отчуждения своих акций, как и вступление в него путем их приобретения исключают реальную возможность каждого участника подписывать учредительные документы общества и постоянно перерегистрировать их.

Необходимо различать договор учредителей о создании акционерного общества, который по своей природе является договором о совместной деятельности, и учредительный договор, который является учредительным документом соответствующего юридического лица. Договор о создании акционерного общества (п. 1 ст. 98 ГК) определяет порядок осуществления учредителями их совместной деятельности по созданию общества и утрати-

вает силу с момента регистрации общества в качестве юридического лица, то есть по достижении определенной в нем цели.

Согласно абз. 1 п. 2 ст. 98 ГК учредители общества как участники договора о его создании несут солидарную (а не долевую, как в обычном договоре о совместной деятельности) ответственность перед кредиторами по обязательствам, возникшим до регистрации общества, то есть вытекающим из данного договора. Если в последующем общее собрание акционеров согласится на это, такая ответственность учредителей может быть переложена ими на общество в целом.

Некоторые существенные условия договора о создании акционерного общества прямо определены в Кодексе. К ним, в частности, относятся условия о размере уставного капитала будущего общества, категориях выпускаемых им акций и порядке их размещения. В остальном на данный договор распространяются общие правила о договорах простого товарищества (совместной деятельности), предусмотренные ст. 122—125 Основ.

Пункт 3 ст. 98 ГК устанавливает некоторые обязательные требования, предъявляемые к содержанию устава акционерного общества. В уставе во всяком случае должны быть зафиксированы сведения о категориях выпускаемых обществом акций, их номинальной стоимости и количестве; о размере уставного капитала общества, который не может быть менее предусмотренного законом минимума; о правах акционеров и компетенции органов управления обществом, включая вопросы, по которым решение должно быть принято единогласно или квалифицированным большинством голосов. Акционерное общество может быть создано одним лицом либо состоять из одного участника (абз. 1 п. 6 ст. 98 ГК). Таким образом, оно, как и общество с ограниченной ответственностью, может быть "компанией одного лица". Таковыми, в частности, являются "государственные акционерные общества", то есть общества со 100-процентным участием государства, юридически выступающие в роли самостоятельных собственников своего имущества. ГК запрещает иметь акционерному обществу в качестве единственного участника другую "компанию одного лица".

Решение о реорганизации или ликвидации акционерного общества принимает только его общее собрание, поскольку этот вопрос отнесен к его исключительной компетенции. Согласно п. 2 ст. 104 ГК установлены ограничения на преобразование акционерного общества: оно может принять форму только другого общества (с ограниченной или с дополнительной ответственностью участников) либо производственного кооператива. Последнее открывает дорогу возможному преобразованию бывших колхозов и совхозов, не всегда удачно преобразованных в акционерные общества, а также "закрытых акционерных обществ", созданных на базе приватизированных государственных предприятий.

При реорганизации акционерных обществ необходимо учитывать особенности акционерного капитала, выраженного соответствующими ценными бумагами. Они требуют помимо обычных реорганизационных процедур изъятия и погашения акций реорганизуемых обществ и их замены (обмена) акциями вновь образуемых обществ. Выпуск акций новых обществ должен проводиться с соблюдением общих требований закона, а конкретная регламентация всех этих процедур должна быть предусмотрена законом об акционерных обществах.

Высшим органом акционерного общества является общее собрание его акционеров. За ним закреплена исключительная компетенция, которую нельзя передать другим органам общества даже по решению общего собрания. К ней во всяком случае относятся: изменение устава общества, включая изменение размера его уставного капитала, избрание наблюдательного совета (совета директоров), ревизионной комиссии (ревизора) и исполнительных органов общества (если только последний вопрос не отнесен к исключительной компетенции наблюдательного совета), а также утверждение годовых отчетов и балансов общества, распределение его прибылей и убытков и решение вопроса о реорганизации или ликвидации общества (п. 1 ст. 103 ГК). Исключительная компетенция общего собрания может быть расширена (но не сужена) законом об акционерных обществах или уставом конкретного общества.

В крупных акционерных обществах, насчитывающих более 50 акционеров, должен быть создан наблюдательный совет, являющийся постоянно действующим коллективным органом, выражающим интересы акционеров и контролирующим деятельность исполнительных органов общества. В случаях его создания определяется исключительная компетенция этого органа, которая также ни при каких условиях не может быть передана исполнительным органам. В нее, в частности, может включаться согласие на совершение обществом крупных сделок, эквивалентных значительной части стоимости уставного капитала общества, а также назначение и отзыв исполнительных органов общества. Поскольку в ранее действовавшем Положении об акционерных обществах наблюдательный совет отождествлялся с советом директоров, новый ГК сохранил это название в п. 2 ст. 103, имея в виду, что речь при этом идет не об исполнительных директорах, а о членах наблюдательного совета (акционерах) общества.

Ревизионная комиссия общества, которая в небольших обществах может быть заменена ревизором, создается только из числа акционеров, но не является органом управления общества. Ее полномочия по контролю за финансовой документацией общества и порядок их осуществления определяются законом об акционерных обществах и уставами конкретных обществ.

Исполнительный орган общества (дирекция, правление) имеет "остаточную" компетенцию, то есть решает все вопросы деятельности общества, не отнесенные к компетенции общего собрания или наблюдательного совета. ГК допускает передачу полномочий исполнительного органа не избранным акционерам, а управляющей компании или управляющему (индивидуальному предпринимателю). В роли управляющей компании могут выступать другое хозяйственное общество или товарищество либо производственный кооператив. Такая ситуация возможна по решению общего собрания, в соответствии с которым с управляющей компанией (или индивидуальным управляющим) заключается специальный договор, предусматривающий взаимные права и обязанности, а также ответственность за их несоблюдение (абз. 3 п. 3 ст. 103).

Способом контроля за деятельностью исполнительных органов общества является также независимая аудиторская проверка. Такая проверка в соответствии с абз. 2 п. 5 ст. 103 ГК теперь может быть проведена во всякое

время по требованию акционеров, совокупная доля которых в уставном капитале общества составляет не менее 10 процентов. Внешний аудит обязателен также для открытых акционерных обществ, обязанных к публичному ведению дел, ибо здесь он служит дополнительному подтверждению правительности публикуемых документов общества.

### *Имущество акционерного общества*

Уставный капитал акционерного общества — условная величина, составляющая первоначально сумму номинальной стоимости его акций, которая затем может изменяться в сторону увеличения или уменьшения. Его главная функция — быть минимальной гарантией удовлетворения возможных требований кредиторов. Поэтому к нему предъявляются особые, повышенные по сравнению со складочным капиталом товариществ требования.

Акционерное общество должно иметь уставный капитал в размере не ниже предусмотренного законом минимума. В настоящее время в соответствии с подп. "г" п. 3 Положения о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности этот минимум составляет сумму, равную 1000-кратному размеру минимальной оплаты труда в месяц, установленному на дату представления устава общества для регистрации.

При формировании этого капитала все акции общества первоначально должны быть оплачены учредителями по номиналу и распределяться среди них, поскольку закон не допускает открытой подписки на акции акционерных обществ открытого типа до полной оплаты уставного капитала учредителями (п. 3 ст. 99 ГК). Обязанность предварительной оплаты уставного капитала учредителями сохраняется и для закрытых акционерных обществ. Кроме того, ни один акционер, включая учредителей, ни при каких условиях не может быть освобожден от обязанности по реальной оплате приобретаемых акций (п. 2 ст. 99 ГК). Это должно исключить возможность продажи ничем не обеспеченных акций и формирования уставного капитала общества без участия его учредителей.

Акционерное общество создает не только уставный фонд (капитал), но и другие фонды по нормам и в порядке, предусмотренным его уставом. В обязательном порядке подлежит созданию резервный фонд, нормативы формирования которого будут определены законом об акционерных обществах. Однако Кодекс непосредственно касается режима только уставного фонда (капитала) в силу указанной выше главной задачи такого фонда.

На случай появления у общества долгов, превышающих размер его имущества, что ставит под угрозу интересы его кредиторов, ГК вводит понятие чистых активов, размер которых на конец второго и каждого последующего финансового года должен соответствовать хотя бы объявленному (зарегистрированному и оплаченному) уставному капиталу общества (п. 4 ст. 99). В ином случае общество обязано объявить и зарегистрировать уменьшение своего уставного капитала и, конечно, не вправе объявлять и выплачивать дивиденд (что заведомо было бы в ущерб его кредиторам). При этом кредиторы общества должны быть уведомлены об этом и вправе потребовать досрочного исполнения или прекращения соответствующих обязательств (абз. 2 п. 1 ст. 101).

Смысл этого жесткого правила закона состоит в том, что при таком уменьшении чистых активов (то есть фактической стоимости принадлежа-

шего обществу имущества за вычетом стоимости имеющихся у него долгов) акционерное общество, по сути, не в состоянии предоставить своим кредиторам те минимальные гарантии удовлетворения их требований, которые обязывает иметь закон. Если же стоимость чистых активов становится ниже предусмотренного законом минимума, общество подлежит ликвидации, ибо оно не имеет даже минимально необходимой имущественной базы для предпринимательской деятельности.

Из сказанного не следует, что общество должно постоянно иметь в наличии соответствующий минимальный капитал. В течение первого года деятельности общество обязано полностью оплатить объявленный в уставе капитал и иметь в наличии необходимые чистые активы в конце второго и последующих финансовых годов. Нет, разумеется, препятствий и к восполнению уменьшившегося капитала за счет акционеров.

Уменьшение уставного капитала общества допускается только по решению общего собрания и производится одним из двух способов, названных в п. 1 ст. 101 ГК: либо путем уменьшения номинальной стоимости акций, либо путем покупки их части самим обществом для последующего погашения. Однако второй способ допустим, если он прямо предусмотрен уставом общества.

Увеличение уставного капитала общества должно отражать реальное увеличение его имущества. Поэтому оно не допускается ранее полной оплаты объявленного уставного капитала (в течение первого года деятельности общества) либо с целью сбора средств для покрытия понесенных обществом убытков (и оставления в неприкосновенности первоначального уставного капитала), что прямо закреплено п. 2 ст. 100 ГК. Это увеличение также может производиться одним из двух способов: либо путем увеличения номинала выпущенных обществом акций, либо путем выпуска новых акций. Для второго способа закон об акционерных обществах может допускать возможность преимущественного приобретения новых акций общества владельцами его голосующих акций. Решение об увеличении уставного капитала также может быть принято только общим собранием общества.

Пункт 5 ст. 99 ГК допускает установление ограничений на количество акций, либо их общую сумму, либо на количество голосов, принадлежащих одному акционеру. Такие ограничения могут вводиться не только законом, но и уставом конкретного общества. Данная возможность направлена на защиту прав мелких акционеров, которые в ином случае могли бы быть отстранены от реального участия в делах общества владельцами крупных пакетов акций.

Кодекс предусматривает также определенные ограничения на выпуск акционерным обществом ценных бумаг для привлечения дополнительного капитала. Во-первых, п. 1 ст. 102 запрещает выпускать привилегированные (неголосующие) акции на сумму, превышающую 25 процентов уставного капитала. При отсутствии таких ограничений общество могло бы основную часть или даже все свои акции выпустить как неголосующие, превратив акционерное общество в товарищество на вере, а акционеров — во вкладчиков, не участвующих в управлении его делами.

Во-вторых, п. 2 ст. 102 ГК не разрешает обществу выпускать облигации на сумму более уставного капитала (или превышающую величину специально предоставленного обществу в этих целях дополнительного обеспече-

ния такой эмиссии) и ранее третьего года своего существования (поскольку в первом году должен быть полностью оплачен уставный капитал, а в течение двух последующих лет общество должно доказать возможность деятельности на базе этого капитала без дополнительных облигационных займов). Смысл данного ограничения заключается в запрете обществу формировать свой уставный капитал как целиком заемный, освобождая, по сути, акционеров от обязанности оплаты этого капитала. Поэтому обществу нельзя производить выпуск облигаций ранее оплаты уставного капитала. После полной оплаты этого капитала общество может осуществить эмиссию облигаций и до истечения третьего года своего существования, но при условии, что оно специально для этих целей получит дополнительное обеспечение (и произведет эмиссию в размере этого обеспечения).

С целью защиты интересов кредиторов общества п. 3 ст. 102 ГК не допускает объявление и выплату дивиденда акционерам до полной оплаты всего уставного капитала, а также в случаях, когда стоимость чистых активов общества меньше его уставного капитала и резервного фонда либо станет меньше этой величины в результате выплаты дивиденда. Таким образом, для целей выплаты доходов по акциям предусматривается еще более жесткий порядок, чем для общего функционирования общества (п. 4 ст. 99), ибо здесь надо сохранять в неприкосновенности стоимость не только уставного капитала, но и резервного фонда. Следовательно, уставный капитал общества и после выплаты дивиденда обязан продолжать выполнять свое главное назначение — быть минимальной гарантией удовлетворения имущественных требований кредиторов.

## **Дочерние и зависимые общества**

### *Дочерние общества*

Дочернее хозяйственное общество в строгом смысле слова не составляет особой организационно-правовой формы — разновидности коммерческих организаций. В этом качестве может выступать любое хозяйственное общество — акционерное, с ограниченной или с дополнительной ответственностью. Особенности правового положения дочерних обществ связаны с их взаимоотношениями с "материнскими" (контролирующими) обществами или товариществами и возможным возникновением ответственности контролирующих компаний по долгам дочерних.

Дочерним может быть только хозяйственное общество, а контролирующим ("материнским") — не только общество, но и товарищество. Не следует смешивать понятия дочернего общества и дочернего предприятия (п. 7 ст. 114 ГК). Дочернее предприятие, будучи унитарным предприятием-несобственником, само создается другим унитарным предприятием-несобственником. При этом такая организационно-правовая форма, как унитарное предприятие, теперь допускается только для государственной и муниципальной собственности.

Общество может быть признано дочерним при наличии хотя бы одного из трех названных в п. 1 ст. 105 ГК обстоятельств: преобладающего по сравнению с другими участниками участия в его уставном капитале другого общества или товарищества (что, в частности, не требует теперь для акционерных обществ нахождения заведомо контрольного пакета акций одного общества в руках другого); договора между обществом и другим обществом



или товариществом об управлении делами первого (например, договора с управляющей компанией, заключенного в соответствии с абз. 3 п. 3 ст. 103); иной возможности одного общества или товарищества определять решения, принимаемые другим обществом, в том числе фактической возможности оказывать такое воздействие на органы управления дочерним обществом (разумеется, при ее доказанности в случае необходимости). Таким образом, наличие статуса дочернего общества не зависит от строго формальных критериев и может быть доказано, например, в судебном порядке с целью использовать соответствующие правовые последствия.

Основные последствия признания общества дочерним связаны с появлением ответственности перед его кредиторами со стороны контролирующей ("материнской") компании. Последняя отвечает, однако, не по всем сделкам, совершенным дочерним обществом, а лишь в двух случаях: при заключении сделки по указанию контролирующей компании (что должно быть доказано либо дочерней компанией, либо ее кредиторами) она отвечает перед кредиторами дочернего общества солидарно с ним; при банкротстве дочерней компании и доказанности того, что данное банкротство было вызвано исполнением указаний контролирующей компании, последняя отвечает по долгам дочернего общества перед его кредиторами в субсидиарном порядке, то есть при недостатке имущества дочернего общества для погашения его долгов. Само же дочернее общество не отвечает по долгам основного (контролирующего) общества или товарищества.

Если дочернему обществу причиняются убытки по вине основной (контролирующей) компании, акционеры (или вкладчики) дочернего общества могут потребовать их возмещения от основной (контролирующей) компании, если докажут ее вину в появлении таких убытков (п. 3 ст. 105 ГК). Ясно, что это касается интересов тех участников дочернего общества, которые оказались в меньшинстве и не контролируют его деятельность.

Законы об акционерных обществах и об обществах с ограниченной ответственностью должны предусмотреть и иные способы защиты прав участников дочерних компаний и их кредиторов, более подробно урегулировав статус таких коммерческих организаций. Кроме того, наличие взаимоотношений основной ("материнской") и дочерней компаний может представить интерес и для антимонопольного законодательства, что выходит за рамки Кодекса.

Основная ("материнская") и дочерняя (или дочерние) компании составляют систему взаимосвязанных компаний, получившую в американском праве наименование "холдинг", а в германском праве — "концерн". Однако сами по себе ни холдинг, ни концерн не являются самостоятельными субъектами права — юридическими лицами. Это же относится и к создаваемым у нас "финансово-промышленным группам", участники которых при известных условиях могут рассматриваться как "материнские" и дочерние компании (общества), если только такая группа не создана в форме самостоятельного акционерного общества (п. 6 Положения о финансово-промышленных группах и порядке их создания, утвержденного Указом Президента РФ от 5 декабря 1993 года № 2096).

Зависимые общества также не являются особой организационно-правовой формой коммерческих организаций. В этом качестве выступают различные хозяйственные общества. Речь идет о возможности одного общества существенно влиять на принятие решений другим обществом, а того, в свою очередь, оказывать аналогичное (не определяющее) влияние на принятие решений первым обществом. Такая возможность основана на их взаимном участии в капиталах друг друга, не достигающем, однако, степени "контрольного пакета", то есть не позволяющем говорить о таких взаимосвязях как об отношениях дочерних и "материнских" обществ.

В соответствии с п. 1 ст. 106 ГК зависимым признается общество, в уставном капитале которого другое общество имеет более 20 процентов участия (голосующих акций или долей в капитале общества с ограниченной ответственностью). Зависимые общества нередко взаимно участвуют в капиталах друг друга. При этом доли их участия могут быть одинаковыми, что исключает возможность одностороннего влияния одного общества на дела другого.

Такого рода отношения зависимости одного общества от другого (или их взаимозависимости) не порождают взаимной или дополнительной ответственности по долгам. Они требуют лишь публикации данного обстоятельства для сведения всех других участников имущественного оборота. Кроме того, они могут иметь значение для антимонопольного законодательства, которое устанавливает пределы такого взаимного участия. Эти пределы могут устанавливаться и иными законами (о страховании, о банках, об акционерных обществах и об обществах с ограниченной ответственностью) для того, чтобы не допустить отстранения мелких акционеров или других участников, остающихся в меньшинстве, от реального участия в управлении делами общества.

### **§ 3. Производственные кооперативы (ст. 107—112)**

#### **Понятие производственного кооператива**

Кодекс возрождает кооператив как форму коллективного предпринимательства, незаслуженно отвергнутую Законом о предприятиях и предпринимательской деятельности и законодательством о приватизации. При этом он исходит из различного правового положения производственного кооператива как коммерческой организации и потребительского кооператива как некоммерческой организации.

Производственный кооператив — объединение не являющихся предпринимателями граждан, которое создано ими для совместной хозяйственной деятельности на базе личного трудового участия и объединения некоторых имущественных взносов (паев), причем члены кооператива несут дополнительную ответственность по его долгам своим личным имуществом в пределах, установленных законом и уставом кооператива.

Из этого проистекают и отличия кооператива от обществ и товариществ. Прежде всего, кооператив — объединение граждан, не являющихся предпринимателями, но участвующих в его деятельности личным трудом. Речь при этом не идет об участии в предпринимательской деятельности, как это

имеет место в хозяйственных товариществах. Паевые взносы членов кооператива и их размер сами по себе не влияют ни на количество голосов, имеющихся у его членов, ни на размер получаемого ими дохода. В соответствии с п. 4 ст. 110 ГК каждый член кооператива имеет один и только один голос при принятии решений независимо от размера пая, а чистый доход распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, а не пропорционально паям (вкладам), что никак не свойственно обществам и товариществам. Это и характеризует кооператив как артель — особую форму организации трудовой и предпринимательской деятельности граждан, основанную на началах равенства всех ее участников.

В отличие от хозяйственного общества кооператив не может функционировать в качестве "компании одного лица", в связи с чем п. 3 ст. 108 предусматривает обязательный минимум членов кооператива, не ограничивая вместе с тем их количество какой-либо предельной величиной. Если в производственном кооперативе остается менее пяти участников, он подлежит ликвидации. С этой точки зрения можно отметить, что именно такой кооператив представляет собой оптимальную правовую форму коллективного предпринимательства граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями и не желающих допустить участие в их совместной деятельности посторонних лиц, например, на приватизированных предприятиях. К сожалению, законодательство о приватизации вынуждало трудовые коллективы бывших госпредприятий прибегать к форме закрытых акционерных обществ, не предназначенных для указанных целей.

В п. 1 ст. 107 ГК предусмотрена возможность участия в производственных кооперативах юридических и физических лиц, вносящих лишь имущественный вклад, но не привлекающихся к личному трудовому участию в его деятельности. Такие "финансовые участники" должны своими взносами содействовать укреплению материального положения кооператива, но не превращать его в разновидность хозяйственных обществ. Поэтому специальными законами о производственной кооперации, а также уставами отдельных кооперативов должно быть установлено ограничение на такое участие по количеству паев и голосов, имеющихся у "финансовых участников".

### **Создание, реорганизация и ликвидация производственного кооператива**

Единственным учредительным документом кооператива является устав (п. 1 ст. 108 ГК). Здесь не возникает необходимости в учредительном договоре, что также отличает кооператив от большинства обществ и товариществ.

ГК устанавливает некоторые обязательные требования к уставу производственного кооператива, при несоблюдении которых кооператив не подлежит регистрации. В частности, в нем должны содержаться условия о размере паевого и других взносов (в том числе вступительного), о трудовом участии членов кооператива в его деятельности, об ответственности членов кооператива за нарушение обязанностей по внесению соответствующих взносов и по трудовому участию, а также о размере дополнительной ответственности личным имуществом по долгам кооператива (обычно кратном паевому взносу или долевого участию). В уставе также должны быть указаны органы кооператива, порядок их формирования и компетенция, а также

вопросы, решения по которым должны приниматься единогласно или квалифицированным большинством голосов.

Детальная регламентация вопросов, связанных с созданием, реорганизацией и ликвидацией производственных кооперативов, должна последовать в специальных законах о производственной кооперации. Однако в любом случае решение вопроса о реорганизации или ликвидации кооператива в добровольном порядке относится к исключительной компетенции его общего собрания.

Производственный кооператив может преобразоваться только в форму хозяйственного товарищества или общества, причем для этого требуется единогласное решение его членов, поскольку при этом существенно меняется их правовое положение.

### **Членство в производственном кооперативе**

По смыслу закона члены производственного кооператива имеют право на участие в управлении его делами (причем одинаковое с любым другим участником из-за наличия у каждого из них только одного голоса); на получение части прибыли; на ликвидационную квоту (остаток имущества, распределяемый между членами кооператива после его ликвидации и удовлетворения претензий кредиторов); на передачу своего пая или его части другим лицам; на свободный выход из кооператива с получением своего пая;

Вместе с тем члены кооператива обязаны вносить паевые, вступительные и иные взносы, предусмотренные уставом кооператива или решением его общего собрания; участвовать личным трудом в его деятельности и соблюдать трудовую и производственную дисциплину (кроме "финансовых участников"); нести иные обязанности, предусмотренные законом или уставом (например, по сохранению коммерческой тайны кооператива).

Право члена кооператива на передачу другим лицам своего пая или его части может быть связано с приемом в кооператив новых членов, на которых должна возлагаться общая обязанность по личному трудовому участию в делах кооператива. Поэтому возможно ограничение круга лиц, которым можно передать пай. Разумеется, член кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива. При передаче пая полностью членство в кооперативе прекращается, однако никаких расчетов у кооператива с бывшим членом не возникает. В данном случае не возникает также никаких преимущественных прав на приобретение этого пая.

Законом или уставом кооператива может быть установлен запрет отчуждения пая посторонним лицам. При отсутствии такого запрета передача пая возможна лишь с согласия кооператива (в лице его общего собрания), причем у остающихся членов кооператива возникает право преимущественной покупки пая. Оно распространяется лишь на случаи продажи (или мены) пая и осуществляется по общим правилам, предусмотренным ст. 250 ГК. Если другие члены кооператива не использовали свое право преимущественной покупки, а общее собрание не дало согласия на отчуждение пая постороннему лицу, пай не может быть приобретен самим кооперативом. В этом случае член кооператива, не отказавшийся от своего намерения, вправе выйти из кооператива, получив компенсацию за свой пай.

Наследники умершего члена кооператива, унаследовавшие его пай (или часть пая), могут быть приняты в члены кооператива по их заявлению, только если устав соответствующего кооператива прямо предусматривает такую возможность (п. 4 ст. 111 ГК). Если устав кооператива не предусматривает такой возможности, наследникам может быть выплачена (или выдана в натуре) лишь компенсация за пай умершего члена.

Член кооператива вправе выйти из него в любое время и без чьего бы то ни было согласия. Поскольку при этом он вправе получить часть кооперативного имущества, причитающегося на его пай (кроме неделимых фондов), кооператив может оказаться в затруднительном положении. Поэтому абз. 2 п. 1 ст. 111 ГК разрешает производить соответствующую выплату или выдачу по окончании финансового года и утверждении баланса кооператива. Уставом кооператива должно быть определено, какое именно имущество (денежный эквивалент, имущество в натуре, сочетание этих видов) получит выходящий член кооператива. При отсутствии таких указаний право выбора исполнения принадлежит кооперативу в соответствии со ст. 320 ГК.

Таковыми же правами пользуется и исключенный член кооператива, если только исключение не связано с ненадлежащим исполнением им своей обязанности по личному трудовому участию в делах кооператива, поскольку от этого в основном зависит и размер его имущественного вклада. Исключение из кооператива возможно при неисполнении возложенных на его участника уставом обязанностей и в иных случаях, предусмотренных законом и уставом кооператива. Допускается исключение из кооператива члена его исполнительного органа или наблюдательного совета в связи с членством его в аналогичном кооперативе.

### **Управление в производственном кооперативе**

Структура управления производственным кооперативом, предусмотренная ст. 110 ГК, построена с учетом принципа кооперативной демократии и преследует цель обеспечения участия в управлении делами кооператива всех его членов.

Общее собрание кооператива объявлено его высшим органом. За ним закреплена исключительная компетенция, которая не может быть передана исполнительным органам ни при каких условиях, в том числе и по решению самого собрания. В нее включены: изменение устава кооператива, образование его исполнительных органов и наблюдательного совета (если он создается в конкретном кооперативе), прием и исключение членов кооператива, утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов кооператива и распределение его прибыли и убытков, а также решение о реорганизации или ликвидации кооператива. Эти вопросы составляют минимум исключительной компетенции общего собрания, который может быть расширен (но не сужен) законом или уставом конкретного кооператива.

В кооперативах с числом участков более 50 допускается создание наблюдательного совета — постоянно действующего представительного органа членов кооператива, осуществляющего контроль за деятельностью его исполнительных органов (в какой-то мере эти функции ранее исполняло собрание уполномоченных, созывавшееся в крупных кооперативах). Наблюдательный совет кооператива также должен получить исключительную ком-

петенцию (например, по формированию исполнительных органов кооператива, по даче согласия на совершение кооперативом крутых сделок и т. п.).

Компетенцию исполнительных органов кооператива составляют все вопросы, не вошедшие в исключительную компетенцию общего собрания и наблюдательного совета. Абзац 4 п. 1 ст. 110 ГК исключает возможность избрания в руководящие органы кооператива лиц, не являющихся его членами, то есть привлечения наемных управляющих. Запрещено также совмещение членства в наблюдательном совете и в исполнительных органах кооператива одними и теми же гражданами, что должно способствовать предотвращению возможных злоупотреблений.

Равенство прав (голосов) в управлении делами всех членов кооператива, закрепленное п. 4 ст. 110 ГК, распространяется и на "финансовых участников". Более того, законом или уставом кооператива количество их голосов может быть ограничено вне зависимости от их имущественного участия в делах кооператива.

### **Имущество производственного кооператива**

Производственный кооператив является единым и единственным собственником своего имущества (п. 2 ст. 48, п. 3 ст. 213 ГК). Деление этого имущества на паи, предусмотренное п. 1 ст. 109 ГК, не приводит к созданию общей долевой собственности, ибо является лишь способом определения размера возможных требований члена производственного кооператива к этой коммерческой организации в случае выхода из нее или определения ликвидационной квоты. Поэтому пай члена кооператива — это не доля в имуществе кооператива и не его часть, а лишь право требования, которое можно осуществить при наличии установленных для этого условий. Утверждая устав, члены кооператива должны сами определить способ деления его имущества на паи участников — по трудовому участию, поровну, в сочетании этих принципов и т. д.

Кодекс не устанавливает систему обязательно образуемых в кооперативе имущественных фондов, оставляя это специальным законам и уставам конкретных кооперативов. Однако он подразумевает наличие по крайней мере двух обязательных фондов — паевого (уставного) и резервного (страхового), а также возможность образования неделимых (целевых) фондов.

Неделимые фонды кооператива не делятся на паи участников и выплаты из них не производятся при выходе из кооператива. При наличии таких фондов уходящий член кооператива вправе претендовать лишь на выдачу (выплату) соответствующей части делимых фондов. Раздел неделимых фондов между членами кооператива возможен только при его ликвидации после удовлетворения претензий кредиторов. В период существования кооператива эти фонды неделимы, а члены кооператива не обладают никакими, в том числе и обязательственными, правами на данное имущество. Поэтому кредиторы членов кооператива не вправе обращать взыскание по их личным долгам на неделимые фонды (п. 5 ст. 111 ГК).

Неделимые фонды могут составлять лишь часть имущества кооператива, которую определяют закон и устав кооператива. Решение о создании таких фондов в кооперативе должно быть принято единогласно, если только в самом уставе кооператива прямо не установлен порядок их создания по решению большинства участников (что по сути означает согласие с этим по

крайней мере учредителей кооператива, утвердивших его устав). Ведь члены кооператива, участвуя в образовании неделимых фондов, в дальнейшем лишаются всяких прав на находящееся в этих фондах имущество.

Поскольку членами кооперативов в основном являются граждане, не осуществляющие прямо предпринимательскую деятельность, предусмотрена значительная льгота по оплате ими паевого взноса: в течение первого года работы кооператива они должны оплатить 90 процентов его суммы и лишь 10 процентов внести к моменту его регистрации. Эта льгота может распространяться и на "финансовых участников".

Кооператив вправе выпускать ценные бумаги, в том числе облигации, без ограничений (которые пока не предусмотрены действующим законодательством). Он не вправе выпускать лишь акции.

Как прибыль, так и ликвидационная квота делятся в кооперативе не по размеру паевых взносов, а по трудовому участию (п. 4 ст. 109 ГК). Лишь для "финансовых участников" допустимы и оправданны исключения из этого правила. Иной порядок распределения прибыли мыслим лишь как сочетание принципов деления по трудовому участию и по имущественному взносу (паю), но не может полностью исключить учет трудового участия, что противоречило бы самой природе кооператива.

Согласно п. 5 ст. 111 ГК обращение взыскания на пай члена кооператива по его личным долгам допускается только при отсутствии у него иного имущества, на которое можно было бы обратить взыскание, то есть в субсидиарном (дополнительном) порядке. Это правило распространяется и на "финансовых участников". Таким образом, появляются дополнительные гарантии неприкосновенности кооперативного имущества.

## **§ 4. Государственные и муниципальные унитарные предприятия (ст. 113—115)**

### **Понятие унитарного предприятия**

Унитарным предприятием согласно п. 1 ст. 113 ГК признается коммерческая организация-несобственник. Такая особая организационно-правовая форма сохранена новым Кодексом только для государственной и муниципальной собственности.

Данный подход законодателя объясняется тем, что фигура юридического лица, не являющегося собственником своего имущества, не свойственна нормальному товарному обороту, участниками которого всегда являются самостоятельные собственники. Наличие в нашем имущественном обороте юридических лиц ("предприятий" и "учреждений"), не являющихся собственниками, но выступающих в качестве его самостоятельных участников, представляет собой прямое следствие переходного характера этого оборота, сохранения в нем элементов огосударствленной экономики, к числу которых относятся и названные виды юридических лиц.

В прежней, огосударствленной экономике появление юридических лиц-несобственников, прежде всего — государственных предприятий, вызывалось тем очевидным обстоятельством, что само государство как основной, а нередко монопольный собственник важнейших видов имущества не могло непосредственно хозяйствовать с ним. Для этих целей оно и создавало свои

"предприятия", сохраняя за собой право собственности на их имущество. Сами же эти юридические лица получали от него особое вещное право ("оперативного управления", а впоследствии — "полного хозяйственного ведения"), неизвестное ни одному развитому правовому порядку.

Не будучи собственниками, такие "предприятия" в определенной мере самостоятельно участвовали в гражданских правоотношениях. При этом собственник, как известно, утверждал их уставы, определял объем и характер их правоспособности, назначал органы управления, но не отвечал перед их контрагентами по обязательствам своих "предприятий". Более того, последние сами отвечали по своим долгам лишь денежными средствами, поскольку их основные фонды были забронированы от взыскания кредиторов (отказ от этого ограничения последовал лишь в 1990—1991 годах сначала в союзном, а затем в российском законах о собственности). Наконец, государство-собственник в лице своих органов в любой момент могло изъять у своего "предприятия" часть имущества и передать его другому.

Для прежнего внутреннего оборота все эти обстоятельства не влекли отрицательных последствий, ибо его основными участниками выступали такого рода организации (а во внешнем обороте иметь дело с нормальными контрагентами-собственниками они, естественно, не могли). По сути, в их лице государство имело дело само с собой, поскольку никакого отчуждения имущества из государственной собственности при этом не происходило. Такой весьма условный имущественный оборот вызывал к жизни и соответствующие ему искусственные конструкции предприятий-несобственников с ограниченным вещным правом на свое имущество. Ясно, что такое порождение нерыночной экономики не могло сохраниться при переходе к рыночному хозяйству.

Тем не менее ранее действовавший Закон о предприятиях и предпринимательской деятельности разрешил создавать "предприятия"-несобственники не только государству, но и всем другим собственникам: общественным и религиозным организациям, фондам и даже отдельным гражданам. Он исходил при этом из демагогического лозунга "равенства всех форм собственности", не имеющего юридического смысла (ибо в действительности речь должна идти не о равенстве неведомых гражданскому законодательству "форм собственности", а о равенстве прав всех собственников — граждан, юридических лиц, публично-правовых образований, как и отмечено теперь в п. 2 ст. 212 ГК).

Результатом стало появление в обороте "индивидуальных (или семейных) частных предприятий" (ИЧП), строившихся по модели госпредприятий, то есть не имевших права собственности на свое имущество и полностью контролировавшихся собственниками-учредителями, которые при этом не несли фактически никакой ответственности по долгам своих организаций (требование дополнительной ответственности собственника по долгам ИЧП парализовалось указанием на то, что размер такой ответственности определяется уставом ИЧП, утверждаемым самим собственником, то есть целиком зависит от его усмотрения). ИЧП нередко не имели даже минимального уставного фонда, поскольку требования к его размеру в законодательстве отсутствовали, и представляли собой фигуру, с помощью которой учредитель-собственник ограничивал либо вовсе источал свою ответственность по долгам перед третьими лицами — контрагентами созданного



им ИЧП, которое представлялось им в качестве "самостоятельного", имущественно обособленного субъекта.

Опасность существования фигуры предприятия-несобственника для нормального товарного оборота очевидна. Не случайно ее не знает законодательство ни одной страны с развитой рыночной экономикой. Имеющиеся и там государственные и муниципальные предприятия обычно существуют в форме акционерных обществ или обществ с ограниченной ответственностью с полным или иным решающим участием государства-учредителя.

Учитывая реалии отечественной экономики и традиции общественного сознания, приученного к данной категории за долгие годы действия административно-командной экономики, Кодекс сохранил данную конструкцию не только для государственных и муниципальных "предприятий", но и для тех "предприятий", которые были созданы частными лицами и общественными организациями до 8 декабря 1994 года, то есть до введения в действие гл. 4 ГК. Согласно п. 5 ст. 6 Вводного закона такие "предприятия" могут действовать до 1 июля 1999 года, однако уже на праве оперативного управления, а не хозяйственного ведения, что с позиций имущественного оборота означает прежде всего появление дополнительной ответственности их учредителей-собственников по всем их обязательствам при отсутствии у них денежных средств (п. 2 ст. 120 ГК). Собственник такого "предприятия" вправе преобразовать его в этот же срок в товарищество, общество или в производственный кооператив, в том числе в хозяйственное общество с единственным участником, в соответствии с п. 1 ст. 87 и п. 6 ст. 98 ГК, что позволит ему сохранить полный контроль над имуществом такой организации.

С 8 декабря 1994 года право создавать коммерческие организации-несобственники (то есть "предприятия") сохранено только за государственными и муниципальными образованиями (абз. 3 п. 1 ст. 113 ГК). При этом п. 1 Указа Президента РФ от 23 мая 1994 года № 1003 "О реформе государственных предприятий"<sup>1</sup> предусматривает начиная с 1994 года "прекращение создания новых федеральных государственных предприятий с закреплением за ними государственного имущества на праве полного хозяйственного ведения", рекомендуя также эту меру другим субъектам государственной и муниципальной собственности (п. 11). Такого рода организации объявлены законом "унитарными", что подразумевает неделимость их имущества ни на какие вклады, паи или доли, в том числе его работников, поскольку оно целиком принадлежит собственнику-учредителю. Этим исключена всякая почва для имевшихся ранее демагогических рассуждений о наличии некоей "коллективной" или иной "собственности работников" или иных лиц на имущество государственных или муниципальных организаций. Все эти лица могут заинтересовываться в улучшении результатов своего труда дополнительно через создание разного рода фондов участия в прибылях (экономического стимулирования и т. п.). Но такие фонды могут создаваться лишь по прямому указанию собственника и не становятся объектом долевой или иной собственности работников, а принадлежат собственнику до момента осуществления из них соответствующих выплат или выдач конкретным лицам.

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 5, ст. 393.

Форма унитарного предприятия предполагает наличие у такой коммерческой организации определенного уставного фонда, размер которого не может быть менее минимума, определенного специальным законом. В отсутствие такого закона сохраняет силу правило подп. "г" п. 3 Положения о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности. В соответствии с ним размер уставного капитала государственного или муниципального предприятия не должен быть менее суммы, равной 1000-кратному размеру минимальной оплаты труда в месяц, установленному законодательством на дату представления устава предприятия для регистрации.

Устав является единственным учредительным документом такого юридического лица. Помимо сведений о размере и источниках формирования его уставного капитала в уставе унитарного предприятия обязательно должны содержаться сведения о предмете и целях его деятельности (абз. 2 п. 1 ст. 113 ГК). Ведь унитарное предприятие является единственным видом коммерческих организаций, имеющим специальную (целевую), а не общую правоспособность (п. 1 ст. 49 ГК).

Органом такого предприятия является его единоличный руководитель (директор), назначаемый собственником и подотчетный ему, а не общему собранию коллектива или какому-либо иному аналогичному органу (п. 4 ст. 113 ГК). Унитарное предприятие обязано иметь фирменное наименование с указанием собственника его имущества, например "федеральное государственное предприятие", "областное государственное предприятие", "муниципальное предприятие".

Унитарное предприятие не отвечает по обязательствам своего учредителя-собственника. Последний же не несет ответственности своим имуществом по долгам унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, но может быть привлечен к дополнительной ответственности по долгам предприятия, основанного на праве оперативного управления ("казенного"). По своим обязательствам унитарное предприятие отвечает всем принадлежащим ему имуществом, вплоть до банкротства (если опять-таки речь не идет о казенном предприятии, основанном на праве оперативного управления имуществом собственника-учредителя). Это не исключает действия общих правил ГК о возможной дополнительной ответственности собственника-учредителя по долгам созданной им организации в случаях, когда такая организация стала банкротом из-за выполнения обязательств для нее указаний собственника (п. 8 ст. 114, п. 3 ст. 56).

Унитарные предприятия могут выступать в двух формах — основанные на праве хозяйственного ведения и праве оперативного управления, или казенные. Особенности правового статуса унитарных предприятий будут предусмотрены специальным законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях.

### **Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения**

Поскольку унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, исключает дополнительную ответственность собственника-учредителя по своим долгам, к его имуществу предъявляются повышенные требования. Ведь его уставный капитал, как и соответствующий капитал хозяй-

ственных обществ, по сути тоже представляет собой минимальную гарантию удовлетворения имущественных претензий его кредиторов.

Поэтому уставный капитал такой организации, как уже отмечалось, не может быть менее минимума, установленного специальным законом, а в его отсутствие — действующим законодательством. При этом к моменту государственной регистрации унитарного предприятия весь его объявленный уставный фонд должен быть полностью оплачен собственником-учредителем, и никаких рассрочек в этом отношении закон не допускает (пп. 3 и 4 ст. 114 ГК).

При уменьшении чистых активов такого предприятия менее объявленного размера уставного фонда оно должно объявить и зарегистрировать это уменьшение. Такое правило действует только на момент окончания финансового года и реализуется органом, уполномоченным создавать данные предприятия. Согласно Кодексу (п. 6 ст. 114) об этом уменьшении должны быть поставлены в известность кредиторы унитарного предприятия, получающие при этом право на досрочное исполнение или прекращение соответствующих обязательств. Кроме того, исключается передача учредителю-собственнику причитающейся ему в соответствии с уставом части доходов предприятия. Если же размер чистых активов унитарного предприятия станет меньше установленного законом минимума, предприятие подлежит ликвидации по решению суда (п. 5 ст. 114 ГК). Таким образом, к уставному капиталу унитарного предприятия предъявляются, по существу, те же требования, что и к уставному капиталу хозяйственных обществ.

Унитарное предприятие может создавать другие унитарные предприятия путем выделения, то есть дочерние предприятия (п. 7 ст. 114 ГК). Дочерние предприятия не являются особой разновидностью коммерческих организаций или даже унитарных предприятий. Дочернее предприятие также не является собственником своего имущества, а получает на него ограниченное вещное право хозяйственного ведения. Основная особенность его правового положения заключается в том, что такое предприятие-несобственник имеет учредителем другое предприятие-несобственника.

Передача имущества дочернему предприятию является актом распоряжения имуществом собственника, а потому требует его специального согласия (п. 2 ст. 295 ГК). Поэтому учредитель дочернего предприятия вправе передать ему имущество, не являющееся объектом его права собственности, только "в установленном порядке". На эти отношения распространяются также общие правила ГК о выделении как способе реорганизации юридических лиц (ст. 57—60).

Учредитель дочернего предприятия, не будучи собственником его имущества, выполняет в отношении этого унитарного предприятия все функции собственника-учредителя. Он утверждает устав дочернего предприятия, определяя содержание его целевой правоспособности и объем передаваемого имущества, а также назначает ему руководителя и вправе контролировать его деятельность, получать часть прибыли от ее результатов и давать разрешение на распоряжение недвижимым имуществом дочернего предприятия. Учредитель не отвечает по долгам дочернего предприятия, кроме случаев, когда банкротство дочернего предприятия вызвано исполнением обязательных для него указаний учредителя (п. 8 ст. 114, п. 3 ст. 56 ГК). Дочернее предприятие также не отвечает по обязательствам материнского.

Эти правила ГК значительно изменили ранее действовавшие правила пп. 2 и 3 ст. 22 Основ 1991 года, посвященные статусу дочернего предприятия.

### **Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления**

Унитарные государственные и муниципальные предприятия с еще более узким, чем право хозяйственного ведения, правом оперативного управления на переданное им собственником-учредителем имущество получили наименование казенных. Необходимость в появлении такой разновидности унитарных предприятий обусловлена наличием организаций, действующих хотя и в качестве производственных предприятий-несобственников, но по сути от имени государства в целом и в его интересах. Поскольку направляющее их деятельность государство должно соответственно взять на себя и определенную ответственность за них перед другими участниками оборота, такие предприятия не нуждаются в предоставлении им широких прав на находящееся у них имущество, причем не только недвижимое, но и движимое, включая готовую продукцию. Таковы, например, государственное производственное объединение "Гознак", предприятия связи, некоторые оборонные предприятия и т. п. Число их сравнительно невелико и все без исключения такие организации находятся в федеральной государственной собственности. Установление дополнительной ответственности их учредителя-собственника по их долгам является неизбежным следствием наличия у них ограниченного права оперативного управления на закрепленное за ними имущество государства (пп. 4 и 5 ст. 115 ГК), что вызывается также необходимостью охраны интересов других участников имущественного оборота.

Имущественный статус казенных предприятий в этом смысле схож с положением госбюджетных учреждений, хотя они, конечно, не финансируются по смете, а имеют самостоятельный баланс и получают известные доходы от результатов своей деятельности. Поэтому считать их "хозяйственными учреждениями государства" было бы весьма неточным. Однако с учетом субсидиарной ответственности федерального государства по их долгам закон не предъявляет к их уставному капиталу таких же жестких требований, как к уставному капиталу унитарных предприятий, основанных на праве хозяйственного ведения.

Казенное предприятие согласно прямому указанию п. 1 ст. 115 ГК может быть создано только на базе федерального имущества по решению Правительства РФ и в случаях, прямо предусмотренных законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях. Они реорганизируются и ликвидируются также исключительно по решению федерального правительства (п. 6 ст. 115 ГК). Соответственно этому утратили силу как противоречащие закону правила п. 11 Указа Президента РФ от 23 мая 1994 года № 1003 "О реформе государственных предприятий", рекомендовавшие создание казенных предприятий на базе имущества, принадлежащего субъектам Федерации и муниципальным образованиям.

Что касается данного Указа в целом, то в отсутствие названного специального закона он сохраняет силу только в части, не противоречащей правилам ГК. В частности, не могут считаться действующими абсурдные правила этого акта о ликвидации с правопреемством (ср. п. 1 ст. 61 ГК и п. 7

Указа), о ликвидации за счет учредителя, а не имущества ликвидируемого предприятия (ср. пп. 3—5 ст. 63 ГК и п. 6 Указа) и др.

## **§ 5. Некоммерческие организации (ст. 116—123)**

### **Потребительский кооператив**

Потребительский кооператив в отличие от производственного является некоммерческой организацией, которая объединяет на основе членства не только граждан, но и юридических лиц. Она не предполагает обязательного личного участия своих членов в общих делах. Поэтому здесь нет ограничений на круг участников, подобных ограничениям членства в производственном кооперативе. Не исключается, например, возможность одновременного участия одного и того же гражданина в нескольких потребительских кооперативах, в том числе и однородных. Юридическими лицами — участниками таких кооперативов могут быть не только коммерческие, но и некоммерческие организации (с учетом ограничений на распоряжение имуществом, имеющихся у юридических лиц — несобственников, то есть унитарных предприятий и учреждений).

К числу потребительских кооперативов относятся разнообразные виды кооперативов: жилищные и жилищно-строительные, гаражные, дачные, садоводческие товарищества и др. Поэтому ГК предусматривает, что особенности правового положения отдельных видов потребительских кооперативов должны определяться специальными законами о них (п. 6 ст. 116). В отсутствие таких законов сохраняют силу ранее действовавшие в этой области нормативные акты, а также уставы конкретных кооперативов, однако лишь в части, не противоречащей правилам ГК. Непосредственно Кодекс содержит лишь наиболее общие правила об имущественно-правовом положении всякого потребительского кооператива.

Единственным учредительным документом потребительского кооператива является его устав. Согласно п. 2 ст. 116 ГК к числу его обязательных условий отнесены условия о размере паевых взносов его членов, сроках и порядке их внесения, о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, включая перечень вопросов, решения по которым могут быть приняты только единогласно или большинством голосов, а также условие о порядке покрытия членами кооператива понесенных им убытков. По смыслу этих правил высшим органом кооператива является общее собрание, имеющее исключительную компетенцию и формирующее исполнительные органы, в ведение которых входит решение всех вопросов, не отнесенных к исключительной компетенции общего собрания. Применительно к структуре управления потребительским кооперативом используются общие принципы организации кооперативов, закрепляемые законом и для производственных кооперативов.

Имущество кооператива принадлежит ему на праве собственности (п. 2 ст. 48, п. 3 ст. 213 ГК). Именно кооператив как юридическое лицо является единым и единственным собственником своего имущества, которое не составляет объекта ни "коллективной", ни долевой, ни какой-либо иной собственности его членов (участников). Лишь в потребительских кооперативах с участием граждан (жилищных, дачных, гаражных и т. п.) согласно п. 4

ст. 218 ГК полное внесение паевого взноса за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом, влечет появление у них права собственности на указанные объекты и соответственно утрату на них права собственности самим кооперативом. По общему правилу на имущество потребительского кооператива его участники (члены) приобретают права требования, пропорциональные их паям (вкладам), а также некоторые другие права, вытекающие из членства в нем.

Основу имущественной самостоятельности кооператива составляет его паевой (уставный) фонд. ГК не содержит требований к минимально необходимому размеру такого фонда, ибо для различных видов кооперативов этот размер не будет одинаковым. Он должен быть предусмотрен специальным законом для каждой разновидности кооперативов. Однако п. 4 ст. 116 ГК исходит из того, что кооператив должен иметь полностью оплаченный паевой фонд.

Паевой фонд кооператива формируется за счет паевых взносов его участников (членов). Он также является гарантией удовлетворения имущественных интересов кредиторов кооператива. Поэтому обязанность внесения паевых взносов является важнейшей обязанностью члена потребительского кооператива. Устав кооператива должен содержать наряду с другими неперемennое условие об ответственности члена кооператива за нарушение этой обязанности. Кроме того, члены кооператива обязаны в трехмесячный срок со дня утверждения ежегодного баланса кооператива покрывать образовавшиеся убытки путем внесения дополнительных взносов. Ведь сам кооператив как некоммерческая организация не получает никаких доходов от своей деятельности. При невыполнении этой обязанности, то есть неуплате или частичной уплате таких дополнительных взносов, член кооператива несет имущественную ответственность по его обязательствам своим личным имуществом в пределах невнесенной части соответствующего взноса. При этом данная ответственность наступает при отсутствии у кооператива иного имущества, но является солидарной по отношению ко всем таким неисправным участникам (абз. 2 п. 4 ст. 116 ГК). В соответствии с п. 1 ст. 65 ГК теперь возможно и банкротство данной некоммерческой организации.

Закон и устав потребительского кооператива могут предусматривать осуществление им некоторых видов предпринимательской деятельности. Полученные от такой деятельности доходы распределяются между членами кооператива либо идут на иные нужды, определяемые общим собранием (п. 5 ст. 116 ГК). Такого рода деятельность в целом не меняет основных уставных задач и объема целевой правоспособности потребительского кооператива, а потому и не ведет к превращению его в производственный кооператив или в хозяйственное общество. Участие потребительского кооператива в предпринимательских отношениях остается ограниченным рамками уставных задач и он не получает общей правоспособности, свойственной коммерческой организации.

### **Общественные и религиозные организации (объединения)**

Общественные и религиозные организации как добровольные объединения граждан для удовлетворения их духовных и иных нематериальных потребностей признаются юридическими лицами — некоммерческими орга-

низациями. Лишь в этом качестве, то есть как участники имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, они приобретают правовое положение, определяемое нормами ГК. Кодекс не затрагивает иные особенности их статуса, включая структуру управления ими, оставляя эти вопросы специальным законом. В категорию общественных и религиозных организаций входит большое число разнообразных объединений граждан: политические партии и профсоюзы, добровольные общества и союзы творческих деятелей, организации общественного самоуправления и религиозные организации и т. д. Статья 117 ГК предусматривает лишь некоторые основные положения, касающиеся их участия в имущественном обороте в качестве самостоятельных юридических лиц.

Следует иметь в виду, что юридическими лицами в соответствии со специальными законами и собственными уставами могут признаваться как отдельные звенья этих организаций (например, территориальные), так и сами эти организации в целом. Этими же актами должен решаться вопрос о субъекте права собственности на имущество таких организаций. Так, согласно Закону "О свободе вероисповеданий"<sup>1</sup> юридическими лицами могут признаваться как религиозные организации (общества, их управления и центры, монастыри и учебные заведения), так и их объединения (конфессии) в целом, например Русская Православная Церковь (ст. 17 и 18). Общественные организации руководствуются действующим пока на территории России союзным Законом "Об общественных объединениях"<sup>2</sup>.

Во всех случаях именно общественные и религиозные организации как юридические лица являются едиными и единственными собственниками своего имущества. Их участники-граждане не имеют ни вещных, ни обязательственных прав на это имущество (п. 3 ст. 48, пп. 3 и 4 ст. 213 ГК), не приобретая от своего участия в них никаких имущественных выгод. Переданное ими в виде членских взносов имущество становится собственностью соответствующих организаций и не подлежит возврату участникам ни в случае их выхода из организации, ни в случае ее ликвидации после расчетов с кредиторами. Члены общественных и религиозных организаций не несут ни дополнительной, ни какой-либо иной имущественной ответственности по долгам таких организаций, а последние не отвечают по обязательствам своих членов.

Полученные общественными или религиозными организациями доходы от разрешенной им предпринимательской деятельности, включая доходы от деятельности созданных ими коммерческих организаций, не подлежат распределению между участниками и могут расходоваться исключительно на нужды самих этих юридических лиц.

Участие общественных и религиозных организаций в имущественном обороте носит строго целевой характер, прямо подчиненный их основным уставным задачам (абз. 2 п. 1 ст. 117 ГК). Такая деятельность данных организаций должна не только служить достижению установленных для них целей, но и строго соответствовать им. Например, участие в хозяйственном обществе и товариществе, укрепляя материальную базу общественной организации, косвенно содействует и достижению ее основных целей. Но и со-

---

<sup>1</sup> Ведомости РСФСР, 1990, № 21, ст. 240.

<sup>2</sup> Ведомости СССР, 1990, № 42, ст. 839.

держание деятельности таких коммерческих организаций должно соответствовать характеру целей их участников. Так, общественная организация может быть участником общества, занимающегося издательской или пропагандистской деятельностью, но не должна становиться участником автомобильного комбината или страховой компании.

### **Фонды**

Фонды — относительно новый вид юридических лиц, успевший широко распространиться в нашем имущественном обороте, несмотря на отсутствие сколько-нибудь развитой правовой базы (а возможно, и благодаря этому обстоятельству). В отсутствие строгого деления юридических лиц на коммерческие и некоммерческие организации многие фонды активно занялись предпринимательской деятельностью, на которую эта юридическая конструкция никак не рассчитана. В связи с многозначностью термина "фонд" и наличием многообразных организаций, действующих под этим наименованием, ГК в п. 1 ст. 118 определяет понятие фонда лишь для целей правового регулирования имущественного оборота, то есть в качестве юридического лица.

Фонд — некоммерческая организация, не основанная на членстве его участников (учредителей). Эти последние не только не обязаны участвовать в его деятельности, но и лишены возможности прямо участвовать в управлении ее делами. Вместе с тем фонд является собственником своего имущества, на которое у его участников отсутствуют какие бы то ни было имущественные права (п. 3 ст. 48, пп. 3 и 4 ст. 213 ГК).

Следовательно, учредители (участники) фонда вынуждены доверять его органам во всем, что касается надлежащего использования имущества фонда. Фонд же должен преследовать в своей деятельности исключительно социальные, благотворительные, культурные, образовательные и иные общественно полезные цели. Поэтому для контроля за деятельностью органов фонда введены обязательные требования создания его попечительского совета, осуществляющего постоянный контроль за деятельностью фонда и его должностных лиц (п. 4 ст. 118 ГК), и публичного ведения фондом своих имущественных дел (п. 2 ст. 118 ГК). В уставе фонда обязательно должны содержаться сведения о цели его деятельности и об органах фонда, включая попечительский совет. Там же устанавливается порядок назначения и освобождения должностных лиц фонда (например, с обязательного согласия или утверждения попечительского совета). При отсутствии таких условий фонд не подлежит регистрации.

Участниками фонда (или его учредителями, то есть первыми участниками) могут быть как граждане, так и юридические лица, а также публично-правовые образования. Они не несут ни дополнительной, ни какой-либо другой ответственности по долгам фонда, а он не отвечает по обязательствам своих участников.

Имущественная база фонда составляется за счет взносов его учредителей и пожертвований (даров) любых других лиц. Поскольку фонд не имеет фиксированного членства и постоянных источников доходов, ему разрешено участвовать в предпринимательских отношениях как непосредственно, так и через создаваемые для этих целей хозяйственные общества (акционерные, с ограниченной или с дополнительной ответственностью), в кото-



рых он может быть и единственным участником и учредителем. Однако непосредственная предпринимательская деятельность фонда подвергается целевым ограничениям (п. 2 ст. 118 ГК). Она должна полностью соответствовать общественно полезным целям деятельности фонда и быть необходимой для их достижения. Фонд не получает общей правоспособности, как коммерческая организация (п. 1 ст. 49 ГК). Создаваемые фондом хозяйственные общества (или общества, в которых он участвует) являются обычными коммерческими организациями. Однако полученный от участия в них доход фонд может использовать лишь для основных целей своей деятельности и не вправе распределять его между учредителями. Таким образом, имущественная деятельность фонда носит строго целевой характер.

Для контроля за деятельностью фонда и соблюдением ее целевого характера закон вводит особые требования по изменению его устава. Ведь такие изменения могут существенно изменить статус фонда помимо воли его учредителей. Поэтому органы фонда могут самостоятельно вносить в устав изменения только в том случае, если такая возможность закреплена в самом уставе, то есть предусмотрена заранее его учредителями. Если же такое указание в уставе фонда отсутствует, изменения в него могут вноситься только в судебном порядке, то есть под строгим государственным контролем. В этом проявляется особый характер деятельности фондов, преследующих общественно полезные цели, а не интересы их учредителей или должностных лиц.

Возможна и такая ситуация, при которой сохранение устава в неизменном виде влечет неблагоприятные последствия, извращающие, по сути, цели деятельности фонда, а уполномоченные на то лица не вносят в него изменений (либо сам устав, утвержденный учредителями, не предусматривает такой возможности). В этих случаях для сохранения общественно необходимой направленности деятельности фонда внести изменения в его устав может суд по заявлению органов фонда (например, его попечительского совета) либо контролирующих органов (прокуратуры, налоговой инспекции и т. д.), что прямо предусмотрено абз. 2 п. 1 ст. 119 ГК.

Отмеченный выше особый характер деятельности фонда проявляется и в его ликвидации (п. 2 ст. 119 ГК). Основания ликвидации фонда определены законом (в том числе ГК), а не его уставом. Фонд может быть ликвидирован только в судебном порядке. Все это исключает возможность самоликвидации фондов по решению их учредителей или должностных лиц, что направлено на исключение возможных злоупотреблений. К числу главных оснований ликвидации фондов отнесены невозможность достижения целей его создания либо уклонение от этих целей в своей деятельности. Закон допускает и банкротство фонда. При ликвидации фонда остаток его имущества после расчетов с кредиторами не подлежит распределению ни между учредителями или участниками фонда, ни между его должностными лицами (п. 3 ст. 119, п. 4 ст. 213 ГК), а направляется на цели, предусмотренные его уставом и соответствующие задачам создания фонда.

### **Учреждения**

Учреждения — единственный вид некоммерческой организации, не являющейся собственником своего имущества (п. 1 ст. 120 ГК). Как и унитарные предприятия-несобственники, они представляют собой остатки

прежней экономической системы и не свойственны развитому товарному обороту. Правда, опасность участия в обороте таких фигур для третьих лиц смягчается правилом о дополнительной ответственности собственника по их долгам. Поэтому ГК сохраняет фигуру учреждения-несобственника не только для государственной и муниципальной собственности.

К числу учреждений относится большое количество разнообразных некоммерческих организаций: органы государственного и муниципального управления, учреждения образования и просвещения, культуры и спорта, социальной защиты и т. д. Учитывая это многообразие, Кодекс не определяет наименования их учредительных документов: в одних случаях это может быть устав, а в других — общее положение об организациях данного вида (п. 1 ст. 52) либо даже положение о конкретной организации, утвержденное ее собственником. Исходя из многообразия видов учреждений, ГК допускает регламентацию их правового статуса как специальными законами, так и подзаконными актами (п. 3 ст. 120).

Будучи несобственником, учреждение обладает весьма ограниченным правом оперативного управления на переданное ему собственником имущество (абз. 2 п. 1 ст. 120, ст. 296 ГК). Оно не предполагает участия такой организации в предпринимательских отношениях, за исключением некоторых случаев, прямо предусмотренных ее учредительными документами. Зато при недостатке у учреждения денежных средств для расчетов с кредиторами последние вправе предъявить требования к собственнику-учредителю, который в этом случае полностью отвечает по долгам своего учреждения. С учетом этого обстоятельства закон не предусматривает возможности банкротства учреждений.

Основным источником имущества учреждения являются полученные им по смете от собственника средства. Смета и характеризует их имущественную обособленность в соответствии с п. 1 ст. 48 ГК. Собственник может финансировать свое учреждение и частично, предоставив ему возможность получать дополнительные доходы от разрешенной собственником предпринимательской деятельности. Однако пределы этого участия оговариваются собственником в учредительных документах учреждения, которое не получает общей правоспособности, как коммерческая организация. Полученные от такой дополнительной деятельности доходы хотя и принадлежат учреждению на особом вещном праве и учитываются им на отдельном балансе, тем не менее не становятся его собственностью (п. 2 ст. 298 ГК) и, следовательно, не меняют особенностей его гражданско-правового положения.

### **Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы)**

Ассоциации или союзы рассматриваются п. 1 ст. 121 ГК как объединения юридических лиц, являющиеся некоммерческими организациями, хотя созданы они могут быть как коммерческими, так и некоммерческими юридическими лицами. Закон исключает лишь одновременное участие в ассоциации или союзе коммерческих и некоммерческих организаций.

Такие объединения юридических лиц могут создаваться исключительно на добровольной основе и не вправе осуществлять какие-либо функции управления организациями, находящимися в их составе. Цели их создания координация деятельности участников и представление и защита общих интересов — исключают необходимость постоянного участия в предприни-

мательстве. Для ведения предпринимательской деятельности ассоциация или союз вправе создать хозяйственное общество (в том числе в форме "компании одного лица") либо участвовать в нем. Однако полученные от такой деятельности доходы не могут распределяться между участниками объединения и должны идти на нужды объединения в целом. Если же участники возлагают на ассоциацию (союз) ведение какой-либо предпринимательской деятельности, она подлежит преобразованию в хозяйственное общество или товарищество, участниками которого становятся ее члены (п. 1 ст. 121 ГК).

Участники ассоциации (союза) как юридические лица сохраняют полную самостоятельность (п. 3 ст. 121 ГК), сами определяют характер созданного ими объединения и управляют его деятельностью. Поэтому одно и то же юридическое лицо одновременно может состоять в нескольких ассоциациях и союзах.

Ассоциации (союзы) действуют на основании двух учредительных документов — договора и устава. В учредительном договоре участники выражают свою волю на создание объединения, определяют условия участия в нем, а также цели деятельности объединения. В уставе определяется статус ассоциации или союза, включая порядок образования и компетенцию органов управления, условия и порядок реорганизации и ликвидации объединения и тому подобные вопросы (п. 2 ст. 52, п. 2 ст. 122 ГК).

Кодекс не предусматривает издания специальных законов, посвященных статусу и деятельности ассоциаций (союзов), хотя в некоторых случаях такие нормативные акты уже имеются. Так, правовое положение союзов потребительских обществ (кооперативов) определено Законом "О потребительской кооперации в Российской Федерации"<sup>1</sup> который может теперь применяться лишь в части, не противоречащей нормам ГК. Необходимые детали их правового статуса должны предусматриваться прежде всего в их учредительных документах. Однако в целом статус ассоциаций и союзов как некоммерческих организаций урегулирован Кодексом именно таким образом, чтобы исключить возможность возрождения за их вывесками "государственных" и иных "концернов", "корпораций" и тому подобных органов управления.

При необходимости создания объединений для предпринимательских целей и контроля за деятельностью их участников теперь можно использовать фигуру акционерного или иного хозяйственного общества или товарищества ("материнского"), контролирующего дочерние или зависимые общества, то есть создавать объединения холдингового типа, сами не являющиеся юридическими лицами как целое.

Ассоциация (союз) становится собственником имущества, переданного ей учредителями (п. 3 ст. 48, п. 3 ст. 213 ГК), включая их взносы, являющиеся основным источником образования такого имущества. Данное имущество может использоваться ассоциацией только для достижения своих уставных задач в строгом соответствии с ее специальной правоспособностью. Остаток имущества ассоциации, образовавшийся при ее ликвидации после удовлетворения претензий ее кредиторов, не подлежит распределению между учредителями или другими участниками. Он передается на це-

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1992, № 30, ст. 1788.

ли, предусмотренные учредительными документами ассоциации, аналогичные целям ее создания и деятельности.

Сама ассоциация не несет имущественной ответственности по обязательствам своих членов, ибо по сути это означало бы ее участие в предпринимательской деятельности. Но члены ассоциации (союза) несут дополнительную ответственность по ее долгам своим имуществом. С учетом этого обстоятельства закон не предусматривает возможности банкротства объединения юридических лиц.

Характер и пределы дополнительной ответственности членов ассоциации (союза) по ее долгам должны определяться в учредительных документах, в том числе с учетом особенностей имущественного положения юридических лиц-несобственников (унитарных предприятий и учреждений), которые могут участвовать в таких объединениях. Ответственность члена ассоциации (союза) по ее долгам сохраняется даже в случае выхода или исключения участника из данного объединения (п. 2 ст. 123 ГК). Размер этой ответственности пропорционален взносу бывшего участника, иначе говоря, при недостатке имущества ассоциации для погашения долгов на него может быть возложена часть оставшихся непогашенными требований кредиторов, пропорциональная размеру его вклада в имущество объединения. Такая ответственность сохраняется за бывшим участником в течение двух лет с момента выхода или исключения из ассоциации (союза).

Выход из ассоциации (союза) допускается лишь по окончании финансового года с тем, чтобы до его окончания член ассоциации продолжал выполнять свои имущественные обязанности. Прием в ассоциацию новых членов допускается по единогласному решению всех ее участников, причем в этом случае на нового члена возлагается дополнительная ответственность по долгам объединения, в том числе возникшим и до его вступления, а не только в период его участия в данном объединении, если это предусматривают учредительные документы объединения либо специальное решение всех его участников (п. 3 ст. 123 ГК).

Перечень обязательных требований, предъявляемых законом к учредительным документам ассоциации (союза) (п. 2 ст. 122 ГК), должен позволить четко определить структуру управления ею, включая порядок формирования и компетенцию ее органов, условия приема и исключения из объединения, а также порядок распределения и использования имущества, оставшегося после его ликвидации. Указанное в учредительных документах ассоциации (союза) фирменное наименование должно содержать указание на основной предмет деятельности ее участников (с добавлением слова "ассоциация" или "союз").

## ГЛАВА 5.

# УЧАСТИЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, СУБЪЕКТОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, МУНИЦИПАЛЬНЫХ ОБРАЗОВАНИЙ В ОТНОШЕНИЯХ, РЕГУЛИРУЕМЫХ ГРАЖДАНСКИМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ (ст. 124—127)

### **Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования — субъекты гражданского права**

Отношения между государством и предпринимателем, возникающие при осуществлении последним предпринимательской деятельности, различны по своей правовой природе. Одни опосредуют властные полномочия, реализуемые органами государства в целях обеспечения на основе закона соответствующего регулирования (налогового, валютного, таможенного и др.), и носят субординационный характер. Другие формируются в сфере гражданского оборота, имманентным условием которого является **равенство** всех его участников, включая государство.

Проблемы, связанные с участием государства в частно-правовых отношениях, с отказом при этом от иммунитета, а также иных преимуществ верховной власти, не относятся к числу сугубо "российских". Ведущими в этом процессе стали континентальные страны Западной Европы, и прежде всего Франция и Германия. Для законодательства России, совершающей сложный и во многих отношениях мучительный переход от планово-распределительной к рыночной экономике, эти проблемы приобретают особую актуальность.

Условия, обеспечивающие равенство участников гражданского оборота, предусматривались еще в союзном и особенно российском законах о собственности, Основах гражданского законодательства 1991 года, ряде других "перестроечных" законодательных актов. Они нашли выражение прежде всего в признании недопустимым установления при осуществлении права собственности ограничений или преимуществ в какой бы то ни было форме в зависимости от принадлежности этого права тому или иному субъекту и — как следствие — в отказе от неограниченной виндикации государственного имущества, от нераспространения исковой давности на требования о возврате государственного имущества из чужого незаконного владения, в закреплении положения об ответственности юридических лиц, включая государственные и муниципальные предприятия, по их обязательствам всем принадлежащим им имуществом и т. д. Существо этих и иных изменений было выражено в ст. 25 Основ гражданского законодательства. В соответствии с ней государство участвовало в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с другими участниками этих отношений.

Правовые основы взаимоотношений государства и предпринимателей, равно как и **единый статус для всех предпринимателей**, независимо от того, идет ли речь о частном или государственном предпринимательстве, заложены в нормах Конституции Российской Федерации (ст. 8, 34, 35, 46, 53 и

др.). Правила гл. 5 (ст. 124—127), а также иных статей части первой Гражданского кодекса, развивая и конкретизируя эти начала, отражают современный подход к природе отношений гражданско-правового характера и участию в них государства.

Государство нередко именуется особым субъектом права, отмечая, что оно само может формировать правила гражданского оборота, содержание и пределы своей правоспособности. Но особые качества правосубъектности государства, проистекающие от объединения в одной структуре и политической организации, облеченной властными прерогативами, и субъекта хозяйствования, не должны изменять природу регулируемых гражданским правом отношений, в которых участвует государство, превращать их в "смешанные" отношения, с элементами власти и подчинения, — в противном случае "исчезает" рынок и разрушается его гражданско-правовая основа.

В связи с обращением к понятию "государство" необходимы некоторые пояснения. В отличие от недавнего прошлого, когда государство рассматривалось как единый субъект гражданских правоотношений, а государственная собственность — как общенародное достояние, обуславливающее "единство фонда" государственного имущества, концепция государственной власти и собственности, положенная в основу действующей Конституции, исходит из существования наряду с Российской Федерацией других государственных, а также муниципальных образований, являющихся самостоятельными участниками гражданского оборота. Соответственно в гл. 5 ГК говорится об участии в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований — субъектов гражданского права.

Следуя конституционной норме, ГК исходит из того, что права всех собственников защищаются равным образом. Вместе с тем, определяя общие для всех участников имущественного оборота правила, относящиеся к праву собственности, Кодекс допускает установление особенностей его приобретения и прекращения в зависимости от того, находится ли имущество в собственности гражданина, юридического лица, Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования. Однако в любом случае особенности могут устанавливаться только законом (п. 3 ст. 212).

Особенности участия в гражданском обороте муниципальных образований предопределены тем, что в силу конституционных норм местное самоуправление в Российской Федерации обеспечивает самостоятельное решение населением вопросов местного значения, владение, пользование и распоряжение муниципальной собственностью. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти, но могут быть наделены законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств.

В российском гражданском законодательстве отсутствует понятие "юридические лица публичного права", известное законодательству ряда зарубежных стран и некоторым международным договорам. Правовой режим участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований в гражданском обороте приравнивается в Кодексе,

за необходимыми изъятиями, к режиму, установленному для юридических лиц. Согласно п. 2 ст. 124 ГК к государственным и муниципальным образованиям — субъектам гражданского права применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов. Так, не могут применяться к государственным и муниципальным образованиям правила, регламентирующие создание и ликвидацию юридического лица. В отличие от юридических лиц (кроме финансируемых собственником учреждений), отвечающих по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом, в состав имущества Российской Федерации, субъектов Федерации и муниципальных образований, которым они отвечают по своим обязательствам, не включается имущество, указанное в п. 1 ст. 126 Кодекса, а обращение взыскания на землю и другие природные ресурсы, находящиеся в государственной и муниципальной собственности, допускается в случаях, предусмотренных законом.

Государственные органы и органы местного самоуправления не могут быть участниками полных товариществ и полными товарищами в товариществах на вере. Они не вправе выступать участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере, если иное не установлено законом.

Как и другие субъекты гражданского права, государственные и муниципальные образования обладают гражданской правоспособностью. В отношении ее объема высказываются разные мнения. Одно из них — "гражданская правоспособность государства — специальная, а не универсальная", государство "имеет лишь те гражданские права и обязанности, которые предусмотрены законом"<sup>1</sup>. Нельзя, однако, не учитывать то обстоятельство, что в соответствующих ситуациях речь идет о самоограничении суверена, содержание и пределы которого определяются им же.

Отношения собственности — важнейшая область гражданско-правовых отношений, в которой участвует государство.

Государственной собственностью является имущество, принадлежащее на праве собственности Российской Федерации (федеральная собственность), и имущество, принадлежащее на праве собственности субъектам Российской Федерации (собственность субъекта Российской Федерации). К муниципальной собственности отнесено имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям.

Законодательными актами определены объекты, относящиеся исключительно к федеральной собственности, объекты федеральной собственности, которые могут передаваться в государственную собственность субъектов Российской Федерации, объекты муниципальной собственности. Исключительно к федеральной собственности относятся объекты: составляющие основу национального богатства страны; необходимые для обеспечения функционирования федеральных органов власти и управления и решения общероссийских задач; оборонного производства; отраслей, обеспечиваю-

---

<sup>1</sup> См.: Гражданское право, т. 1. — М.: Изд-во БЕК, 1994, с. 108.

ших жизнедеятельность народного хозяйства России в целом и развитие иных его отраслей, а также некоторые другие<sup>1</sup>.

Земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований, являются государственной собственностью.

Отнесение государственного имущества к федеральной собственности и к собственности субъектов Российской Федерации производится в порядке, установленном законом.

Конституцией Российской Федерации (ст. 114) осуществление управления федеральной собственностью отнесено к полномочиям Правительства.

Государство приобретает право собственности как по основаниям, являющимся общими для всех субъектов гражданского права, так и по присущим только ему. Ко вторым, имеющим специальный характер, принадлежат конфискация, реквизиция, национализация и др.

В связи с последними основаниями необходимо отметить следующее. В соответствии со ст. 35 Конституции РФ никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения. Ограничение этих правил допускается не иначе как федеральным законом и лишь по основаниям, названным в ст. 55 Конституции РФ. Последствия прекращения права собственности в силу закона определены в ст. 306 ГК. Установлено, что в случае принятия Российской Федерацией закона, прекращающего право собственности, убытки, причиненные собственнику в результате принятия этого акта, в том числе стоимость имущества, возмещаются государством, а споры о возмещении убытков разрешаются судом. Порядок, предусмотренный ст. 306 ГК, подлежит применению к возмещению стоимости имущества и других убытков при обращении в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц (национализации).

Гарантии от принудительных изъятий, а также незаконных действий государственных органов и их должностных лиц в отношении иностранных инвестиций закреплены правилами ст. 6—11 Закона об иностранных инвестициях в РСФСР, имеющими значение специальных норм. Иностранные инвестиции не подлежат национализации и не могут быть подвергнуты реквизиции или конфискации кроме как в исключительных, предусмотренных законодательными актами случаях, когда эти меры принимаются в общественных интересах. При осуществлении национализации или реквизиции иностранному инвестору выплачивается быстрая, адекватная и эффективная компенсация.

В случаях, когда собственник культурных ценностей, отнесенных в соответствии с законом к особо ценным и охраняемым государством, бесхозяйственно содержит их, что грозит утратой ими своего назначения, такие ценности по решению суда могут быть изъяты у собственника путем выку-

---

<sup>1</sup> Постановление Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 года № 3020-1 "О разграничении государственной собственности в Российской Федерации на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность" // Ведомости РСФСР, 1992, № 3, ст. 89.



па государством или продажи с публичных торгов. Передаче в государственную собственность подлежат содержащиеся в обнаруженном кладе вещи, относящиеся к памятникам истории и культуры.

Основания поступления в муниципальную собственность бесхозяйной недвижимой вещи, находки, безнадзорного животного определены в ст. 225, 228 и 231 ГК.

Как и способы возникновения у государства права собственности, способы прекращения принадлежащего ему права собственности подразделяются на общегражданские и специальные. К последним относится приватизация, под которой принято понимать отчуждение (переход) имущества, главным образом недвижимого, из государственной (или муниципальной) собственности в частную собственность граждан или юридических лиц в порядке и на условиях, предусмотренных специальным законодательством<sup>1</sup>.

Основными положениями государственной программы приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации после 1 июля 1994 года<sup>2</sup> предусматривается использование следующих способов приватизации: безвозмездная передача акций акционерных обществ открытого типа, созданных в процессе приватизации, работникам указанных предприятий и приравненным к ним лицам в соответствии с установленными льготами; продажа акций акционерных обществ открытого типа, созданных в процессе приватизации (работникам предприятий и приравненным к ним лицам по закрытой подписке в соответствии с установленными льготами, по инвестиционному конкурсу, по коммерческому конкурсу, на аукционе, на специализированном аукционе по продаже акций); продажа предприятий, не являющихся акционерными обществами (на аукционах, по коммерческому и инвестиционному конкурсам); выкуп арендованного имущества; продажа предприятий товариществам в соответствии с установленными льготами.

При приватизации государственного и муниципального имущества предусмотренные ГК положения, регулирующие порядок приобретения и прекращения права собственности, применяются, если законами о приватизации не предусмотрено иное (ст. 217).

В условиях расширения негосударственного сектора экономики, приватизации государственных и муниципальных предприятий особое значение приобретает выбор рациональных способов и форм участия государства в этих процессах, четкое определение прав и обязанностей органов, уполномоченных управлять и распоряжаться объектами государственной и муниципальной собственности, выступать от имени государства учредителями предприятий, создаваемых с участием иных лиц, осуществлять контроль за использованием по назначению и сохранностью его имущества.

Значительная роль в проведении этой работы отводится Государственному комитету РФ по управлению государственным имуществом, некоторым другим органам и организациям, их территориальным структурам. В постановлении Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 17 сентября 1992 года № 13 "О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с применением законодательства о собствен-

---

<sup>1</sup> Гражданское право, т. 1. — М.: Изд-во БЕК. 1994, с. 269.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 13, ст. 1478.

сти", отмечалось: при разрешении арбитражных споров необходимо исходить из того, что за пределами предоставленных полномочий комитеты по управлению имуществом не вправе распоряжаться имуществом, закрепленным за государственным и муниципальным предприятием на праве полного хозяйственного ведения, без их согласия<sup>1</sup>. Указывалось, что имущество, приобретенное государственными и муниципальными учреждениями и организациями на доходы, полученные от разрешенной собственником предпринимательской деятельности, не может быть изъято у них по решениям государственных и муниципальных органов<sup>2</sup>.

В информационном письме от 10 сентября 1993 года, которым до сведения арбитражных судов доводились рекомендации, принятые по результатам обсуждения ряда вопросов на совещаниях по судебной-арбитражной практике в Высшем арбитражном суде РФ, отмечалось, что распоряжения Госкомимущества России в отношении отнесенного к федеральной собственности имущества могут быть отменены Правительством РФ по основаниям как нецелесообразности, так и незаконности. По мотиву нецелесообразности распоряжение Госкомимущества может быть отменено Правительством, если у сторон не возникли имущественные права. Незаконное распоряжение Госкомимущества может быть отменено Правительством независимо от того, возникли ли у сторон имущественные права по этому распоряжению, поскольку отношения, возникшие из незаконного акта, не подлежат защите в судебном порядке<sup>3</sup>.

Широк круг обязательственных отношений, стороной в которых выступает государство. Законодательством подробно регулируется участие органов исполнительной власти в заключении и реализации государственных контрактов. Для организации работы по выполнению федеральных целевых программ и обеспечению поставок продукции для федеральных государственных нужд Правительство РФ утверждает государственных заказчиков<sup>4</sup>. Ими могут быть федеральные органы исполнительной власти, федеральные казенные предприятия или государственные учреждения. Заказы размещаются посредством заключения государственными заказчиками государственных контрактов. Государственные заказчики обеспечиваются финансовыми ресурсами в объеме, устанавливаемом федеральным бюджетом, и являются ответственными за реализацию федеральных целевых программ и обеспечение федеральных государственных нужд. При этом Правительство предоставляет гарантии по обязательствам государственного заказчика в пределах средств, выделяемых из федерального бюджета.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения одной из сторон обязательств, предусмотренных государственным контрактом, эта сторона возмещает другой причиненные убытки и несет иную ответственность, установленную законодательством Российской Федерации и государственным контрактом.

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 1, с. 80.

<sup>2</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 1.

<sup>3</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 11, с. 101—102.

<sup>4</sup> См.: Федеральный закон от 13 декабря 1994 года "О поставках продукции для федеральных государственных нужд" // Собрание законодательства РФ, 1994, № 34, ст. 3540.

Государственному заказчику предоставляется право отказаться (полностью или частично) от продукции, произведенной по государственному контракту, при условии полного возмещения им поставщику понесенных убытков, а также от оплаты продукции, не соответствующей требованиям, установленным законодательством для определения качества продукции или государственным контрактом.

Споры, возникшие между государственным заказчиком и поставщиком при заключении, изменении, расторжении и выполнении государственного контракта на поставку продукции для федеральных государственных нужд, а также о возмещении понесенных убытков рассматриваются в установленном законодательством порядке арбитражным судом.

Федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации могут быть государственными заказчиками на сельскохозяйственную продукцию, сырье и продовольствие для государственных нужд<sup>1</sup>. Правительство Российской Федерации, органы исполнительной власти субъектов Федерации должны ежегодно предусматривать в соответствующих бюджетах средства для формирования федеральных и региональных фондов сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия, причем в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения Правительством Российской Федерации и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации гарантий по выделению государственным заказчикам финансовых средств вызванные этим штрафные санкции и убытки возмещаются товаропроизводителям (поставщикам) и потребителям (покупателям) из средств соответствующих бюджетов.

Государственный заказчик вправе отказаться полностью или частично от закупки сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд, предусмотренных договором, в случае, когда необходимость в продукцию данного вида отпала, при условии полного возмещения им товаропроизводителю (поставщику) причиненных по вине государственного заказчика убытков в соответствии с действующим законодательством, если иное не установлено договором.

Будучи наиболее крупным заемщиком, государство определяет механизм заимствований и обязанности государственных органов по обслуживанию внутреннего и внешнего долга. Законодательством регламентируются взаимоотношения Центрального банка и Правительства Российской Федерации по поводу кредитования федерального бюджета. На Министерство финансов возложены, в частности, заключение от имени Правительства соглашения с Центральным банком о предоставлении кредита на покрытие дефицита федерального бюджета и другие цели, ответственность за своевременное его погашение и уплату процентов за кредит, контроль за целевым использованием предоставленных кредитов.

Министерство финансов осуществляет выпуск в установленном порядке государственных внутренних займов Российской Федерации, производит

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 2 декабря 1994 года "О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд" // Собрание законодательства РФ, 1994, № 32, ст. 3303.

согласование общего объема и условий выпуска долговых обязательств субъектов Российской Федерации<sup>1</sup>.

Государственные внешние заимствования Российской Федерации и предоставление ею государственных кредитов иностранным государствам, их юридическим лицам и международным организациям осуществляются Правительством Российской Федерации на основе международных договоров, гражданско-правовых соглашений и гарантий от имени Российской Федерации или российского Правительства<sup>2</sup>.

Государство может быть наследником имущества по закону и завещанию. Так, в случаях, когда имущество завещано государству или у наследодателя нет наследников ни по закону, ни по завещанию, либо все наследники лишены завещателем права наследования, или если ни один из наследников не принял наследства, наследственное имущество по праву наследования переходит к государству. Согласно российскому законодательству выморочное имущество переходит к государству как наследнику (в отличие от некоторых стран — США, Франции, Австрии, где такой переход осуществляется на основе права "оккупации").

В договорах о правовой помощи, участником которых является Россия, по общему правилу выморочное движимое имущество передается государству, гражданином которого к моменту смерти являлся наследодатель, а выморочное недвижимое имущество переходит в собственность государства, на территории которого оно находится.

Государство может быть стороной в обязательствах, возникающих вследствие причинения вреда, взыскивать причиненный вредом ущерб и отвечать за причиненный вред.

Основу правового регулирования ответственности государства за причиненный вред составляют нормы Конституции, ГК РФ, иных законодательных актов. В главе 2 Конституции, посвященной правам и свободам человека и гражданина, провозглашается право каждого на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц (ст. 53).

Вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда (п. 2 ст. 127 Основ), возмещается непосредственно государством независимо от вины должностных лиц соответствующих правоохранительных органов, если он причинен гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ. Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате иной незаконной деятельности указанных органов, возмещается на общих основаниях.

---

<sup>1</sup> Положение о Министерстве финансов Российской Федерации, утвержденное постановлением Правительства Российской Федерации от 19 августа 1994 года № 984 // Собрание законодательства РФ, 1994, № 19, ст. 2211.

<sup>2</sup> Федеральный закон от 26 декабря 1994 года "О государственных внешних заимствованиях Российской Федерации и государственных кредитах, предоставляемых Российской Федерацией иностранным государствам, их юридическим лицам и международным организациям" // Собрание законодательства РФ, 1994, № 35, ст. 3656.

Судебной защите подлежат, как это следует из ст. 2 ГК, и такие права, ущемление которых не сопровождалось причинением имущественного ущерба.

Закон Российской Федерации от 27 апреля 1993 года "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан"<sup>1</sup> исходит из того, что гражданами могут быть обжалованы в суд любые действия (решения) государственных органов, органов местного самоуправления, их должностных лиц, кроме действий (решений), указанных в этом Законе.

Обжалованы могут быть действия лиц, которые постоянно или временно занимают в государственных органах, органах местного самоуправления должности, связанные с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных обязанностей, либо исполняют такие обязанности по специальному полномочию<sup>2</sup>. Речь идет как о единоличных, так и о коллегиальных действиях (решениях), в результате которых: нарушены права и свободы гражданина; созданы препятствия осуществлению гражданином его прав и свобод; на гражданина незаконно возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к какой-либо ответственности. С учетом этого в суд в порядке, предусмотренном данным Законом, могут быть обжалованы любые акты как индивидуального, так и общенормативного характера.

Принципиальное значение для совершенствования правовых начал гражданского оборота, осуществления гражданских прав имеют правила ГК, относящиеся к актам государственных органов и органов местного самоуправления. Одно из основополагающих — гражданские права и обязанности порождают лишь те акты, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения таких прав и обязанностей.

Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, неприменение судом акта, противоречащего закону, а также возмещение убытков, в том числе причиненных государственными органами и органами местного самоуправления, являются способами защиты гражданских прав.

Согласно ст. 13 ГК ненормативный акт государственного органа или органа местного самоуправления, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативный акт, не соответствующие закону или иным правовым актам и нарушающие гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, могут быть признаны судом недействительными. В случае признания судом акта недействительным нарушенное право подлежит восстановлению либо защите иными способами, предусмотренными Кодексом.

В ст. 417 ГК предусматриваются последствия прекращения обязательства на основании акта государственного органа. Стороны, понесшие в результате этого убытки, вправе требовать их возмещения в соответствии со ст. 13 и 16 Кодекса.

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1993, № 19, ст. 685.

<sup>2</sup> Постановление Пленума Верховного суда РФ от 21 декабря 1993 года № 10 "О рассмотрении судами жалоб на неправомерные действия, нарушающие права и свободы граждан" / Сборник постановлений Пленума Верховного суда Российской Федерации. 1961—1993. — М.: Юрид. лит., 1994, с. 161—167.

Определяя способы защиты гражданских прав, ГК выделяет возмещение убытков, причиненных государственными органами и органами местного самоуправления. Убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежат возмещению Российской Федерацией, соответствующим субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием (ст. 16). Это положение не содержит указания на иное, чем в п. 2 ст. 15 ГК, понимание убытков.

Обобщая практику предъявления исков, оформления исковых требований по спорам о возмещении убытков, причиненных организациям и гражданам-предпринимателям актами государственных и иных органов, а также ненадлежащим исполнением ими своих обязанностей по отношению к организациям и гражданам-предпринимателям, авторы комментария к Арбитражному процессуальному кодексу РФ отмечали, что она практически не отличается от требований, связанных с возмещением убытков, вызванных ненадлежащим исполнением договорных обязательств, и что под убытками "разумеются не только прямые расходы предприятий или ущерб, причиненный незаконными актами либо действиями этих органов, но и упущенная выгода по причине издания незаконных актов государственными и иными органами, а также совершения ими незаконных действий"<sup>1</sup>. В ряде случаев законодательством обязанность возместить убытки возлагается на определенный государственный орган или орган местного самоуправления, выступающий в суде стороной по соответствующему иску. Из ст. 16 и 120 ГК следует заключить, что при недостаточности имеющихся в его распоряжении средств субсидиарную ответственность по его обязательствам несет РФ, субъект РФ или муниципальное образование.

### **Порядок участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством**

Государство действует через систему своих органов, наделяемых общей или специальной компетенцией, объем и содержание которой фиксируются в актах, определяющих статус органов. В рамках установленной компетенции органы государственной власти и местного самоуправления могут соответственно от имени Российской Федерации, субъектов Федерации, муниципальных образований своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности.

**По существу, речь идет о действиях, совершаемых самим государством (муниципальным образованием), и, следовательно, правовое значение их определяется тем, совершены ли они в пределах полномочий, предоставленных соответствующему органу государственной власти или местного самоуправления, основаны ли они на этих полномочиях.** Компетенция органа может

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 12, с. 159.

быть определена как в отдельном решении (например, в положении об органе), так и рядом актов, регламентирующих его статус.

Полномочия Государственного комитета Российской Федерации по управлению государственным имуществом утверждены не столько устаревшим Положением об этом Комитете, утвержденным постановлением Совета Министров РСФСР от 21 января 1991 года № 35<sup>1</sup>, сколько последующими законодательными актами, указами Президента и постановлениями Правительства, предусматривающими их осуществление от имени РФ, Правительства РФ, Комитета.

К примеру, постановлением от 10 февраля 1994 года № 96 "О делегировании полномочий Правительства Российской Федерации по управлению и распоряжению объектами федеральной собственности"<sup>2</sup> к компетенции Госкомимущества России были отнесены дополнительно: осуществление юридических действий, связанных с созданием, реорганизацией и ликвидацией Федеральных предприятий (кроме тех, право осуществления которых делегировано Правительством иным федеральным органам исполнительной власти); передача в установленном порядке государственного имущества, относящегося к федеральной собственности, в полное хозяйственное ведение, оперативное управление, а также в аренду, пользование юридическим лицам на основе заключаемых с ними договоров; контроль за использованием по назначению и сохранностью относящегося к федеральной собственности государственного имущества, закрепленного за федеральными предприятиями и учреждениями, а также переданного в установленном порядке иным лицам.

Федеральным органам исполнительной власти, на которые возложены координация и регулирование деятельности в соответствующих отраслях (сферах управления), было предоставлено право утверждать уставы федеральных предприятий, назначать на должность и освобождать от должности руководителей этих предприятий, заключать, изменять и расторгать контракты с ними, что нашло отражение в принятых положениях о федеральных органах исполнительной власти.

Госкомимущество России является полномочным представителем Правительства РФ по вопросам правопреемства Российской Федерации в отношении имущества бывшей Российской империи, бывшего Союза ССР, в том числе его министерств, ведомств, других организаций и учреждений, а также упраздненных министерств и ведомств Российской Федерации, в отношении федеральной собственности, находящейся за рубежом, за исключением имущества, переданного в оперативное управление федеральным органам исполнительной власти и организациям и учреждениям, а также осуществляет организацию поиска, защиту, надлежащее оформление прав собственности РФ на указанное имущество и управляет им.

Госкомимущество России выступает также учредителем и участником от имени РФ в находящихся за рубежом юридических лицах<sup>3</sup>.

---

<sup>1</sup> СП РСФСР, 1991, № 11, ст. 145.

<sup>2</sup> Собрание актов РФ, 1994, № 8, ст. 593.

<sup>3</sup> Постановление Правительства РФ от 5 января 1995 года № 14 "Об управлении федеральной собственностью, находящейся за рубежом" // Собрание законодательства РФ, 1995, № 3, ст. 203.

Федеральное казначейство Российской Федерации осуществляет по поручениям Правительства и министра финансов операции со средствами федерального бюджета, совместно с Центральным банком и другими уполномоченными банками обеспечивает управление и обслуживание государственного внутреннего и внешнего долга страны, организует и осуществляет в установленном порядке размещение на возвратной и платной основе централизованных финансовых ресурсов, находящихся в ведении федерального Правительства<sup>1</sup>, ведение операций по учету государственной казны, в случаях необходимости предъявляет в суды иски по основаниям, предусмотренным законодательством.

Российский фонд федерального имущества, действующий при Правительстве Российской Федерации в качестве специализированного финансового учреждения, на основании Положения о нем, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 17 декабря 1993 года № 2173<sup>2</sup>, в пределах полномочий, предоставленных ему Правительством, выступает учредителем акционерных обществ (товариществ), приобретает доли участия (паи, акции) в капитале акционерных обществ (товариществ). Фонд осуществляет продажу переданных ему в этих целях Госкомимуществом России или его территориальными агентствами долей участия (паев, акций) в капитале акционерных обществ (товариществ), предприятий и иных объектов федеральной собственности; временно (до момента продажи) владеет указанными долями участия (паями, акциями), свидетельствами о собственности на предприятия или иные объекты приватизации и осуществляет в этот период полномочия Российской Федерации как собственника на общих собраниях акционеров (пайщиков).

В Положении о Федеральном управлении по делам о несостоятельности (банкротстве) при Госкомимущество России, утвержденном постановлением Совета Министров — Правительства Российской Федерации от 20 сентября 1993 года № 926<sup>3</sup>, к основным задачам Федерального управления отнесено представление интересов государства при решении вопросов, связанных с возбуждением производства по делу о несостоятельности (банкротстве) предприятий и принятием решений о проведении санации государственных предприятий.

Федеральному управлению поручено выступать от имени государства как кредитора при решении вопросов о несостоятельности (банкротстве) предприятий вне зависимости от их организационно-правовой формы и формы собственности в случае неисполнения предприятиями обязательств по платежам в федеральный бюджет или внебюджетные фонды<sup>4</sup>.

Соответствующими органами субъектов Российской Федерации или местного самоуправления Федеральному управлению может быть делегировано право представления интересов собственника при решении вопросов о

---

<sup>1</sup> Положение о федеральном казначействе Российской Федерации, утвержденное постановлением Совета Министров — Правительства РФ от 27 августа 1993 года № 864 // Собрание актов РФ, 1993, № 35, ст. 3320.

<sup>2</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 51, ст. 4937.

<sup>3</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 39, ст. 3615.

<sup>4</sup> Постановление Правительства РФ от 20 мая 1994 года № 498 "О некоторых мерах по реализации законодательства о несостоятельности (банкротстве) предприятий" // Собрание законодательства РФ, 1994, № 5, ст. 490.



несостоятельности (банкротстве) предприятий, основанных на государственной собственности соответствующего субъекта Российской Федерации или муниципальной собственности.

Федеральное управление вправе осуществлять возложенные на него функции в отношении указанных предприятий при условии передачи ему соответствующих полномочий и финансирования его деятельности за счет средств бюджета соответствующего субъекта Федерации или местного бюджета.

**Возможен и иной механизм "вступления" государства в гражданские правоотношения.** В федеральных законах, указах Президента, постановлениях Правительства, нормативных актах субъектов Российской Федерации и муниципальных образований могут быть предусмотрены случаи, когда **по их специальному поручению от их имени выступают государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане.** В этих ситуациях приобретение государством гражданских прав и осуществление им гражданских обязанностей носят (поскольку речь идет о специальных поручениях гражданам или юридическим лицам) опосредованный характер.

В соответствии с гражданским законодательством заключаются договоры на представление интересов государства с гражданами РФ, действующими в качестве представителей государства в органах управления акционерных обществ (товариществ), часть акций (долей, паев) которых закреплена в федеральной собственности.

Предприятиям всех форм собственности может быть предоставлена краткосрочная финансовая поддержка на проведение структурной перестройки производства, для расчетов по целевым кредитам, направленным на закупку оборудования и материалов, для разработки, внедрения и приобретения новейших технологий, оборудования и материалов, в том числе за рубежом.

Краткосрочная финансовая поддержка предоставляется на основании решений Правительства Российской Федерации после заключения между предприятием и Министерством финансов Российской Федерации договора о предоставлении и возврате ссуды<sup>1</sup>.

В области кредитно-финансовых отношений сложился институт "агента Правительства". В соответствующих соглашениях предусматривается, в частности, совершение агентом отдельных операций по поручениям Правительства на основании принимаемых им решений. Не вдаваясь в исследование содержания этого института, заметим, что в правительственном решении, посвященном активизации работы по привлечению иностранных инвестиций в экономику Российской Федерации, обращалось внимание на необходимость уточнения специализации агентов Правительства РФ по работе с внутренними и внешними инвестициями — Государственной инвестиционной корпорации, Российской финансовой корпорации, Российского акционерного инвестиционно-коммерческого промышленно-строительного банка (Промстройбанка России), Российского банка реконструк-

---

<sup>1</sup> Указ Президента РФ от 8 июля 1994 года № 1484 "О порядке предоставления финансовой поддержки предприятиям за счет средств федерального бюджета" // Собрание законодательства РФ, 1994, № 11, ст. 1196.

ции и развития, Банка развития предпринимательства, а также координации их деятельности и взаимодействия с федеральными органами исполнительной власти<sup>1</sup>.

Государственные внешние заимствования Российской Федерации и предоставление Российской Федерацией государственных кредитов иностранным государствам, их юридическим лицам и международным организациям осуществляются Правительством РФ на основе международных договоров, гражданско-правовых соглашений и гарантий от имени Российской Федерации или Правительства РФ. Такие договоры и соглашения, включая предоставление гарантий по кредитам (займам), могут также заключаться от имени федеральных органов исполнительной власти или от имени российских юридических лиц, если они действуют по уполномочию Правительства РФ, оформленному в виде постановления<sup>2</sup>.

Судебная защита нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляется в соответствии с **подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством.**

Подведомственность судам общей юрисдикции и арбитражным судам дел с участием органов государственной власти и местного самоуправления определена в ГПК РСФСР, Законе Российской Федерации "Об арбитражном суде", АПК Российской Федерации, некоторых других законодательных актах. В целях обеспечения правильного и единообразного решения вопросов подведомственности дел по спорам и жалобам, возникающим в процессе предпринимательской деятельности и вытекающим из гражданских правоотношений либо правоотношений в сфере управления, а также в целях предотвращения случаев необоснованного отказа в правосудии Пленумом Верховного суда РФ и Пленумом Высшего арбитражного суда РФ принято постановление № 12/12 от 18 августа 1992 года "О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам", в котором даны разъяснения, относящиеся, в частности, к делам с участием органов государства.

Законодательные акты не всегда позволяют четко разграничить компетенцию арбитражного суда и суда общей юрисдикции. В этих случаях учитывается субъектный состав участников и характер правонарушений, поскольку арбитражный суд разрешает в основном споры, возникающие в процессе предпринимательской деятельности<sup>3</sup>.

К юрисдикции арбитражного суда наряду с экономическими спорами, подведомственными ему в силу прямого указания закона, отнесены споры в сфере управления. В числе их названы, в частности, споры:

— о признании недействительными (полностью или частично) актов государственных и иных органов (адресованных конкретным лицам или группе лиц), не соответствующих законодательству и нарушающих охра-

---

<sup>1</sup> Постановление Правительства РФ от 29 сентября 1994 года № 1108 "Об активизации работы по привлечению иностранных инвестиций в экономику Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ, 1994, № 24, ст. 2637.

<sup>2</sup> Федеральный закон от 26 декабря 1994 года "О государственных внешних заимствованиях Российской Федерации и государственных кредитах, предоставляемых Российской Федерацией иностранным государствам, их юридическим лицам и международным организациям" // Собрание законодательства РФ, 1994, № 35, ст. 3656.

<sup>3</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 12, с. 151.

няемые законом права и интересы организаций и граждан-предпринимателей;

— о признании недействительными таких актов, связанных с созданием, реорганизацией или ликвидацией предприятий, по заявлениям трудовых коллективов в случае нарушения предусмотренных законами их прав;

— о возмещении убытков, причиненных организациям и гражданам-предпринимателям такими актами, а также возникших в связи с ненадлежащим исполнением указанными органами своих обязанностей по отношению к организациям и гражданам-предпринимателям;

— об обжаловании отказа в государственной регистрации либо уклонения от государственной регистрации в установленный срок организации или предпринимательской деятельности граждан;

— об обжаловании решений государственных и иных органов об изъятии у организаций и граждан-предпринимателей денежных средств и иного имущества, а также о возврате незаконно изъятых денежных средств и иного имущества;

— о взыскании с организаций и граждан-предпринимателей штрафов и других денежных средств государственными и иными органами, в том числе органами, осуществляющими антимонопольную политику, банками, инспекциями, иными контролирующими органами, если законодательством не предусмотрено списание ими денежных средств в бесспорном порядке;

— о возврате из бюджета денежных средств, списанных в виде экономических (финансовых) санкций, по другим основаниям государственными налоговыми инспекциями и иными контролирующими органами в бесспорном порядке с нарушением требований законодательства.

Требования организаций и граждан-предпринимателей о признании неправомерными действий должностных лиц, нарушающих их права и охраняемые законом интересы, подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции, если обжалуемые действия не были оформлены распорядительными или иными документами.

Споры о признании недействительными актов государственных и иных органов подведомственны арбитражному суду, если эти акты носят ненормативный характер и нарушают охраняемые законом интересы организаций и граждан-предпринимателей<sup>1</sup>.

Если орган управления, издавший акт, который, по мнению истца, является незаконным, был в последующем ликвидирован, арбитражный суд не может отказать истцу в защите его прав и интересов. Суд устанавливает (если в надлежащем порядке не указан правопреемник ликвидированного органа управления), к какому органу перешли функции по изданию соответствующих актов. При установлении такого органа управления он привлекается стороной по делу<sup>2</sup>.

В силу п. 2 ст. 21 Закона "О прокуратуре Российской Федерации" судам общей юрисдикции подведомственно рассмотрение заявлений прокуроров о признании противоречащими закону правовых актов, принятых соответствующими органами государственной власти и органами местного само-

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 12, с. 158—159.

<sup>2</sup> Информационное письмо ВАС РФ от 23 февраля 1993 года № С-13/ОП-77 // Вестник ВАС РФ, 1993, № 3, с. 71.

управления. Правовые акты, соответствие которых закону вправе проверить суд по заявлению прокурора, могут носить нормативный характер.

Если при рассмотрении заявления прокурора будет выявлено, что имеется спор о праве, подведомственный суду, заявление оставляется без рассмотрения, так как в этом случае прокурор обязан обратиться в суд с заявлением в порядке искового производства<sup>1</sup>.

Механизм рассмотрения инвестиционных споров, сторонами в которых выступают иностранный инвестор и государство, где осуществляются инвестиции, образует одну из гарантий их защиты.

В судах общей юрисдикции рассматриваются споры иностранных инвесторов и предприятий с иностранными инвестициями с государственными органами Российской Федерации, кроме случаев, определяемых законом и межгосударственными соглашениями<sup>2</sup>.

Верховный суд РФ рассматривает инвестиционные споры, в частности, о размере, условиях или порядке выплаты компенсаций иностранным инвесторам, о возмещении убытков, причиненных иностранным инвесторам в результате выполнения противоречащих законодательству указаний государственных органов либо должностных лиц, вследствие ненадлежащего осуществления такими органами или их должностными лицами предусмотренных законодательством обязанностей по отношению к иностранному инвестору либо к предприятию с иностранными инвестициями, а также жалобы на решения органов государственного управления об изъятии иностранных инвестиций, за исключением споров, которые в соответствии с межгосударственным соглашением или законодательными актами подведомственны Высшему арбитражному суду РФ<sup>3</sup>.

Вопросы разрешения дел, вытекающих из договорных и иных гражданско-правовых отношений между хозяйствующими субъектами государств участников Содружества Независимых Государств, из отношений этих хозяйствующих субъектов с государственными и иными органами, а также исполнения решений по ним регулируются Соглашением о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (от 20 марта 1992 года).

По этому Соглашению (ст. 4) дела о признании недействительными полностью или частично не имеющих нормативного характера актов государственных и иных органов, а также о возмещении убытков, причиненных хозяйствующим субъектам такими актами или возникших вследствие ненадлежащего исполнения указанными органами своих обязанностей по отношению к хозяйствующим субъектам, рассматриваются исключительно

---

<sup>1</sup> Постановление Пленума Верховного суда РФ от 27 апреля 1993 года № 5 "О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел по заявлениям прокуроров о признании правовых актов противоречащими закону" в редакции постановления Пленума Верховного суда РФ от 21 декабря 1993 года № 11 / Сборник постановлений Пленума Верховного суда Российской Федерации. 1961—1993. — М.: Юрид. лит., 1994, с. 153—156.

<sup>2</sup> См. постановление Пленума Верховного суда РФ и Пленума Высшего арбитражного суда РФ от 18 августа 1992 года № 12/12 "О некоторых вопросах подведомственности дел судам и арбитражным судам" // Вестник ВАС РФ, 1992, № 1, 84—87.

<sup>3</sup> Там же.

судом по месту нахождения указанного органа. Соглашением сторон эта компетенция судов не может быть изменена<sup>1</sup>.

Характеризуя положение государственных органов при осуществлении судебного разбирательства, следует отметить возможность участия их в процессе не только в качестве стороны по делу, но и для защиты охраняемых законом прав и интересов других лиц. Отказ указанных органов от заявления (иска), поданного (предъявленного) в защиту интересов другого лица, не лишает это лицо права требовать рассмотрения дела по существу.

Государственные органы могут быть привлечены к участию в процессе для дачи заключения по делу. Согласно ст. 42 ГПК РСФСР органы государственного управления могут также вступить в процесс по своей инициативе для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей и для защиты прав граждан и интересов государства.

В законодательных актах называются виды исков, которые могут быть предъявлены соответствующими государственными органами в защиту охраняемых законом прав и интересов организаций и граждан, государственных и общественных интересов. Налоговые и финансовые органы, антимонопольные органы, органы стандартизации, метрологии и сертификации, водного хозяйства, мелиорации, лесного хозяйства и лесоохраны, рыбоохраны, охотничьего хозяйства, природоохранительные, санитарно-эпидемиологической службы — таков неполный перечень государственных органов, наделенных правом участвовать в процессе для защиты в рамках их компетенции государственных и общественных интересов.

Отдельным решением установлен порядок назначения представителей интересов Правительства РФ в судах. В случаях предъявления к нему исковых или иных требований его представителями назначаются на основании распоряжения Правительства (поручения первого заместителя, заместителя Председателя Правительства) соответствующему федеральному органу исполнительной власти (в зависимости от характера заявленных требований) должностные лица указанных органов. Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности. Доверенность выдается за подписью руководителя (заместителя руководителя) соответствующего федерального органа исполнительной власти и оформляется согласно законодательству РФ.

При удовлетворении судом исковых или иных требований, предъявленных к Правительству РФ, руководитель федерального органа исполнительной власти в установленном порядке вносит предложение об обжаловании решения суда либо о мерах по его выполнению<sup>2</sup>.

## **Ответственность по обязательствам Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования**

Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование отвечают по своим обязательствам не всем принадлежащим им на праве собственности имуществом, а той его частью, которая не закреплена за созданными ими юридическими лицами на праве хозяйственного

---

<sup>1</sup> Там же, с. 116.

<sup>2</sup> Постановление Правительства РФ от 12 августа 1994 года № 950 "О порядке назначения представителей интересов Правительства Российской Федерации в судах" // Собрание законодательства РФ, 1994, № 17, ст. 2003.

ведения или оперативного управления и не относится к составу объектов, могущих находиться только в государственной или муниципальной собственности.

Имущество, принадлежащее РФ, субъекту РФ на праве собственности, не закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями, образует соответственно государственную казну Российской Федерации, казну республики в составе РФ, казну края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа. Имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальному образованию, не закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями, образует муниципальную казну соответствующего городского, сельского поселения или другого муниципального образования.

Казна Российской Федерации, казна субъекта Федерации и муниципальная казна состоит из средств соответствующего бюджета и иного государственного (муниципального) имущества. В приложении № 1 к постановлению Верховного Совета Российской Федерации от 27 декабря 1991 года № 3020-1 перечисляется имущество, составляющее казну Российской Федерации: это средства федерального бюджета, Пенсионного фонда Российской Федерации, фонда социального страхования и других государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, Центрального банка Российской Федерации, золотой запас, алмазный и валютный фонды. Федеральное казначейство Российской Федерации согласно Положению о нем организует и осуществляет ведение операций по учету государственной казны Российской Федерации<sup>1</sup>.

Имущество, которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности, как и имущество, закрепленное за государственными и муниципальными предприятиями, не является средством обеспечения обязательств Российской Федерации, субъектов РФ или муниципальных образований и, следовательно, не образует объект взыскания кредиторов по таким обязательствам.

Юридические лица, созданные Российской Федерацией, субъектами Российской Федерации, муниципальными образованиями, не отвечают по их обязательствам. В свою очередь, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, установленных законом.

Собственник имущества предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ст. 56 ГК. Так, если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями, собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную

---

<sup>1</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 35, ст. 3320.

ответственность по обязательствам учреждения несет собственник соответствующего имущества.

Как указывается в ст. 115 ГК, в случаях, предусмотренных законом о государственных и муниципальных предприятиях, по решению Правительства РФ на базе имущества, находящегося в федеральной собственности, может быть образовано федеральное казенное предприятие.

Российская Федерация несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

Ранее статус казенного предприятия был определен Указом Президента РФ от 23 мая 1994 года № 1003 "О реформе государственных предприятий"<sup>1</sup> и Типовым уставом казенного завода (казенной фабрики, казенного хозяйства), созданного на базе ликвидированного федерального государственного предприятия. Согласно п. 1.5 Типового устава государство несет субсидиарную ответственность по обязательствам завода в случае недостаточности его денежных средств<sup>2</sup>. Предусмотренная Указом и Типовым уставом конструкция казенного предприятия, таким образом, в значительной мере отличается от конструкции, введенной ГК: во-первых, из Кодекса следует, что казенным может быть как вновь созданное предприятие, так и предприятие, образованное в результате реорганизации федерального государственного предприятия, тогда как Указ исходит из возможности создания казенного предприятия на базе ограниченного круга ликвидируемых (при наличии определенных оснований) федеральных государственных предприятий; во-вторых, право оперативного управления закрепленным имуществом, которым по Указу наделялось казенное предприятие, по существу, аналогично праву, имеющемуся у государственного учреждения (при недостаточности денежных средств у казенного предприятия его расчеты с кредиторами должны осуществляться за счет федерального бюджета). Эти и некоторые другие особенности статуса казенного предприятия, предусмотренные Указом, ограничили практическое значение его положений.

Законодательство, регулирующее банковскую деятельность, исходит из разграничения ответственности банков и государства. Согласно Закону о Центральном банке Российской Федерации (Банке России) государство не отвечает по обязательствам Банка России, а Банк России — по обязательствам государства, если они не приняли на себя такие обязательства или если иное не предусмотрено федеральными законами.

Принят разграничения ответственности государства и хозяйственных, в том числе государственных, организаций составляет одно из основных начал статуса российских торговых представительств за рубежом. Положение о Торговых представительствах СССР за границей, не утратившее к настоящему времени юридической силы, исходит из того, что торговые представительства в качестве ответчика могут выступать в судах лишь по спорам, вытекающим из сделок и иных юридических актов, совершенных представительствами в странах пребывания, и только в тех странах, в от-

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 5, ст. 393.

<sup>2</sup> Постановление Правительства РФ от 12 августа 1994 года № 908 "Об утверждении Типового устава казенного завода (казенной фабрики, казенного хозяйства), созданного на базе ликвидированного федерального государственного предприятия" // Собрание законодательства РФ, 1994, № 17, ст. 1982.

ношении которых государство в международных договорах путем одностороннего заявления, доведенного до сведения компетентных органов стран пребывания, выразило согласие на подчинение торгового представительства суду страны пребывания по указанным спорам. По обязательствам торговых представительств несет ответственность государство с учетом указанных положений. Торговые представительства не отвечают по обязательствам внешнеэкономических, иных хозяйственных организаций, а эти организации не отвечают по обязательствам представительств.

**Разграничение ответственности проводится и в отношении обязательств Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований.**

Положения о раздельной ответственности не применяются, если РФ принимает на себя гарантию (поручительство) по обязательствам субъекта РФ, муниципального образования или юридического лица либо эти субъекты приняли на себя гарантию (поручительство) по обязательствам РФ.

### **Государство как субъект гражданских правоотношений с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств**

Во внутреннем гражданском обороте государство, как уже отмечалось, не пользуется иммунитетом и участвует в отношениях, регулируемых гражданским законодательством на равных началах с другими субъектами права. Иначе обстоит дело в отношениях с так называемым "иностранным элементом", регулируемых нормами международного частного права и международного гражданского процесса. В этой области сохраняет действие ст. 435 ГПК, которая исходит из концепции абсолютного иммунитета иностранного государства, его имущества и требует соответствующего подхода к иммунитету нашего государства, его имущества. Положения этой статьи отражают правила ст. 61 Основ гражданского судопроизводства, согласно которым предъявление иска к иностранному государству, обеспечение иска и обращение взыскания на имущество иностранного государства, находящееся в СССР, могут быть допущены лишь с согласия компетентных органов соответствующего государства. В основе этих правил — принцип суверенного равенства государств ("равный над равным не имеет юрисдикции").

Между тем в зарубежных странах широкое распространение получила доктрина функционального, или ограниченного, иммунитета, суть которой состоит в том, что иностранное государство, осуществляя коммерческую, частно-правовую деятельность, как бы отказывается по вытекающим из нее требованиям от иммунитета. Эта позиция нашла выражение в ряде зарубежных законов (США, Великобритания, Канада, Австралия и др.), международных договорах (Европейская конвенция об иммунитете государств 1972 года, Брюссельская конвенция для унификации некоторых правил об иммунитете государственных торговых судов), судебной практике некоторых стран (Франция, Германия, Италия и др.).

Значение проблемы трудно переоценить. Речь идет об иммунитетах от привлечения к участию в судопроизводстве по гражданским делам, от предварительного обеспечения иска, от принудительного исполнения решения, обращения взыскания на имущество, являющееся собственностью государства.



Надо сказать, что отечественная практика также знает случаи отказа от иммунитета государства. Это, например, соглашения о взаимной защите капиталовложений, содержащие правило о рассмотрении споров принимающего государства с иностранным инвестором, связанных с капиталовложениями, в международном коммерческом арбитраже.

Особенности участия государства в отношениях, осложненных иностранным элементом, не ограничиваются рамками процессуальных институтов. В материально-правовом аспекте нуждается в рассмотрении, в частности, вопрос о возможности применения к отношениям с участием государства иностранного права, и прежде всего по спорам, возникшим из заключенных государством с гражданином или юридическим лицом гражданско-правовых договоров или иных гражданско-правовых сделок, в том числе сделок, связанных с осуществлением внешнеэкономической деятельности.

Согласно ст. 127 ГК особенности ответственности Российской Федерации и субъектов РФ в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств определяются законом об иммунитете государства и его собственности. Учитывая потребность в дальнейшем развитии внешнеэкономических связей Российской Федерации, совершенствовании правовых основ осуществления иностранных инвестиций в стране, представляется необходимым ускорить принятие этого закона.

## **Подраздел 3. Объекты гражданских прав**

### **ГЛАВА 6. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ (ст. 128—141)**

#### **Виды объектов гражданских прав и их оборотоспособность**

Объектом признается то, по поводу чего возникает гражданское правоотношение. Наиболее распространенные объекты гражданского права — вещи (к числу которых относятся, в частности, деньги, валютные ценности, ценные бумаги) и права на вещи. Помимо вещей и прав на вещи (имуществу) ст. 128 ГК называет еще три самостоятельных вида объектов: информацию, результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (все это именуется интеллектуальной собственностью), а также нематериальные блага.

Статья 129 ГК делит объекты гражданских прав на три группы, приняв за основу деления оборотоспособность соответствующих объектов. Под оборотоспособностью подразумевается возможность отчуждения объекта по договору купли-продажи, мены или дарения либо его перехода от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (в форме наследования или реорганизации юридического лица).

К первой группе относятся свободно обращающиеся объекты права, ко второй — объекты, ограниченные в обращении, и к третьей — объекты, полностью изъятые из оборота.

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

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

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

Статья 129 ГК предусматривает, что любое ограничение оборотоспособности должно непременно осуществляться в порядке, предусмотренном законом. Это означает, что на уровне закона необходимо по крайней мере установить, каким образом должны определяться виды объектов, соответствующим образом ограниченные в своей оборотоспособности. Все остальные вопросы, включая круг подлежащих ограничению видов объектов, могут решаться любым органом при условии, если он был уполномочен на то законом. Такого рода ограничения содержатся, например, в постановлении Правительства РФ от 10 декабря 1992 года "О поставках продукции и товаров, реализация которых запрещена"<sup>1</sup>.

К изъятию из оборота ГК относится строже: виды изъятых из оборота объектов необходимо определить в самом законе.

Из всех объектов гражданских прав, которые могут быть ограничены в своей оборотоспособности, ГК особо выделил землю и другие природные ресурсы. Указанные объекты могут отчуждаться или иным способом переходить от одного лица к другому только в той мере, в какой оборот таких объектов допускается законами о земле и других природных ресурсах (п. 3 ст. 129). Соответственно собственнику земельного участка предоставлено право продавать его, дарить, отдавать в залог или сдавать в аренду и распоряжаться им иным образом только при условии, если "соответствующие земли на основании закона не исключены из оборота или не ограничены в обороте" (п. 1 ст. 260). Тем самым, помимо прочего, еще раз подчеркивается специальный характер норм, включенных в акты, посвященные природным ресурсам, по отношению к ГК.

Кодекс классифицирует объекты гражданского права, используя в качестве критерия различные их свойства. Цель такого рода классификации — вводить в случаях необходимости специальные режимы, отражающие особенности тех или иных объектов.

## **Недвижимые и движимые вещи**

К недвижимым вещам (иначе именуются недвижимым имуществом или недвижимостью) ст. 130 ГК относит земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, а также все, что прочно связано с землей (в частности, леса, многолетние насаждения, здания и сооружения). Их объеди-

---

<sup>1</sup> Собрание актов РФ, 1992, № 25, ст. 2217.

няет то, что они не могут перемещаться без несоразмерного ущерба своему назначению.

Кодекс (та же ст. 130) отнес к недвижимости ряд других объектов, которым заведомо не присущ указанный выше признак. Это воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Законодатель объединил их с естественно недвижимыми вещами, поскольку и те, и другие подлежат государственной регистрации.

Кодекс допускает возможность отнесения законом к недвижимости или, точнее, к режиму, установленному для недвижимости, и любого иного имущества.

Движимыми признаются вещи (включая деньги и ценные бумаги), которые не были включены в число недвижимых. Пункт 2 ст. 130 устанавливает, что в отличие от прав на недвижимые вещи, которые во всех случаях подлежат государственной регистрации, права на движимость необходимо регистрировать только в случаях, прямо предусмотренных в законе. В частности, можно указать на постановление Правительства РФ от 12 августа 1994 года "О государственной регистрации автотранспортных средств и других видов самоходной техники на территории Российской Федерации"<sup>1</sup>.

Деление вещей, о котором идет речь, учитывается различными нормами. Вот несколько примеров. Залог недвижимости (ипотека) подчинен специальным правилам. Одно из них связано с особым, отличным от используемого при залоге движимости порядком обращения взыскания на заложенное имущество (ср. пп. 1 и 2 ст. 349 ГК). Отличаются друг от друга также нормы, регулирующие порядок возникновения права собственности на вновь созданную недвижимость, с одной стороны, и движимость — с другой (ср. ст. 219 и 220 ГК). Государственные, а равно муниципальные унитарные предприятия наделены различным объемом прав на принадлежащее им движимое и соответственно недвижимое имущество. Так, в частности, ст. 295 запрещает указанным предприятиям продавать принадлежащее им недвижимое имущество, сдавать его в аренду, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственного общества или товарищества, а также иным способом распоряжаться им без согласия собственника. В отличие от этого для распоряжения движимым имуществом те же субъекты в согласии собственника не нуждаются.

Как уже отмечалось, составной частью более строгого режима недвижимого имущества является обязательная его государственная регистрация. Государственная регистрация состоит во внесении соответствующих записей в единый государственный реестр, который в соответствии с ГК будут вести учреждения юстиции. Указанный реестр должен охватить широкий круг прав, включая право собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления, пожизненного наследуемого владения, постоянного пользования, ипотеки, сервитута, а в случаях, предусмотренных Кодексом или иными законами, также и иные права (п. 1 ст. 131 ГК).

В реестре должна фиксироваться принадлежность определенному лицу соответствующих прав, прекращение либо переход их к другим лицам. Государственная регистрация носит публичный характер. Соответственно орган, который ее осуществляет, обязан предоставлять любому лицу инфор-

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 17, ст. 1999.

мацию о произведенной регистрации и зарегистрированных им правах. По ходатайству лица, которому принадлежит недвижимость, этот орган обязан удостоверить произведенную регистрацию и выдать документ о зарегистрированном праве (сделке) либо совершить надпись на представленном ему для регистрации документе (п. 3 ст. 131 ГК).

Отказ соответствующего органа в регистрации либо уклонение от нее могут быть обжалованы в суд. Даже в общих нормах Кодекса о защите гражданских прав закреплена возможность для любого заинтересованного лица оспорить совершенную в реестре запись, защищая принадлежащие ему права (п. 5 ст. 131).

В статье 131 (п. 6) ГК предусмотрено, что порядок государственной регистрации и основания отказа в регистрации должны устанавливаться законом о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним. До принятия этого закона необходимо руководствоваться действующим порядком регистрации (указание на этот счет содержится в ст. 8 Вводного закона). Соответствующий порядок установлен различными правовыми актами применительно к разным объектам (земля, транспортные средства, здания, сооружения в городах и др.). Один из таких актов — Указ Президента РФ от 11 декабря 1993 года "О государственном земельном кадастре и регистрации документов о правах на недвижимость"<sup>1</sup>.

В случаях, предусмотренных законом, наряду с государственной может производиться и специальная регистрация либо учет отдельных видов недвижимого имущества (п. 2 ст. 131 ГК). Например, ст. 24 КТМ установила необходимость внесения в Государственный судовой реестр всех судов, технический надзор за которыми ведется Регистром.

ГК предусматривает, что законом может быть введена обязательная регистрация и движимости. Это относится, например, к тракторам, прицепах к тракторам, самоходным дорожно-строительным, иным машинам, которые необходимо регистрировать в инспекциях Государственного технического надзора, либо к автотранспортным средствам, подлежащим регистрации в ГАИ МВД РФ.

## Предприятие

Термин "предприятие" используется в гражданском праве применительно как к субъектам, так и к объектам права. Так, ГК признает одним из видов юридических лиц государственные, муниципальные, а также казенные предприятия (ст. 113—115). Одновременно тот же термин применяется для обозначения определенного вида объектов права. Именно в этом смысле идет речь о предприятиях в ст. 132 ГК.

Предприятие в указанном смысле означает определенный имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. В данный комплекс в принципе входит вся совокупность имущества, предназначенного для деятельности предприятия. В составе этого имущества ст. 132 ГК называет земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие либо

---

<sup>1</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 50, ст. 4868.

его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарный знак, знаки обслуживания), а также другие исключительные права.

Поскольку любые права, в том числе и входящие в приведенный перечень, могут принадлежать только тем, кого законодатель рассматривает в качестве субъекта, совершенно очевидно, что имеются в виду прежде всего предприятия, признаваемые юридическими лицами, то есть государственные и муниципальные, а также казенные унитарные предприятия.

Все остальные "предприятия", то есть предприятия, составляющие объект прав иных собственников, тоже могут представлять собой комплекс различного рода имущества. В таком случае вместе с набором вещей к приобретателю могут перейти только те права и обязанности, которые принадлежали собственнику предприятия, и только те, которые относятся к числу отчуждаемых.

Предприятие выступает в качестве объекта различных сделок. Чаще всего речь идет о его продаже, главным образом в связи с осуществленной приватизацией. Особому случаю посвящено Положение о порядке продажи государственных предприятий-должников<sup>1</sup>. Такая продажа осуществляется на основе конкурса. Отмечено, что "при продаже предприятия-должника за ним сохраняется статус юридического лица" (п. 8).

Предприятие является предметом залога (ипотеки). Оно может быть сдано в аренду, передано по наследству.

В принципе продажа предприятия осуществляется в том составе имущества, который определен в ст. 132 ГК. Однако возможны и отступления от нее, притом в сторону не только сужения, но и расширения соответствующего объекта. Так, в п. 2 ст. 340 ГК предусмотрено: если иное не указано в законе или договоре, сдача в ипотеку предприятия предполагает, что в соответствующее имущество входят помимо прочего также права требования и исключительные права, которые предприятие может приобрести в будущем.

Особым объектом права выступает не только предприятие в целом, но и его часть. В последнем случае существенным условием совершаемой сделки служит перечень имущества, входящего в эту часть.

### **Делимые и неделимые вещи**

Как вытекает из ст. 133, делимой признается вещь, которая может быть разделена без изменения ее назначения, а неделимой — та, которая таким образом разделена быть не может. Сахар и мука — вещи делимые, а мотоцикл и квартира — неделимые.

Делимость приобретает правовое значение главным образом применительно к разделу общей собственности (собственности двух или более лиц). Так, в случаях, когда общая собственность является долевой (при ней каждый из сособственников имеет свою твердо установленную долю — половину, треть, четверть и т. п.), любой из сособственников вправе требовать выдела своей доли в натуре. Однако если вещь, принадлежащая собственнику, неделима (автомашина), она при разделе передается одному из со-

---

<sup>1</sup> Утверждено Указом Президента РФ от 2 июня 1994 года № 1114 // Собрание законодательства РФ, 1994, № 6, ст. 592.

собственников, а остальным выплачивается соразмерное вознаграждение в деньгах (такой вывод вытекает из ст. 252 ГК). Специальные правила регулируют раздел имущества крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 258).

### **Сложные вещи**

Указанный вид вещей впервые выделен в ГК. Соответствующая статья (134) охватывает случаи, когда разнородные вещи образуют единое целое таким образом, что их предполагается использовать как одну вещь. Примером сложной вещи может считаться предприятие, включающее здания, оборудование и т. п., или крестьянское (фермерское) хозяйство.

Смысл выделения данного вида вещей состоит в том, что действие сделки, предметом которой служит такая вещь, распространяется на все составляющие ее разнородные вещи. Это означает, что к тому, кто приобретает, например, крестьянское (фермерское) хозяйство, сразу же переходят соответствующие права на земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птицу, другие перечисленные в п. 2 ст. 257 ГК вещи, которые входят в состав такого хозяйства. Комментируемая норма является диспозитивной, а потому договором сторон может быть предусмотрено иное: исключение некоторых вещей, обычно входящих в состав "сложной вещи".

### **Главная вещь и принадлежность**

Деление на главную вещь и принадлежность (ст. 135 ГК) является традиционным для гражданского права. Суть указанного деления состоит в том, что принадлежность призвана служить главной вещи и связана с нею общим назначением. Примерами могут служить лодка и весла, велосипед и насос, жилой дом и пристрой к нему. При этом относительная стоимость принадлежности и главной вещи значения не имеет.

Юридическое значение такого деления состоит в том, что принадлежность во всех случаях следует судьбе главной вещи. Следовательно, если заключен договор продажи лодки, велосипеда или жилого дома, предполагается, что вместе с этим предметом к приобретателю также перейдет право собственности на весла, насос или пристрой. Указанная норма относится к числу диспозитивных, а значит, стороны могут указать в договоре, что право собственности переходит только на главную вещь либо только на принадлежность.

### **Плоды, продукция и доходы**

Все три указанных объекта представляют собой различные виды приращения (в редакции комментируемой статьи 136 — "поступления, полученные в результате использования имущества") основной вещи. Речь идет в данном случае о приращении либо органическом, которое подразумевает все, что представляет собой в широком смысле плоды (урожай на принадлежащем лицу поле, приплод скота или птицы и т. п.), либо техническом (производимая предприятием продукция), либо экономическом (доходы, полученные от осуществления соответствующей деятельности, в том числе проценты от пользования чужими средствами).

Комментируемая статья имеет в виду так называемые отделимые, притом отделенные "плоды", поскольку плоды неотделенные (яблоки на дереве) принадлежат тому, кто является собственником основной вещи. По этой причине нормы ст. 136 ГК вступают в действие лишь с момента "отделения плодов".

Самостоятельный характер указанных объектов, отделенных от основной вещи, подчеркивается, в частности, в правилах, посвященных залого. Так, в п. 1 ст. 340 ГК предусмотрено, что на полученные в результате использования заложенного имущества плоды, продукцию или доходы право залога не распространяется (если иное не вытекает из договора).

В ряде других статей ГК конкретизируются общие положения о судьбе плодов, продукции и доходов. В частности, ст. 248 решает соответствующий вопрос применительно к имуществу, которое находится в общей долевой собственности, п. 3 ст. 257 — к имуществу, которое принадлежит крестьянскому (фермерскому) хозяйству, п. 2 ст. 299 — к имуществу, которое находится в хозяйственном ведении или в оперативном управлении, а также имуществу, приобретенному унитарным предприятием или учреждением. В п. 3 ст. 346 содержится указание на то, что договором на залогодержателя может быть возложена обязанность извлекать из предмета залога плоды и доходы, направляя их на погашение основного долга или иное удовлетворение интересов залогодателя (например, собирать урожай на заложенном земельном участке).

Кодекс 1964 года (ст. 140) исходил из того, что "плоды, приплод животных, доходы, приносимые вещью, принадлежат ее собственнику". Теперь же установлена обратная презумпция: перечисленные вещи принадлежат арендатору либо любому иному лицу, которое пользуется вещью на законном основании. Они могут считаться принадлежащими собственнику только при условии, если это прямо предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором об использовании соответствующего имущества. Новая норма в большей степени отвечает требованиям рынка.

## **Животные**

Указанный объект впервые выделен в ГК (ст. 137). Законодатель в данном случае руководствовался необходимостью, во-первых, ввести в гражданский оборот животных, учитывая, что они все чаще становятся предметом гражданско-правовых сделок (купли-продажи, мены, дарения, завешания и т. п.), и, во-вторых, обеспечить гуманное отношение к животным со стороны их собственников или имеющих на них другое вещное право лиц.

Судя по содержанию комментируемой нормы, она имеет в виду домашних или по крайней мере одомашненных животных. Соответственно ее нормы не распространяются на животных, находящихся в состоянии естественной свободы. Последние представляют собой, как правило, "ничейную вещь" и, если это не противоречит действующим правовым нормам, могут стать объектом права собственности со стороны любого, кто их поймает. Такой вывод следует из ст. 221 ГК.

Комментируемая статья содержит две нормы: одна из них распространяется на животных (если иное не предусмотрено законом или договором) те же правила, которые действуют по отношению ко всем другим объектам

права. Вторая запрещает жестокое обращение с животным. Под последним подразумевается обращение, противное принципам гуманности. Часть вторая ст. 137 ГК подразумевает под объектом регулирования поведение "при осуществлении прав". Имеется в виду, что указанная норма относится к тем, кто обладает защищаемым законом правом по отношению к животным, то есть является их собственником или законным владельцем.

Из приведенного в ч. 2 ст. 137 ГК положения вытекает и то, что нарушение содержащегося в нем требования относительно порядка обращения с животными должно рассматриваться как злоупотребление правом и соответственно влечь последствия, указанные в п. 2 ст. 10 ГК, то есть возможность отказать собственнику или законному владельцу в защите принадлежащего ему права. Типичный пример — отклонение судом иска собственника (законного владельца), направленного на отобрание животного, находящегося в незаконном владении другого лица. Специальные нормы, посвященные отношению к безнадзорным животным, приобретению права собственности на них, а также возмещению расходов на содержание и выплату вознаграждения за них, содержатся в ст. 230—232 ГК.

### **Интеллектуальная собственность**

Объектами интеллектуальной собственности являются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним с точки зрения способов защиты средства индивидуализации юридического лица, продукт, выполняемых работ и услуг (ст. 138 ГК).

К числу отдельных объектов интеллектуальной собственности относят произведения литературы, науки и искусства, объекты так называемых смежных прав (фонограммы, исполнение, постановки, передачи организаций эфирного или кабельного вещания), промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы). К такого же рода объектам относятся товарные знаки, знаки обслуживания, наименование мест происхождения товаров, программы для электронных вычислительных машин и баз данных, топологии интегральных микросхем, фирменные наименования и др.<sup>1</sup>

Нормы, посвященные правовому регулированию перечисленных объектов, содержатся в соответствующих разделах Основ (имеются в виду разделы IV "Авторское право" и V "Право на изобретение и другие результаты творчества, используемые в производстве"), в не противоречащих им разделах ГК 1964 года, а также в специальных законах и международных конвенциях, участниками которых является Россия. Подобные нормы должны найти место и во второй части ГК, которую предстоит принять.

При всей специфике в правовом регулировании каждого из перечисленных объектов общим является то, что нормы, о которых идет речь, в конечном счете направлены на обеспечение использования результатов соответствующей собственности, а равно средств индивидуализации третьими лицами только с согласия лица, обладающего таким правом. В этих нормах определяются также условия, пределы и способы защиты указанного права.

---

<sup>1</sup> См. вступительную статью к сборнику "Права на результаты интеллектуальной деятельности. Авторское право. Патентное право и другие исключительные права". — М: "Де-юре", 1994, с. 42 и сл. (автор — В. А. Дозорцев).



## Служебная и коммерческая тайна

Кодекс (ст. 139) определяет признаки служебной и коммерческой тайны как особого объекта гражданских прав, а также предусматривает основания и формы их защиты. ГК рассматривает служебную и коммерческую тайну как особые виды более широкого объекта гражданских прав — информации. В соответствии с Законом от 25 января 1995 года "Об информации, информатизации и защите информации"<sup>1</sup> информация представляет собой "сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, независимо от формы их представления".

Коммерческая и служебная тайна в качестве объекта гражданского права должна обладать тремя признаками: соответствующая информация неизвестна третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании, обладатель информации принимал меры для ее конфиденциальности.

Обладатель соответствующего права в порядке, предусмотренном законом, иными правовыми актами и учредительными документами, определяет круг сведений, составляющих служебную и коммерческую тайну. В этот перечень могут быть включены сведения, представляющие, с точки зрения обладателя права, интерес для осуществляемой им деятельности. Необходимость соблюдения тайны может вытекать и из закона. Так, в силу п. 3 ст. 184 ГК коммерческий представитель обязан сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения; п. 3 ст. 110 Основ возлагает на банки гарантию тайны счетов клиентов.

Вопросы, связанные с тайной соответствующей информации, подробно урегулированы, в частности, в Законе "О связи"<sup>2</sup>. В нем предусмотрено, что тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных и иных сообщений, передаваемых по сетям электрической и почтовой связи, охраняется Конституцией. Информация о почтовых отправлениях и передаваемых по сетям электрической связи сообщениях, а также сами эти отправления могут выдаваться только отправителям и адресатам или их законным представителям. Особо оговорено, что прослушивание телефонных переговоров, ознакомление с сообщениями электросвязи, задержка, осмотр и выемка почтовых отправлений и документальной корреспонденции, получение сведений о них, а также иные ограничения тайны связи допускаются только на основе судебного решения.

ГК, иные законы и другие правовые акты устанавливают круг таких сведений, которые юридическое лицо обязано сообщать соответствующим органам (налоговым, статистическим и др.) либо обязано доводить до всеобщего сведения. Например, п. 1 ст. 97 ГК возлагает на открытые акционерные общества обязанность ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков. В силу п. 1 ст. 63 ГК таким же образом должны быть опубликованы сведения о ликвидации юридического лица, в силу п. 2 ст. 118 ГК на фонд возлагается обязанность ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества и др. ГК предполагает, что законом или иными правовыми актами могут

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 8, ст. 609.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 8, ст. 600.

быть утверждены и другие сведения, которые не составляют коммерческую или служебную тайну. Примером может служить Закон о банкротстве, который устанавливает необходимость доведения до всеобщего сведения фактов о предстоящей продаже имущества должника, решения о признании должника несостоятельным (банкротом) и др.

ГК предусматривает, что защита служебной и коммерческой тайны осуществляется способами, которые предусмотрены Кодексом и другими законами. Один из этих способов упомянут в п. 2 комментируемой статьи. Имеется в виду возмещение причиненных убытков. Такая обязанность может быть возложена на две категории лиц. Это — работник, который разглашал служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору или контракту, либо любые другие лица, которым соответствующие сведения стали известны благодаря заключенным с потерпевшим гражданско-правовым договорам (покупатели, подрядчики, арендаторы, участники хозяйственных товариществ и обществ и т. п.). Для тех и других условием наступления обязанности возместить убытки служит то, что трудовым договором, контрактом или гражданско-правовым договором на них была возложена обязанность не разглашать соответствующие сведения. В отношении работников набор таких сведений может быть утвержден актом юридического лица, а для всех остальных лиц — зафиксирован в заключаемом ими гражданско-правовом договоре.

Возможны и другие способы защиты рассматриваемых прав. В частности, можно указать на расторжение не только трудовых, но и гражданско-правовых отношений, а при наличии необходимых предпосылок также использование и некоторых других указанных в ст. 12 способов защиты.

## Деньги (валюта)

Основы правового регулирования денежного обращения закреплены в ст. 75 Конституции РФ. В ней предусмотрено, что "денежной единицей в Российской Федерации является рубль. Денежная эмиссия осуществляется исключительно Центральным банком Российской Федерации. Введение и эмиссия других денег в Российской Федерации не допускаются". Там же отмечено, что "защита и обеспечение устойчивости рубля — основная функция Центрального банка Российской Федерации, которую он осуществляет независимо от других органов государственной власти". Приведенные конституционные принципы получили развитие, помимо ст. 140 ГК, в Законе от 25 сентября 1992 года "О денежной системе Российской Федерации"<sup>1</sup>, Законе от 9 октября 1992 года "О валютном регулировании и валютном контроле"<sup>2</sup>, а также ряде других изданных в их развитие актов.

В частности, следует указать на то, что официальное соотношение между рублем и золотом, а равно другими драгоценными металлами не устанавливается. Официальный курс рубля по отношению к денежным единицам других государств определяется Центральным банком РФ и публикуется им с установленной регулярностью.

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1992, № 43, ст. 2406.

<sup>2</sup> Ведомости РФ, 1992, № 45, ст. 2542—2543.

Единым и единственным эмиссионным центром выступает Центральный банк РФ. Наличные деньги выпускаются в обращение в виде банковских билетов (банкнот) и металлической монеты. И те и другие деньги, являясь безусловным обязательством банка России, обеспечиваются всеми его активами.

И рубль, и металлические монеты обязательны к приему по их нарицательной стоимости на всей территории РФ в отношении всех платежей, а также для зачисления на счета, во вклады, на аккредитивы и для переводов.

Рубль является законным платежным средством, обязательным к применению. Поэтому отказ принять рубль в оплату платежей является незаконным и влечет за собой неблагоприятные последствия для соответствующего лица. В частности, отказ в получении рублей, независимо от предложенных купюр, может служить основанием для признания просрочки кредитора в принятии обязательства и обязанности возместить причиненные убытки, а равно другие указанные в ст. 406 последствия.

Использованию валюты в денежных обязательствах посвящена ст. 317.

Платежи на территории РФ осуществляются в виде как наличных, так и безналичных расчетов. При этом Правительство РФ устанавливает предельный размер расчетов наличными деньгами между юридическими лицами, который периодически меняется. В настоящее время действует постановление Правительства РФ от 17 ноября 1994 года, которым предусмотрено, что все расчеты в РФ между юридическими лицами по одному платежу на сумму свыше 2 млн. рублей должны производиться только в безналичном порядке<sup>1</sup>.

Формы безналичных расчетов определяются правилами Центрального банка в соответствии с законодательными актами РФ. Этими же правилами устанавливаются образцы платежных документов, которые используются для безналичных расчетов (имеются в виду, в частности, платежные поручения, векселя и чеки).

Расчеты между резидентами осуществляются в валюте РФ. Порядок приобретения и использования в Российской Федерации валюты нерезидентами утверждает Центральный банк. Им же определяется порядок вывоза и пересылки из РФ ее валюты и ценных бумаг, выраженных в валюте РФ, а также ввоза и пересылки в РФ валюты РФ и ценных бумаг, выраженных в валюте РФ.

Резиденты вправе приобретать иностранную валюту на валютном рынке в порядке и на цели, указанные Центральным банком.

Сделки купли-продажи иностранной валюты непосредственно между уполномоченными банками осуществляются также через валютную биржу в порядке, установленном Центральным банком. Покупка и продажа иностранной валюты, минуя уполномоченные банки, запрещена.

Нерезиденты могут иметь счета в уполномоченном банке, то есть банке, получившем лицензию Центрального банка РФ на проведение валютных операций. Они вправе переводить, ввозить и пересылать валютные ценности в РФ без ограничений, но с соблюдением таможенных правил. Им также предоставлено право продавать иностранную валюту за валюту РФ неограниченно в установленном Центральным банком порядке. Нерезиден-

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 31, ст. 3276.

ты могут беспрепятственно переводить, вывозить и пересылать из РФ валютные ценности (с соблюдением таможенных правил), если эти валютные ценности были переведены, ввезены или пересланы в РФ или приобретены в РФ на законных основаниях, а также в других предусмотренных законом случаях.

### **Валютные ценности**

Имущество, отнесенное к валютным ценностям, определяется в соответствии со ст. 141 ГК Законом о валютном регулировании. В состав указанного имущества входят иностранная валюта, выраженные в иностранной валюте ценные бумаги (векселя, чеки, аккредитивы и т. п.), фондовые ценности (акции, облигации и другие долговые обязательства), драгоценные металлы (золото, серебро, платина и металлы платиновой группы) в любом виде и состоянии, кроме ювелирных и других бытовых изделий, а также лома таких изделий, природные драгоценные металлы — алмазы, рубины, изумруды, сапфиры и александриты в сыром и обработанном виде, а также жемчуг за исключением ювелирных и бытовых изделий из этих камней и лома таких изделий. Правительство РФ устанавливает порядок, условия отнесения к валютным ценностям изделий из драгоценных металлов и природных драгоценных камней и ювелирных и других бытовых изделий из этих камней и лома таких изделий.

Правительство РФ утвердило 30 июня 1994 года Положение о совершении сделок с драгоценными металлами на территории Российской Федерации<sup>1</sup>. В Положении определен круг объектов, на которые оно распространяется (золото и серебро в стандартных и мерных слитках, минеральное и вторичное сырье, содержащее золото и серебро, изделия, содержащие золото и серебро и не относящиеся к ювелирным и другим бытовым изделиям, а также полуфабрикаты, содержащие золото и серебро). Установлен ограниченный круг лиц, которые вправе осуществлять соответствующие сделки: Центральный банк и специальные уполномоченные коммерческие банки, пользователи недр, скупочные предприятия и другие прямо указанные в Положении лица.

Денежные обязательства, которые возникают по поводу золота и серебра, выражаются и оплачиваются непосредственно в рублях. Наряду с этими общими существуют и специальные правила совершения соответствующих сделок с отдельными предметами, включая добычу и переработку минерального сырья, слитки из золота и серебра, монеты, содержащие драгоценные металлы, и др.

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 11, ст. 1291.

## ГЛАВА 7. ЦЕННЫЕ БУМАГИ (ст. 142—149)

### Понятие ценных бумаг

Ценные бумаги — необходимый атрибут рыночного хозяйства. Как объекты гражданских прав они относятся к вещам, будучи их особой разновидностью (ст. 128 ГК).

Ранее, в огосударствленной экономике, оборот ценных бумаг по необходимости был чрезвычайно обеднен и представлен в основном государственными ценными бумагами — облигациями, предъявительскими сберкнижками и аккредитивами гострудсберкасс, выигравшими лотерейными билетами, а в расчетах между юридическими лицами мог использоваться расчетный чек. С переходом к рыночной экономике оборот ценных бумаг возрос, стал формироваться их рынок. Однако главное внимание при этом было уделено так называемым "инвестиционным" ценным бумагам — акциям и облигациям частных коммерческих структур. Кризис бюджета и денежного обращения заставил использовать некоторые новые виды государственных ценных бумаг (например, казначейские обязательства) и традиционные векселя. Между тем количество разновидностей ценных бумаг в развитем обороте достигает многих десятков.

Следует отметить, что действовавшее законодательство о ценных бумагах содержало крайне неудовлетворительную их регламентацию. С одной стороны; оно содержало неудачные, неправильные по существу определения ценных бумаг, пытаясь, например, подвести под понятие акции или облигации вообще все виды ценных бумаг (как это было сделано в п. 1 Положения о выпуске и обращении ценных бумаг и фондовых биржах в РСФСР, утвержденного постановлением Правительства РСФСР от 28 декабря 1991 года № 78). Понятие акции как ценной бумаги, удостоверяющей "право собственности на долю в уставном капитале акционерного общества", данное в п. 43 Положения об акционерных обществах, утвержденного постановлением Совета Министров РСФСР от 25 декабря 1990 года № 601, вообще не соответствовало ни смыслу этого документа, ни существу акционерного общества.

С другой стороны, это законодательство давало безграничный простор для создания любых видов ценных бумаг как государственным органам, так и коммерческим организациям и применения одних традиционно известных видов ценных бумаг для целей, с которыми всегда использовались другие их разновидности (например, появились "вексельные книжки" вместо чековых, "антиинфляционные" и "процентные векселя" вместо предъявительских акций и т. д.). Векселю у нас вообще изначально не повезло, ибо даже само по себе грамотное Положение о переводном и простом векселе от 24 июня 1991 года было утверждено Президиумом Верховного Совета РСФСР, то есть органом, не уполномоченным на законотворчество по действовавшей тогда Конституции. Правила Основ гражданского законодательства 1991 года, действовавшие на российской территории, в значительной мере были парализованы актами российского законодательства и не смогли стать упорядочивающим фактором оборота ценных бумаг.

Все это свидетельствует о важности четкого определения категории ценных бумаг и их правового регулирования. Гражданский кодекс, перечисляя в ст. 143 различные виды ценных бумаг, не делает их перечень исчерпывающим, закрытым. Вместе с тем он указывает, что отнесение документов к числу ценных бумаг может теперь производиться только по прямому указанию закона. Поэтому с момента введения в действие части первой ГК новые виды ценных бумаг могут появляться лишь в порядке, установленном законами о ценных бумагах или по их прямому указанию, но не по указанию президентских указов, постановлений правительства и тем более ведомственных актов Центробанка или Минфина, либо по инициативе коммерческих банков и иных частных лиц.

В имущественном обороте имеется много разновидностей ценных бумаг весьма специфического назначения. Так, в удостоверение приема груза в договоре морской перевозки перевозчик составляет и выдает грузоотправителю коносамент, являющийся ценной бумагой (ст. 123—127 КТМ) и существующий в целом ряде разновидностей. Ценными бумагами могут быть варранты — свидетельства о наличии определенной партии товара на складе у профессионального хранителя, которые выполняют также роль товарораспорядительного документа, складные, оформляющие ипотеку (залог недвижимости), и т. д. Такое многообразие ценных бумаг свидетельствует о невозможности и нецелесообразности охватить их правовой режим каким-либо одним законом. Поэтому ГК прямо говорит о законах о ценных бумагах, вовсе не сводящихся к закону о регламентации статуса и обращения акций и облигаций.

Впредь до принятия таких законов сохраняет силу действующее законодательство о ценных бумагах, но лишь в части, не противоречащей нормам ГК. Следует подчеркнуть, что новые законодательные акты о ценных бумагах тоже должны соответствовать правилам ГК, в том числе его главы 7, поскольку об этом прямо говорит правило п. 2 ст. 3 ГК. При наличии расхождений между ними и отсутствии изменений в тексте ГК подлежат применению его нормы согласно его прямым указаниям. Тем самым Кодекс поставил достаточно четкие рамки правотворчества в этой сфере.

В п. 1 ст. 142 ГК содержится определение ценной бумаги как строго формального документа, удостоверяющего имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при предъявлении этого документа. Из этого следует, что ценная бумага представляет собой, во-первых, документ, удостоверяющий определенное имущественное право (требования уплаты определенной денежной суммы, передачи определенного имущества и т. д.). В нем содержится информация о субъекте этого права и об обязанном лице. Во-вторых, речь идет именно о документе, то есть официальной записи, выполненной на бумажном носителе и имеющей строго определенную форму и обязательные реквизиты. Отсутствие хотя бы одного из реквизитов или нарушение указанной формы влечет ничтожность бумаги (п. 2 ст. 144). В-третьих, этот документ неразрывно связан с воплощенным в нем имущественным правом, ибо реализовать это право или передать его другому лицу можно только путем соответствующего использования самого этого документа. Иначе говоря, использование такого документа либо его передача равносильны использованию или передаче выраженного им права.

В силу абз. 1 п. 2 ст. 147 ГК недопустим отказ от исполнения по ценной бумаге со ссылкой на отсутствие основания, по которому она выдана, либо на его недействительность (например, на безденежность займа, в удостоверение которого выдана ценная бумага, на признание недействительным договора об отчуждении имущества, являющегося предметом исполнения по ценной бумаге, и т. п.). Следовательно, обязанное лицо должно произвести исполнение по ценной бумаге, удостоверившись лишь в наличии в ней необходимых реквизитов, а ее владелец может не проверять основания, по которым она выдана, вполне доверившись ее формальным признакам. Такое свойство ценной бумаги называется публичной достоверностью.

Виды имущественных прав, которые могут удостоверяться ценными бумагами, как и их обязательные реквизиты и требования к форме, определяются только законом либо в установленном им порядке (п. 1 ст. 144 ГК). Следовательно, не любые виды гражданских прав могут удостоверяться ценными бумагами или облекаться в их форму — для этого требуется указание закона, а не воля сторон.

Лишь в отдельных случаях, прямо предусмотренных законом, для осуществления и передачи прав, удостоверенных ценной бумагой, достаточно доказательств их закрепления в специальном реестре (п. 2 ст. 142 ГК), а не предъявления и использования самой ценной бумаги. Речь при этом идет главным образом об именных акциях акционерных обществ (которые зачастую в этих случаях и не выпускались в обычной бумажной форме). Здесь акционеру для доказательства своих прав или их передачи достаточно предъявить и использовать выписку из реестра акционерного общества, который хотя и ведется в строго установленном порядке, но не представляет собой ценную бумагу (как, впрочем, и выписка из него). Иное дело — сертификат акций, то есть свидетельство об их принадлежности конкретному акционеру, которое при определенных законодательством условиях само является ценной бумагой. В отсутствие специальных законодательных актов по этому вопросу сохраняют силу ранее изданные подзаконные акты прежде всего упомянутое Положение об акционерных обществах.

### **Классификация ценных бумаг**

Кодекс закрепляет классификацию ценных бумаг, имеющую юридическое а не экономическое значение. Речь идет о категориях предъявительских, именных и ордерных ценных бумаг. При этом далеко не каждый вид ценной бумаги может одновременно существовать в виде как предъявительских, так и именных или ордерных бумаг, поскольку закон может ограничивать такую возможность (п. 2 ст. 145). Например, действующее российское законодательство разрешает выпуск акций только в форме именных ценных бумаг, а векселей — как именных, так и ордерных.

В ценной бумаге на предъявителя удостоверенные ею имущественные права принадлежат тому, кто фактически сможет предъявить ее обязанному лицу, а последний вправе и обязан произвести исполнение такому владельцу (то есть "против ценной бумаги"). Соответственно этому и для передачи другому лицу прав, удостоверенных такой бумагой, достаточно передачи самой бумаги путем ее простого вручения, без соблюдения каких бы то ни

было формальностей (п. 1 ст. 146 ГК). Таков, например, выигрышный лотерейный билет или предъявительская облигация.

В именной ценной бумаге удостоверенные ею имущественные права принадлежат только прямо обозначенному там лицу, которому только и может быть произведено надлежащее исполнение по такой бумаге. Поэтому при необходимости передачи права, удостоверенного именной ценной бумагой, иному лицу ее владелец должен соответствующим образом оформить уступку своего права, в частности соблюсти необходимые требования форме такой уступки (ст. 389 ГК), и уведомить о состоявшейся уступке должника — обязанное по ценной бумаге лицо (п. 3 ст. 382, ст. 385, 386 ГК). В такой ситуации прежний владелец именной ценной бумаги отвечает перед новым владельцем только за действительность требования, удостоверенного ценной бумагой, но не несет ответственности за фактическое неисполнение этого требования обязанным лицом (п. 2 ст. 146, ст. 390 ГК). Например, передача новому владельцу акций (являющихся в нашем обороте именными) будет означать, что прежний владелец отвечает перед приобретателем за правильность оформления своего членства в соответствующем акционерном обществе, но не несет перед ним никакой ответственности за невыплату дивидендов или банкротство общества. Таким образом, именные ценные бумаги обладают осложненной оборотоспособностью, что отличает их от предъявительских ценных бумаг, оборотоспособность которых с этой точки зрения является повышенной.

В ордерной ценной бумаге назван субъект удостоверенного ею права, что сближает ее с именной бумагой. Однако это лицо не только само вправе осуществить это право, но и назначить своим распоряжением, или приказом ("ордером"), другое управомоченное лицо. Иначе говоря, такая ценная бумага, по сути, заранее рассчитана на возможность ее передачи (отчуждения) иному владельцу, то есть на необходимую оборотоспособность. При этом и новый владелец не лишается возможности в свою очередь передать такую бумагу другому приобретателю. Однако любой из владельцев ордерной ценной бумаги, осуществивший ее передачу с помощью необходимой для этого передаточной надписи, становится ответственным перед управомоченным по бумаге лицом не только за существование (то есть действительность) права, но и за его осуществление (абз. 1 п. 3 ст. 146 ГК). Иначе говоря, к любому из таких лиц управомоченный по ценной бумаге сможет предъявить свои требования, что, естественно, повышает его уверенность в реальном исполнении прав, выраженных ценной бумагой, — ведь фактически он получает в лице прежних владельцев бумаги дополнительных, новых должников.

Передача прав по ордерной ценной бумаге осуществляется путем совершения непосредственно на ней (на ее обороте) передаточной надписи индоссамента (от итальянского слова *in dosso* — "на спине", на обороте). При необходимости совершения множества таких надписей допускается приложение к ценной бумаге специального дополнительного листа, предназначенного исключительно для указанных целей.

Правовое положение индоссанта — лица, осуществившего передаточную надпись в ордерной бумаге, существенно отличается от положения лица, передавшего другому именной ценную бумагу, ибо он, как уже отмечалось, несет еще и ответственность за исполнимость выраженных ценной бумагой



прав, то есть попадает в положение солидарного должника по этой бумаге. Правда, он может освободиться от такой ответственности путем совершения специальной оговорки к передаточной надписи ("без оборота на меня"), но такая оговорка может смутить приобретателя ордерной ценной бумаги, наведя его на мысль, что прежний владелец бумаги сам не очень уверен в осуществимости предусмотренного в ней исполнения. Новый владелец ордерной ценной бумаги — индоссат — сам вправе либо передать ее таким же образом другому приобретателю, либо установить, что исполнение по ней должно последовать не по его приказу, а по приказу иного лица. Таковы, например, отношения по переводному векселю (тратте), который становится удобным орудием кредита, способным обслуживать потребности многих займодавцев и плательщиков.

Пункт 3 ст. 146 ГК специально предусматривает возможные виды передаточных надписей по ордерным ценным бумагам — индоссаментов. Такие надписи могут переносить удостоверенные ценной бумагой права на конкретное лицо — приобретателя-индоссата, либо быть бланковыми ("чистыми", без указания лица, которому должно быть произведено исполнение, что сближает такой документ с предъявительской ценной бумагой), либо ордерными, то есть указывать лицо, которому или по приказу которого должно быть произведено исполнение.

Особый характер имеет препоручительный индоссамент (абз. 3 п. 3 ст. 146 ГК), который не переносит на приобретателя-индоссата никаких имущественных прав, а по сути содержит лишь поручение ему осуществить права, удостоверенные такой ценной бумагой. В данной ситуации индоссат становится представителем индоссанта-владельца и на их отношения распространяются общие нормы ГК о представительстве (ст. 182).

## **Оборот ценных бумаг**

Содержащиеся в ГК правила об обороте ценных бумаг касаются особенностей исполнения обязательств, удостоверенных ценными бумагами, а также возможностей их оспаривания и восстановления в случае утраты. При этом на первый план выступает абстрактный характер обязательств, удостоверенных ценной бумагой, их оторванность от своего основания. Такие обязательства как бы получают самостоятельную жизнь, связанную уже не с судьбой основного обязательства, во исполнение или в удостоверение которого была выдана ценная бумага, а с судьбой данной бумаги. Поэтому для исполнения по ценной бумаге требуется предъявление подлинника этой бумаги.

Владелец ценной бумаги, который обнаружил ее подлог или подделку (а зачастую это может произойти при отказе должника, обязанного произвести исполнение по такой бумаге и осуществившего проверку ее подлинности), вправе предъявить к тому лицу, которое передало ему данную бумагу, требование об исполнении обязательства, удостоверенного бумагой, и о возмещении понесенных убытков (например, вызванных просрочкой получения исполнения). При этом не имеет значения добросовестность прежнего отчуждателя ценной бумаги (то есть то обстоятельство, что он сам не знал и не должен был знать о ее поддельности), ибо и он, в свою очередь,

не лишен возможности предъявить аналогичные требования к тому лицу, от которого он получил такую бумагу.

Исполнение по ценной бумаге дополнительно гарантировано тем, что по ней согласно правилу п. 1 ст. 147 ГК отвечает не только обязанное лицо, но и тот, кто выдал ценную бумагу, и те, кто индоссировал ее путем совершения соответствующей передаточной надписи ("надписатели"), если только они не сделали специальной оговорки, исключаящей их ответственность. При этом ответственность лица, выдавшего ценную бумагу, и надписателей индоссантов носит солидарный характер. Это означает, что в случае неполучения исполнения от обязанного по ценной бумаге лица ее владелец вправе обратиться к любому из надписателей или к лицу, первоначально выдавшему эту бумагу (ст. 323), предоставляя им затем возможность рассчитываться друг с другом путем предъявления обратных (регрессных) требований в соответствии с правилами ст. 325 (п. 1 ст. 14 ГК). Такая обязанность надписателей отсутствует лишь при передаче именной ценной бумаги, прежний владелец которой отвечает только за действительность, а не за исполнимость выраженного в ней требования (п. 2 ст. 146), но в полной мере распространяется на надписателей ордерных ценных бумаг (абз. 1 п. 3 ст. 146).

В силу особой оборотоспособности большинства ценных бумаг важным становится вопрос о последствиях их возможной утраты законными владельцами. Для именных ценных бумаг он имеет меньшее значение, ибо фактический, в том числе недобросовестный, владелец не сможет получить исполнение по такой бумаге. Что же касается владельцев предъявительских и ордерных ценных бумаг, то их интересы могут быть защищены в особом порядке (ст. 148 ГК), учитывающем повышенную оборотоспособность таких документов и специально предусмотренном гражданским процессуальным законодательством.

Речь идет о так называемом "вызывном производстве", в ходе которого владелец утраченного документа должен обратиться в суд с просьбой (заявлением) о признании утраченного документа недействительным и тем самым восстановить свои права по такому документу (ибо его утрата автоматически означает и утрату соответствующих прав). Суд, со своей стороны, публикует объявление о вызове фактического владельца бумаги которому предоставляется возможность доказать свои права на имеющийся у него документ. При этом фактический владелец тоже должен написать соответствующее заявление в суд и представить туда же подлинник документа.

В случае удовлетворения просьбы заявителя суд своим решением признает утраченный документ недействительным. Держатель документа, не заявивший своевременно о своих правах на документ, сохраняет возможность предъявления к такому заявителю требования о возврате неосновательно полученного тем обогащения. Таким образом в должной мере охраняются интересы всех добросовестных участников оборота.

В настоящее время вызывное производство регулируется гл. 33 ГПК, которая распространяет его лишь на предъявительские ценные бумаги. Однако ст. 148 ГК расширила сферу его действия и на ордерные бумаги. Это требует соответствующих изменений гражданского процессуального законодательства, в отсутствие которых данные правила должны применяться по аналогии.

## Бездокументарные ценные бумаги

В современном имущественном обороте стали использоваться новые формы фиксации прав его участников, связанные с применением средств электронно-вычислительной техники. При этом не производится выпуск (эмиссия) ценных бумаг непосредственно на бумажных носителях, а соответствующие записи об их владельцах и содержании принадлежащих им прав производятся в памяти ЭВМ в форме записи бухгалтерского счета. Данная ситуация ставит вопрос о возможности применения к таким способам фиксации прав традиционных общих правил о ценных бумагах, поскольку они нередко именуется теперь "бездокументарными" ("безбумажными") ценными бумагами.

Прежде всего необходимо иметь в виду, что данная проблема касается отнюдь не всех видов ценных бумаг. Очевидно, что такая форма закрепления прав участников имущественного оборота не может быть применена к предьявительским ценным бумагам, которые в принципе не могут существовать иначе, как на бумажных носителях. Не касается она обычно и таких ценных бумаг, как векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, коносаменты, варранты, закладные, даже если они являются именными. Речь идет практически исключительно об акциях и облигациях, которые в силу своего строго именованного характера допускают "безбумажную форму" закрепления удостоверяемых ими прав. Пункт 1 ст. 149 ГК разрешает такой способ фиксации прав, обычно удостоверяемых ценной бумагой, только в случаях, прямо предусмотренных законом, а не подзаконным актом.

Но и в этих случаях речь не может идти об обычных ценных бумагах и рассчитанных на них правилах. Ведь "запись на счете", находящуюся в памяти ЭВМ, ее "владельцу" невозможно не только утратить, но даже и передать другому лицу с соблюдением каких угодно формальностей: при этом одна запись просто изменяется или уничтожается и заменяется другой соответствующей записью. Поэтому и "оборот" таких "ценных бумаг" весьма специфичен. Ведь их "владелец" в действительности не обладает какой-либо вещью как объектом права собственности (или иного вещного права) и лишен возможности предпринять с "записью на счете" те же действия, что и владелец документарной ценной бумаги.

Так, согласно п. 2.3 Положения об обслуживании и обращении выпусков государственных краткосрочных бескупонных облигаций, утвержденного приказом Центрального банка РФ от 6 мая 1993 года № 02-78, "владелец" таких "облигаций", существующих исключительно в "электронной" ("безбумажной") форме, объявлен их "собственником". Но такой "собственник" не может свободно распоряжаться объектом своей собственности, ибо не вправе совершать с ним никаких иных операций кроме тех, которые прямо оговорены им в особом договоре с лицом, уполномоченным Центробанком на обслуживание операций с этими "облигациями". При этом заключение данного договора является обязанностью, а не правом "владельца облигаций". Ясно, что юридически речь здесь идет не о праве собственности как разновидности вещных прав (ст. 209 ГК), а о чисто обязательственных правоотношениях, где права кредитора закрепляются соответствующей записью в памяти ЭВМ и реализуются исключительно с помощью обслу-

живающей организации, специально уполномоченной на это должником "эмитентом".

Изложенным объясняется подход законодателя, прямо объявившего подобные объекты обязательственных, а не вещных прав особой "формой фиксации прав", к которой могут применяться некоторые правила о ценных бумагах (абз. 1 п. 1 ст. 149 ГК). Очевидно, что на такие объекты и не рассчитаны классические правила об обороте вещей (к которым, как отмечено выше, безусловно относятся и ценные бумаги). Необходима разработка специальных правил, учитывающих обязательно-правовую специфику рассматриваемых объектов.

Такого рода правила согласно абз. 3 п. 1 ст. 149 ГК должны содержаться либо в законах, либо в прямо предусмотренных ими подзаконных нормативных актах. Совершение операций с "бездокументарными ценными бумагами" возможно лишь для лиц, имеющих специальную лицензию. Лицо, официально совершающее записи прав и операции с ними, несет полную имущественную ответственность за сохранность, правильность и соблюдение конфиденциальности таких прав. По требованию управомоченного лица (обладателя права) он может получить и документ, свидетельствующий о наличии у него такого права, но не являющийся ценной бумагой (в отсутствие признаков, указанных в п. 1 ст. 142 ГК).

Не следует смешивать с "бездокументарными ценными бумагами" ситуации, при которых ценные бумаги (обычно акции акционерного общества) вообще не эмитируются ни в бумажной, ни в безбумажной форме, а права владельцев лишь закрепляются в специальном реестре (п. 2 ст. 142 ГК). В таком случае у субъектов имущественных прав либо вообще отсутствуют ценные бумаги, удостоверяющие их права, либо в их роли выступают сертификаты акций (которые при определенных законом условиях признаются особыми ценными бумагами), или "выписки из реестра акционеров", не являющиеся ценными бумагами. Однако такие ситуации теперь также возможны лишь в случаях, либо прямо указанных в законе, либо допускаемых им.

## **ГЛАВА 8.**

### **НЕМАТЕРИАЛЬНЫЕ БЛАГА И ИХ ЗАЩИТА (ст. 150—152)**

#### **Нематериальные блага**

В Кодекс впервые включена глава, посвященная нематериальным благам как объектам гражданского права. Необходимость создания специальной главы связана с тем, что сфера гражданско-правового регулирования значительно расширена. Она включает неотчуждаемые права и другие нематериальные блага во всех случаях, если иное не вытекает из существа этих прав (благ), в то время как и ГК 1964 года и Основы в разной мере открывали возможности для ограничения такой защиты.

В статье 150 определены основные признаки нематериальных прав (благ) и дан их примерный перечень. Речь идет о благах, лишенных материального (имущественного) содержания. Другим их признаком является

неразрывная связь с личностью носителя: они не могут отчуждаться или передаваться иным способом другим лицам ни по каким основаниям.

Нематериальные права (блага) граждане и юридические лица приобретают либо в силу рождения (создания), либо в силу закона. Так, жизнь, здоровье, достоинство личности, честь и доброе имя — это те блага, которые гражданин приобретает при рождении. А вот правами на неприкосновенность частной жизни, свободу передвижения и выбора места жительства и др. гражданин обладает в силу закона. Применительно к юридическим лицам в силу их создания возникают такие нематериальные права (блага), как деловая репутация, а в силу закона — право на фирму, товарный знак и др.

Неотчуждаемость в силу неразрывной связи с личностью носителя присуща и некоторым имущественным правам. Невозможность перехода таких прав к другим лицам подтверждается отдельными нормами ГК. Так, ст. 383 предусмотрено, что переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, не допускается.

Положение о том, что в случаях и порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя (п. 1 ст. 150), не создает исключения из принципа неотчуждаемости неимущественных прав (благ). Такие права не переходят к другим лицам также и в порядке наследственного правопреемства. Защита третьими лицами личных неимущественных прав, принадлежавших умершим, может осуществляться либо в интересах памяти умершего, либо в собственных интересах третьих лиц. Так, например, автору произведения литературы, искусства, науки или любого иного результата интеллектуального труда принадлежат права на авторство, на имя, на неприкосновенность произведения, на опубликование произведения, на получение вознаграждения. Первые три — это личные неимущественные права автора. Именно поэтому в силу ст. 137 Основ эти права охраняются бессрочно. И если после смерти автора третьи лица, в том числе его наследники, требуют пресечения действий, нарушающих личные неимущественные права умершего автора, они осуществляют защиту его прав.

Особенность защиты чести, достоинства и деловой репутации состоит в том, что третьи лица, в том числе и наследники, могут осуществлять такую защиту умершего лишь в случае, если они действуют в своем интересе.

В постановлении Пленума Верховного суда РФ от 18 августа 1992 года "О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении судами дел о защите чести и достоинства граждан и организаций"<sup>1</sup> подчеркнуто, что "заинтересованные лица имеют право на судебную защиту своих чести и достоинства согласно ст. 3 ГПК РСФСР и в случае, когда порочащие сведения распространены в отношении членов их семей, других родственников, в том числе умерших".

Осуществлять и защищать личные неимущественные блага при жизни того, кому они принадлежат, по его поручению или в силу закона могут

---

<sup>1</sup> Сборник постановлений Пленума Верховного суда РФ. 1963—1993. М.: Юрид. лит., 1994, с. 124 и сл.

третьи лица, если иное не вытекает из существа этих благ. Так, в приведенном постановлении Пленума Верховного суда РФ от 18 августа 1992 года отмечено, что иски о защите чести и достоинства несовершеннолетних в соответствии со ст. 48 ГПК РСФСР могут предъявлять их законные представители (п. 4).

Пункт 2 ст. 150 предусматривает возможность использования при защите нематериальных благ любого способа, названного в ст. 12, а также иных способов, установленных Кодексом и другими законами, если только существо нарушенного нематериального блага и характер последствий этого нарушения допускают такую защиту. Специфика личных нематериальных благ предопределяет выбор способов и пределов защиты.

Так, например, специальные способы защиты установлены ст. 152 в случаях нарушения чести, достоинства и деловой репутации. В этой же статье предусмотрена возможность использования и общих способов защиты (возмещение убытков и компенсация морального вреда).

Защита жизни и здоровья гражданина осуществляется посредством возмещения убытков и компенсации морального вреда. При этом состав и объем подлежащих возмещению убытков определены законом. При повреждении здоровья или смерти потерпевшего организация или гражданин, ответственные за причинение вреда, обязаны возместить потерпевшему заработок, другие доходы, утраченные им вследствие полной или частичной потери трудоспособности, а также расходы, вызванные повреждением здоровья (на усиленное питание, протезирование, посторонний уход, оплату специализированных транспортных средств и т. п.). В случае смерти гражданина возмещение выплачивается лицам, которых он содержал или которые имели право на получение от него содержания.

Если повреждение здоровья было связано с выполнением потерпевшим трудовых обязанностей, ему (в случае смерти — его семье) дополнительно выплачивается единовременное пособие. Возмещение имущественного вреда в случае повреждения здоровья или смерти гражданина регулируется ст. 130 Основ, ст. 459 и 459<sup>1</sup> ГК 1964 года, а также Правилами возмещения работодателями вреда, причиненного работникам увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением ими трудовых обязанностей, утвержденными постановлением Верховного Совета РФ от 24 декабря 1992 года<sup>1</sup>. По применению указанных норм принято постановление Пленума Верховного суда РФ от 28 апреля 1994 года № 3 "О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья"<sup>2</sup>.

Защита от посягательств на личную свободу и личную неприкосновенность осуществляется на основании ст. 127 Основ, Указа Президиума Верховного Совета СССР от 18 мая 1981 года "О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями государственных и общественных организаций, а также должностных лиц при исполнении ими служебных обязанностей", а также утвержденного этим Указом Положения о порядке возмещения ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и су-

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1993, № 2, ст. 71.

<sup>2</sup> Бюллетень Верховного суда РФ, 1994, № 7, с. 3 и сл.

да<sup>1</sup>. И в этом случае используются наиболее распространенные средства гражданско-правовой защиты: возмещение причиненных убытков, восстановление прежнего положения.

Способы защиты права на имя определены ст. 19 ГК.

Право на свободный выбор места пребывания и жительства и свободу передвижения связано с определением места жительства.

Для защиты права на неприкосновенность частной жизни, на личную и семейную тайну могут быть использованы такие способы защиты, как пресечение действий, нарушающих право или содержащих угрозу его нарушения, а также возмещение убытков и компенсация морального вреда.

Особую категорию нематериальных объектов составляют права на результаты интеллектуальной (творческой) деятельности (исключительные права). В ст. 150 из таких прав названо только право авторства. В силу специфики исключительных прав их регулированию посвящены специальные законы, в которых содержится подробный перечень таких прав, а также названы помимо общих специальные, не предусмотренные Кодексом способы защиты (Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах"<sup>2</sup>, Патентный закон РФ<sup>3</sup>, Закон "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров"<sup>4</sup>).

### **Компенсация морального вреда**

1. С точки зрения ст. 151 моральный вред представляет собой физические или нравственные страдания, которые претерпевает гражданин в результате нарушений или посягательств на его права.

Более развернутое определение морального вреда содержится в постановлении Пленума Верховного суда РФ от 20 декабря 1994 года "Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда"<sup>5</sup>: "Под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т. п.) или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности) либо нарушающими имущественные права гражданина" (п. 2).

До принятия ГК норма о возмещении морального вреда содержалась в разделе Основ о деликтных обязательствах (ст. 131). Наряду с этим возмещение морального вреда предусматривалось и в отдельных законах (см. Закон от 27 декабря 1991 года "О средствах массовой информации" (ст. 62)<sup>6</sup>, Закон РФ от 19 декабря 1991 года "Об охране окружающей природной сре-

---

<sup>1</sup> Ведомости СССР, 1981, № 21, ст. 741.

<sup>2</sup> Ведомости РФ, 1993, № 32, ст. 1242.

<sup>3</sup> Ведомости РФ, 1992, № 42, ст. 2319.

<sup>4</sup> Ведомости РФ, 1992, № 42, ст. 2322.

<sup>5</sup> Бюллетень Верховного суда РФ, 1995, № 3, с. 9 и сл.

<sup>6</sup> Ведомости РФ, 1992, № 7, ст. 300.

ды" (ст. 89)<sup>1</sup>, Закон от 7 февраля 1992 года "О защите прав потребителей" (ст. 13)<sup>2</sup>, Закон от 22 января 1993 года "О статусе военнослужащих" (ч. 5 ст. 18)<sup>3</sup> и др.).

В отличие от ст. 131 Основ, которая устанавливала компенсацию морального вреда во всех случаях нарушения прав граждан (как неимущественных, так и имущественных), ст. 151 ГК предусматривает, что моральный вред подлежит возмещению только тогда, когда он причинен действиями, нарушающими личные неимущественные права (блага) гражданина. Одновременно предусмотрено, что законом могут быть установлены и другие случаи возмещения морального вреда. Таким образом, из ст. 151 вытекает, что возмещение морального вреда, возникшего в связи с нарушением имущественных прав граждан, допускается лишь в случаях, специально предусмотренных законом.

В настоящее время возмещение морального вреда, причиненного в связи с нарушением имущественных прав граждан, установлено Законом о защите прав потребителей. При этом в силу ст. 13 этого Закона моральный вред, причиненный потребителю (гражданину) вследствие нарушения изготовителем (исполнителем, продавцом) его прав, предусмотренных законодательством о защите прав потребителей, возмещается причинителем вреда при наличии его вины.

Сфера применения Закона о защите прав потребителей очень широка. В постановлении Пленума Верховного суда РФ от 29 сентября 1994 года № 7 "О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей"<sup>4</sup> разъяснено, что к отношениям, регулируемым названным Законом, в частности, относятся отношения, вытекающие из договоров купли-продажи, имущественного найма, в том числе бытового проката; безвозмездного пользования имуществом; найма (аренды) жилого помещения, в том числе отношения между наймодателем (арендодателем) и нанимателем (арендатором) по ремонту жилищного фонда, обеспечению ремонта инженерного оборудования, обеспечению коммунальными услугами, которые он обязан предоставить, поскольку это является одним из условий жилищного найма (аренды); подряда, в том числе бытового заказа и абонентного обслуживания; перевозки граждан, их багажа и грузов; комиссии; хранения; из договоров на оказание финансовых услуг, в том числе предоставления кредитов для личных бытовых нужд граждан, открытие и ведение счетов клиентов-граждан, осуществление расчетов по их поручению, услуги по приему у граждан и хранению ценных бумаг и других ценностей; оказание им консультационных услуг и других договоров. Таким образом, в случае нарушения прав граждан при выполнении обязательств по названным договорам, а также другим договорам, связанным с обслуживанием граждан, им может быть возмещен моральный вред.

Нужно иметь в виду, что Закон о защите прав потребителей распространяется на граждан, которые приобретают товары, используют работы и ус-

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1992, № 10, ст. 457.

<sup>2</sup> Ведомости РФ, 1992, № 15, ст. 766.

<sup>3</sup> Ведомости РФ, 1993, № 6, ст. 188.

<sup>4</sup> Бюллетень Верховного суда РФ, 1995, № 1, с. 4 и сл.



луги для удовлетворения личных бытовых нужд. Соответственно и моральный вред возмещается лишь в этих случаях.

Второе отличие ст. 151 ГК от ст. 131 Основ состоит в том, что последняя в виде общего основания для компенсации морального вреда предусматривала вину причинителя.

Отступления от этого правила допускались лишь в случаях, специально предусмотренных законом. Так, например, в соответствии с Правилами возмещения вреда при увечье, ином повреждении здоровья или смерти потерпевшего ответственность работодателя наступает как за виновное причинение вреда, так и независимо от вины, если вред причинен в связи с осуществлением деятельности, создающей повышенную опасность для окружающих.

Статья 151 не связывает компенсацию морального вреда непременно с виной причинителя. Из этого можно сделать вывод, что ею установлено иное общее правило: моральный вред возмещается на тех же основаниях, на которых строится ответственность за причинение имущественного вреда. Следовательно, в настоящее время независимо от вины возмещается моральный вред, если он причинен в результате деятельности, связанной с повышенной опасностью для окружающих (ст. 128 Основ), незаконным осуждением, незаконным привлечением к уголовной ответственности, незаконным заключением под стражу и т. п. (ст. 127 Основ).

Третье отличие ст. 151 ГК состоит в том, что моральный вред компенсируется только денежной суммой (ст. 131 Основ допускала возможность компенсации морального вреда не только в денежной, но и иной материальной форме).

2. В ч. 2 ст. 151 приводятся критерии, которыми следует руководствоваться при определении размера компенсации морального вреда: степень вины причинителя, степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями потерпевшего, и иные заслуживающие внимания обстоятельства.

Практика применения нормы о компенсации морального вреда выработала и дополнительные рекомендации для определения размера компенсации.

Так, в постановлении Пленума Верховного суда РФ от 29 сентября 1994 года по делам о защите прав потребителей указано, что размер компенсации не может быть поставлен в зависимость от стоимости товара (работы, услуги) или суммы подлежащей взыскано неустойки, а должен основываться на характере и объеме причиненных потребителю нравственных и физических страданий в каждом конкретном случае.

В постановлении Пленума Верховного суда РФ от 28 апреля 1994 года "О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья" приведены дополнительные обстоятельства, которые следует учитывать при определении размера компенсации за моральный вред: степень тяжести травм и иного повреждения здоровья, имущественное положение причинителя вреда. При этом особо подчеркнуто, что размер компенсации морального вреда не может быть поставлен в зависимость от размера удовлетворенного иска о возмещении материального вреда, убытков и других материальных требований.

В постановлении Пленума Верховного суда РФ от 20 декабря 1994 года, посвященном вопросам применения законодательства о компенсации морального вреда, каких-либо дополнительных рекомендаций по поводу определения размера компенсации не приведено.

В этом постановлении заслуживает быть отмеченным разъяснение о том, что "суд вправе рассмотреть самостоятельно предъявленный иск о компенсации причиненных истцу нравственных или физических страданий, поскольку в силу действующего законодательства ответственность за причиненный моральный вред не находится в прямой зависимости от наличия имущественного ущерба и может применяться как наряду с имущественной ответственностью, так и самостоятельно".

### **Защита чести, достоинства и деловой репутации**

1. Понятия "честь", "достоинство", "репутация" определяют близкие между собой нравственные категории. Различия между ними лишь в субъективном или объективном подходе при оценке этих качеств: если имеется в виду объективная оценка человека — речь идет о чести, а если субъективная — о достоинстве. Репутация представляет собой сложившееся о человеке мнение, основанное на оценке его общественно значимых качеств. Деловая репутация — это оценка его профессиональных качеств.

Деловой репутацией может обладать любой гражданин, в том числе занимающийся предпринимательской деятельностью, а также любое юридическое лицо: коммерческая и некоммерческая организация, государственные и муниципальные предприятия, учреждения и др.

Для защиты чести, достоинства и деловой репутации гражданина установлен особый гражданско-правовой способ защиты: опровержение распространенных не соответствующих действительности сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию (ст. 152).

Для применения указанного способа защиты гражданин должен доказать, что сведения, опровержения которых он требует, были распространены. Под распространением понимается опубликование таких сведений в печати, трансляция по радио и телевидеопрограммам, демонстрация в хроникальных программах и других средствах массовой информации, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных юридическим лицам, или сообщениях в иной, в том числе устной, форме нескольким или хотя бы одному лицу (п. 1 постановления Пленума Верховного суда РФ от 18 августа 1992 года "О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении судами дел о защите чести и достоинства граждан и организаций"<sup>1</sup>). Сообщение сведений лицу, которых они касаются, если они были сообщены наедине, не рассматривается как распространение.

Для оценки распространенных сведений как "порочащих" руководствуются объективными критериями. На это обращено внимание в названном выше постановлении Пленума Верховного суда РФ от 18 августа 1992 года: "...Порочащими являются сведения, содержащие утверждения о нарушении

---

<sup>1</sup> Сборник постановлений Пленума Верховного суда РФ. 1963—1993. — М., Юрид. лит., 1994, с. 124 и сл.

гражданином или организацией действующего законодательства или моральных принципов (о совершении нечестного поступка, неправильном поведении в трудовом коллективе, быту и другие сведения, порочащие производственно-хозяйственную и общественную деятельность, деловую репутацию и т. п.), которые умаляют их честь и достоинство".

При защите чести и достоинства действует презумпция, согласно которой распространяемые порочащие сведения считаются не соответствующими действительности. Это означает, что доказывать правдивость таких сведений должен тот, кто их распространил.

О защите чести, достоинства и деловой репутации третьих лиц, в том числе умерших, см. комментарий к ст. 150 (с. 188).

2. Статья 152 устанавливает специальный порядок опровержения порочащих сведений, которые были распространены в средствах массовой информации: опровержение должно последовать в тех же средствах массовой информации. В Законе РФ "О средствах массовой информации" этот порядок раскрыт более подробно. Установлено, что опровержение должно быть помещено в том же средстве массовой информации, набрано тем же шрифтом, на том же месте полосы, что и опровергаемое сообщение. Если опровержение дается по радио или телевидению, оно должно быть передано в то же время суток и, как правило, в той же передаче, что и опровергаемое сообщение (ст. 43 и 44 Закона).

Специальный порядок установлен и для опровержения сведений, которые содержатся в документе: такой документ подлежит замене. Например, если в трудовую книжку работника внесена запись о его увольнении за прогул или за систематическое нарушение трудовой дисциплины, которая признана не соответствующей действительности, работник вправе требовать выдачи ему новой трудовой книжки без порочащей записи об увольнении. Характеристика, содержащая не соответствующие действительности порочащие сведения, должна быть отозвана.

Во всех других случаях порядок опровержения устанавливается судом. Многолетняя судебная практика твердо придерживается точки зрения, что способ опровержения должен соответствовать способу, которым порочащие сведения были распространены.

Вслед за Основами в п. 3 ст. 152 ГК предусмотрена ситуация, когда в средствах массовой информации публикуются сведения, которые сами по себе не являются порочащими и соответствуют действительности, но в то же время эти сведения в какой-то мере ущемляют права или законные интересы гражданина, отражаются на деловой репутации. Чаще всего это связано с критикой, высказанной в адрес гражданина. В этих случаях гражданин вправе требовать опубликования ответа (комментария, реплики) в тех же средствах массовой информации.

3. Законом о средствах массовой информации установлен специальный порядок, в соответствии с которым требования об опубликовании опровержения или ответа в средствах массовой информации необходимо предварительно заявить редакции, которая обязана в письменной форме в течение одного месяца уведомить гражданина или юридическое лицо о предполагаемом сроке помещения опровержения либо об отказе в опровержении. В случае отказа в опровержении, нарушения порядка опровержения либо истечения месячного срока для дачи опровержения соответствующие требо-

вания в течение одного года могут быть обжалованы в суд. Такой же специальный порядок защиты чести и достоинства в случае распространения порочащих сведений в средствах массовой информации был предусмотрен п. 4 ст. 7 Основ.

Статья 152 не содержит соответствующей нормы. В то же время ГК установил общее правило о судебной защите нарушенных прав (ст. 11). В случаях, предусмотренных законом, допускается и административный порядок защиты. Однако установленный Законом о средствах массовой информации специальный порядок не может рассматриваться как административный (см. комментарий к ст. 11). Следовательно, в настоящее время граждане вправе непосредственно обращаться в суд с исками о защите чести, достоинства и деловой репутации во всех случаях, в том числе и к средствам массовой информации.

4. Помимо опровержения сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию, гражданин вправе требовать возмещения морального вреда и убытков, причиненных ему в связи с распространением таких сведений.

Если опровержение порочащих сведений или право на ответ являются специальными способами защиты, применяемыми в случае нарушения чести, достоинства и деловой репутации, то возмещение убытков и компенсация морального вреда — это общие способы защиты, предусмотренные ст. 12. В связи с этим могут быть разными и основания применения указанных специальных и общих способов защиты. Обязанность опровержения не соответствующих действительности порочащих сведений возлагается на средства массовой информации или другое лицо, распространившее такие сведения, независимо от их вины. Ответственность за причинение имущественного и морального вреда может наступать как за вину, так и независимо от вины.

Помимо специальных и общих способов защиты чести, достоинства и деловой репутации, гражданин может потребовать использования и других способов, не названных в ст. 152. Например, изъятия тиража книги, в которой были опубликованы порочащие сведения, запрещения публикации второго издания и т. п. Эти требования укладываются в общий, содержащийся в ст. 12 способ защиты: пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.

Пункт 6 ст. 152 предоставляет гражданам возможность защищать честь, достоинство, деловую репутацию и в случаях, если ни автора, ни распространителя порочащих сведений установить невозможно (письмо без подписи). Указанная норма не относится к случаям, когда анонимное письмо помещено в газете, зачитано по радио и т. п.

В приведенных случаях гражданин сохраняет право обратиться в суд с заявлением о признании распространенных порочащих сведений не соответствующими действительности. Суд ограничивается установлением требуемого факта без возложения на кого-либо обязанности опровержения распространенных сведений.

5. Пункт 7 ст. 152 предусмотрено, что правила о защите деловой репутации гражданина соответственно применяются к защите деловой репутации юридического лица. Это означает, что юридическое лицо вправе требовать опровержения не соответствующих действительности порочащих его

деловую репутацию сведений, имеет право на помещение ответа в средствах массовой информации и на установление в судебном порядке факта несоответствия распространенных порочащих сведений действительности, а также на возмещение причиненного в связи с посягательствами на деловую репутацию имущественного ущерба.

Что касается возмещения морального вреда, то в ст. 151 этот вопрос урегулирован лишь применительно к нарушениям прав граждан. Из этого, на наш взгляд, следует, что юридическим лицам моральный вред возмещаться не должен. Однако в постановлении Пленума Верховного суда РФ от 20 декабря 1994 года, посвященном некоторым вопросам компенсации морального вреда, этот вопрос решен по-иному. В нем содержится разъяснение, согласно которому "правила, регулирующие компенсацию морального вреда в связи с распространением сведений, порочащих деловую репутацию гражданина, применяются и в случаях распространения таких сведений, порочащих деловую репутацию юридического лица".

## **Подраздел 4. Сделки и представительство**

### **ГЛАВА 9. СДЕЛКИ (ст. 153—181)**

#### **Понятие сделки**

С точки зрения гражданского законодательства предпринимательская деятельность — независимо от того, идет ли речь о производстве, торговле, транспорте, банковских или биржевых операциях и т. п., — может быть представлена как совершение различного рода сделок. Именно по этой причине содержащийся в ст. 8 перечень оснований возникновения гражданских прав и обязанностей начинается именно со сделок.

Сделки — это действия. В указанном качестве они противопоставляются событиям, то есть обстоятельствам, не зависящим от воли лица (в частности, явлениям стихийного характера — пожару, наводнению, а также военным действиям, забастовкам). Сделки — правомерные действия, этим они отличаются от действий противоправных — деликтов (причинение вреда жизни и здоровью граждан, а также имуществу другого лица). Наконец, сделка является действием волевым, направленным на создание соответствующих прав и обязанностей, их изменение и прекращение. Это позволяет противопоставить сделки поступкам — действиям, лишенным такой целенаправленности. Пример: находка, которая порождает у нашедшего определенные права и обязанности, хотя цели найти вещь у него не было.

Указанные признаки в совокупности отражены в определении сделок, которое содержится в ст. 153 ГК: "действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей". Данное определение в той же редакции было приведено в ст. 41 Кодекса 1964 года и в ст. 26 Основ.

Как и любой иной волевой акт, сделка представляет собой сочетание воли и волеизъявления: воля дает ответ на вопрос: "чего я хочу", а волеизъявление: "что я для этого делаю" (хочу обеспечить себя на случай болезни или старости и потому совершаю сделку по страхованию жизни).

В виде общего правила волеизъявление принимает форму определенного действия: подписание договора, выдача доверенности, составление завещания и др. Однако существуют еще два способа выражения воли.

Так, о воле можно иногда судить косвенно, имея в виду поведение лица, например по жестам, совершаемым брокерами на бирже. Соответствующие действия именуется конклюдентными, то есть такими, "из которых можно сделать вывод". Сходную роль иногда играет молчание. Но для этого необходимо, чтобы в законе или в специальном соглашении сторон содержалось указание на то, имеет ли молчание определенное значение: "да" или "нет"? Так, из ст. 546 ГК 1964 года следует, что наследники, которые на протяжении шести месяцев не выразят волю принять наследство, считаются отказавшимися от него (молчание — "нет"). Или пример: возможно заключение договора, который предусматривает ежемесячные поставки в определенном объеме, если покупатель не сообщит о своем отказе от получения товара в течение какого-либо срока до начала очередного срока (молчание — "да").

## **Виды сделок**

Основное разграничение сделок, закрепленное в ст. 154 ГК (ранее в ст. 41 Кодекса 1964 года и ст. 26 Основ), сводится к их делению на односторонние и двух- или многосторонние. Различие между ними выражается в том, что для совершения односторонней сделки достаточно волеизъявления одной стороны, а для двух- или многосторонних сделок необходимо, чтобы волю выразили два или более лиц и эта воля совпала (была согласована). Двух- или многосторонние сделки иначе именуется договорами.

Термины "сделка" и "договор" имеют двойное значение. Так называют, во-первых, основание возникновения, изменения или прекращения правоотношения и, во-вторых, само правоотношение, которое порождает указанное основание. В этом смысле законодатель говорит о сделках (договорах) купли-продажи, подряда, аренды, перевозки и др.

## **Односторонние сделки**

Кодекс (ст. 155, 156) впервые специально урегулировал "односторонние сделки" с учетом значения, которое имеет этот вид сделок в гражданском обороте, и прежде всего для отношений, складывающихся в ходе предпринимательской деятельности. Достаточно указать, что сам договор возникает в результате осуществления взаимосвязанных односторонних сделок: предложения заключить договор — оферты и принятия предложения — акцепта. К односторонним сделкам относятся, в частности, объявление торгов в виде аукциона или конкурса, составление векселя, выдача чека и др.

Односторонняя сделка способна породить соответствующие последствия только тогда, когда на этот счет есть указание в законе, ином правовом акте или соглашении сторон.

Из односторонней сделки обычно возникают права у других лиц. Примером может служить завещание, выражающее волю завещателя породить права у тех, кто указан в завещании. Такая же односторонняя сделка доверенность, из которой возникает право указанного в ней лица — поверенного выступать от имени доверителя — лица, которое выдало доверенность.

Из общего правила, закрепленного в ст. 155 ГК, вытекает, что односторонняя сделка создает у лица, которое ее совершает, определенную обязанность по отношению к адресату сделки. Так, из публикации о предстоящем аукционе или конкурсе возникают определенные обязанности у организатора. При этом если аукцион или конкурс является открытым, то это обязанности по отношению к любому, кто отзовется, а если закрытым по отношению к любому из числа приглашенных. Одна из таких обязанностей состоит в соблюдении объявленных условий конкурса (отказ от них возможен лишь в установленном законом порядке). В этой связи, в частности, Высший арбитражный суд РФ признал, что предъявить иск о признании недействительным договора купли-продажи, заключенного по результатам аукциона или конкурса, может любое лицо, которому отказано в участии в публично объявленном конкурсе<sup>1</sup>.

Возложить своими односторонними сделками обязанность на другое лицо можно только в случаях, когда на этот счет есть прямое указание в законе или соглашении, заключенном именно с тем, на кого такая обязанность будет возложена. Например, при транзитной поставке покупатель может направить продавцу разнарядку, указав в ней, кому, в каком объеме и в какой срок последний обязан отгружать товары. Разнарядка — односторонняя сделка, обязательная для продавца, поскольку тот принял на себя соответствующую обязанность по договору с лицом, выпавшим разнарядку.

На односторонние сделки распространяются общие положения об обязательствах и о договорах. Статья 156 ГК имеет при этом в виду сделку как особую разновидность правоотношения. Здесь подразумеваются статьи Кодекса, которые регулируют вопросы о сторонах в обязательствах, сроках и формах договора, порядке его исполнения, ответственности за нарушение и др. В отличие от этого нормы, которые регулируют договор как основание возникновения обязательства, по общему правилу к односторонним сделкам относиться не могут. Имеются в виду, в частности, статьи глав 28 и 29, в которых речь идет соответственно о заключении договора, его изменении и расторжении.

## Условные сделки

Комментируемая статья (157), посвященная сделкам, которые совершаются под условием, воспроизводит ст. 61 ГК 1964 года.

К числу условных относят сделки, возникновение или прекращение которых ставится в зависимость от наступления или ненаступления определенных обстоятельств. Соответственно различаются сделки с отменительным условием (собственник здания заключает договор о сдаче его в аренду с тем, что он будет прекращен, если самому собственнику выдадут лицензию, разрешающую открыть в данном помещении ресторан) и с отлага-

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 9, с. 83.

тельным условием (тот же собственник заключает с фермерским хозяйством договор на обеспечение его различными продуктами при условии, что он получит лицензию на право открытия ресторана).

Интерес к совершению условной сделки состоит в том, что обязательство, возникающее из отменительного или отлагательного условия, определенным образом связывает стороны. Если в приведенном примере собственник заключит с другим лицом договор аренды, несмотря на отказ в лицензии, или, получив лицензию, приобретает у других лиц сельскохозяйственные продукты, ему придется возмещать убытки, вызванные расторжением договора с арендатором или отказом от договора с фермером.

Существуют определенные требования к "условию". Для признания условной сделки недействительной достаточно отсутствия хотя бы одного из них. Условие должно быть обстоятельством, не зависящим от воли стороны, и относиться к будущему времени. При этом сторонам должно быть неизвестно, наступит соответствующее обстоятельство или нет. Таким образом, всегда должна существовать вероятность как наступления, так и ненаступления условия. Если же точно известно, что данное событие должно произойти, то речь в данном случае пойдет не об "условии", а о "сроке в сделке", лишь особым образом зафиксированном (путем указания на конкретное событие).

Статья 157 ГК защищает интересы участников условной сделки. Если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой это невыгодно, то оно считается наступившим. И напротив, если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, для которой его наступление выгодно, условие признается не наступившим.

## **Форма сделок**

Форме сделок посвящены ст. 158—164 ГК. С точки зрения формы (ст. 158) различают сделки устные и письменные, а из числа письменных сделок совершенные в простой или в нотариальной форме.

Как и Основы (п. 1 ст. 27), п. 1 ст. 159 ГК признает, что сделка, для которой законом или соглашением сторон не предусмотрена обязательная письменная форма, может быть совершена устно. Тем самым свобода выбора у лица, совершающего сделку, между устной и письменной формой является правилом, а обязательная письменная форма — исключением из него. Письменная форма обязательна только в случаях, когда на этот счет имеется прямое указание в законе либо стороны придут к соглашению о необходимости облечь совершаемую ими сделку в письменную форму.

## **Устные сделки**

Устные сделки (ст. 159 ГК) совершаются путем словесного выражения воли лица. К ним приравниваются сделки, заключенные путем конклюдентных действий, а при наличии ясных указаний на этот счет в законе или соглашении — путем молчания (пп. 2 и 3 ст. 158). При этом п. 2 ст. 159 признает юридическое значение за конклюдентными действиями лишь при условии, если закон допускает заключение сделки в устной форме.



Исключение из этого правила предусмотрено в п. 3 ст. 438 и п. 3 ст. 434 ГК. Указанные нормы считают письменную форму договора соблюденной, если лицо, получившее предложение заключить договор, в установленный для акцепта срок совершит указанные в предложении действия по выполнению условий договора (отгрузит товар, переведет деньги, предоставит услуги и т. п.).

ГК особо выделяет возможность устного совершения двух видов сделок. Прежде всего речь идет о сделках, исполняемых при самом их совершении (например, при приобретении товара в розничном, а иногда и в оптовом магазине передача товара и его оплата производятся одновременно). Пункт 2 ст. 159 не только разрешает совершение таких сделок устно, но и, как следует из статьи, допускает только два исключения из этого правила. Исполняемая при самом ее заключении сделка не может быть совершена устно прежде всего в случаях, когда для нее введена обязательная нотариальная форма либо предусмотрено, что несоблюдение письменной формы сделки влечет за собой ее недействительность.

Специально оговорена в ГК (п. 3 ст. 159) возможность устного совершения сделки, основанной на письменной сделке, при условии, если ни в законе, ни в ином правовом акте или в самом договоре по поводу этой первой сделки не предусмотрена обязательная письменная форма. Так, в соответствии с письменным договором поставки в течение года отпуск товаров будет производиться путем устной заявки по мере возникновения потребности у покупателя. И напротив, выдача кредитов на основе открытой кредитной линии возможна только путем совершения письменной сделки (в соответствии со ст. 113 Основ гражданского законодательства договор займа на сумму свыше определенной суммы должен быть совершен письменно).

## **Письменные сделки**

Комментируемые статьи ГК (160, 161) закрепляют общие правила, которые определяют порядок письменного оформления сделок, а также случаи, когда такая форма является обязательной.

Письменная сделка совершается путем составления документа, определяющего содержание сделки и подписанного непосредственно лицом, от имени которого она совершена, или тем, кто действует по его полномочию (в частности, по доверенности). Наряду с общим требованием к письменной форме сделки предусмотрены и некоторые специальные, относящиеся только к договорам (см. пп. 2 и 3 ст. 434 ГК). Такие же специальные требования к письменной форме могут вводиться для отдельных видов договоров и иных сделок. Например, договор перевозки должен оформляться указанным в соответствующем транспортном уставе или кодексе документом: накладной, грузовой квитанцией, коносаментом и др. Существуют установленные формы для договоров, совершаемых банками, страховщиками, биржами и т. п. Особые требования могут быть предусмотрены и для некоторых односторонних сделок (имеется в виду выдача векселя или чека, объявление торгов и др.).

До принятия ГК оставался открытым вопрос, обязательно ли удостоверять документы, оформляющие сделку, печатью, составлять их на специ-

альном бланке и т. п. Кодекс впервые дал на него ответ. Признано, что отсутствие указанных реквизитов не считается по общему правилу нарушением требований к форме сделки. Эти реквизиты рассматриваются как "дополнительные требования", а потому становятся обязательными только в силу соответствующего указания в законе, ином правовом акте или соглашении. При этом в правовом акте или соглашении должно быть зафиксировано не только само требование, но и последствия его нарушения.

В силу п. 5 ст. 185 ГК для доверенностей, выдаваемых от имени юридического лица, обязательно приложение печати, а для юридических лиц, основанных на государственной или муниципальной собственности, в отношении доверенности на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей существует еще одно требование: они должны быть подписаны помимо руководителя (другого лица, уполномоченного на то учредительными документами) также главным (старшим) бухгалтером. Из самого характера доверенности вытекает, что указанное требование служит условием действительности сделки. В отличие от того, что было предусмотрено в ст. 66 Кодекса 1964 года, для всех иных юридических лиц, кроме основанных на государственной и муниципальной собственности, в том числе для всех видов хозяйственных товариществ и обществ, на доверенности достаточно одной подписи — руководителя или иного лица, уполномоченного на это учредительными документами.

Кодекс учел и существующую практику применения различных современных способов факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования электронно-цифровой подписи и иных аналогов собственноручной подписи. Однако здесь соблюдена определенная осторожность: их использование признается допустимым, если в законе, ином правовом акте или соглашении сторон не будут установлены сама возможность подобных подписей и определенный порядок. Нарушение хотя бы одного из этих требований может служить достаточным основанием для оспаривания сделки.

В отношении граждан, которые не могут собственноручно подписываться (из-за физического недостатка или неграмотности), установлено специальное правило. Вместо них подпись учиняет кто-либо другой, и подпись этого последнего, "рукоприкладчика", удостоверяет нотариус, иное лицо, наделенное правом совершать соответствующее нотариальное действие. Одновременно с удостоверением они должны указать причину, по которой собственноручное учинение подписи оказалось невозможным. Функции нотариуса могут в описанных случаях выполнять организация, в которой работает лицо, совершающее сделку, либо стационарное лечебное учреждение, в котором оно лечится.

Общее правило относительно обязательности письменной формы в п. 1 ст. 161 ГК распространяется на те же два случая, которые были предусмотрены в ст. 44 Кодекса 1964 года. Это — сделки юридических лиц между собой и с гражданами, а также сделки между гражданами, превышающие установленную в Кодексе сумму.

Статья 160 ГК, посвященная заключению письменных сделок, является общей по отношению к ряду других специальных норм. Наряду со ст. 160 ГК есть и иные нормы, предусматривающие обязательную письменную форму (имеются в виду случаи, когда письменная форма сделки обязатель-

на независимо от того, кто ее совершает и какова ее сумма). О такого рода абсолютной обязательности письменной формы идет речь в Кодексе в ст. 184 (договор о коммерческом представительстве), в ст. 185 и 187 (доверенность), ст. 331 (обязательство неустойки), ст. 339 (договор о залоге), ст. 362 (поручительство), ст. 380 (задаток), ст. 389 (уступка требования), ст. 391 (перевод долга), ст. 429 (предварительный договор) и др.

Главным последствием нарушения требования об обязательной письменной форме станет то, что при возникновении спора о том, была ли сделка вопреки требованиям закона совершена устно, сторона, утверждающая, что этот факт имел место, в подтверждение его имеет право использовать ограниченный круг доказательств. Это могут быть любые предусмотренные гражданским процессуальным законодательством средства доказывания (объяснения сторон, письменные и вещественные доказательства, заключение экспертов), кроме свидетельских показаний.

Запрет использования свидетельских показаний распространяется только на случаи, когда оспаривается сам факт совершения сделки. Если же спор касается ее содержания или факта исполнения (неисполнения) стороной, устная форма сделки не препятствует допуску свидетелей. Таким образом, если вопреки закону, требующему письменной формы, сделка совершается устно, то при утверждении типа "денег не брал" (то есть кредитный договор не заключал), другая сторона не вправе оспаривать это утверждение ссылкой на свидетельские показания. В то же время утверждение "деньги брал, но не отдал" можно оспорить, используя любые доказательства, включая свидетельские показания.

## **Нотариальное удостоверение и государственная регистрация сделок**

Нотариальное удостоверение сделок признается ст. 163 ГК обязательным в двух случаях: если это предусмотрено либо законом, либо соглашением сторон. Требование обязательной нотариальной формы содержится в ряде статей ГК. В частности, имеется в виду необходимость нотариального удостоверения доверенности на право заключения сделки, требующей нотариальной формы (ст. 186), либо выданной в порядке передоверия (п. 3 ст. 187), договора об ипотеке (п. 2 ст. 339), договора уступки требований или перевода дом а, если сами требования или долг основаны на сделке, совершенной нотариально (п. 2 ст. 389, п. 2 ст. 391). Такие же требования предъявляются Кодексом 1964 года к договорам купли-продажи, мены или дарения жилых домов, находящихся в городе либо поселке городского типа, если хотя бы одна из сторон — гражданин (ст. 239, 255, 257), к договору дарения любого имущества свыше определенной суммы (ст. 257) и к завещанию (ст. 540).

Удостоверение сделок, как и другие нотариальные действия, осуществляется в соответствии с принятыми 11 февраля 1993 года Основами законодательства о нотариате<sup>1</sup> нотариусами, которые работают в государственных нотариальных конторах или занимаются частной практикой.

В соответствии со ст. 1 Основ законодательства о нотариате при отсутствии в населенном пункте нотариуса нотариальные действия совершают

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1993, № 10, ст. 357.

уполномоченные на это должностные лица органов исполнительной власти. На территории других государств нотариальные действия от имени Российской Федерации совершают должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, уполномоченные на совершение этих действий<sup>1</sup>.

В соответствии со ст. 164 ГК сделки с землей и другим недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации. Статья 8 Вводного закона предусмотрела, что впредь до введения в действие закона о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним в том и в другом случае применяется действующий порядок. Так, Указом Президента РФ от 11 декабря 1993 года "О государственном земельном кадастре и регистрации документов о правах на недвижимость"<sup>2</sup> признано, что ведение государственного земельного кадастра, регистрацию и оформление документов о правах на земельные участки и прочно связанную с ними недвижимость должны осуществлять Комитет РФ по земельным ресурсам и землеустройству и его территориальные органы на местах.

В статье 164 ГК предусмотрено, что законом может быть установлена государственная регистрация также и сделок с движимым имуществом определенных видов. Так, еще до принятия нового Кодекса, 12 августа 1994 года, Правительством РФ было принято постановление "О государственной регистрации автотранспортных средств и других видов самоходной техники на территории Российской Федерации"<sup>3</sup>. Данным актом был определен круг транспортных средств, подлежащих государственной регистрации, с учетом размеров рабочего объема двигателя, максимальной конструктивной скорости, а также указаны органы, на которых возложена регистрация (в зависимости от объекта это подразделения Государственной автомобильной инспекции, органы государственного надзора за техническим состоянием самоходных машин и других видов техники в РФ и др.). Там же определены необходимые для регистрации документы.

### **Форма внешнеэкономических сделок и последствия ее нарушения**

Кодекс 1964 года (ст. 45) предусматривал, что внешнеторговые сделки должны, во-первых, совершаться письменно и, во-вторых, подписываться в установленном порядке. Он был определен постановлением Совета Министров СССР 14 февраля 1978 года<sup>4</sup> и предполагал наличие с советской стороны непременно двух подписей из числа установленного в указанном постановлении круга лиц. Основы сохранили только требование о соблюдении формы внешнеэкономических (внешнеторговых) сделок, не упомянув о порядке их совершения (п. 2 ст. 30). Редакция соответствующей нормы вызвала иногда сомнения по поводу порядка заключения сделок, поскольку под "формой" можно было понимать и "порядок". Но теперь ГК (п. 3 ст. 162) снял какие бы то ни было сомнения на этот счет, указав, что для внешнеэкономических сделок сохраняется только одно требование: "простой письменной формы" (п. 3 ст. 162).

---

<sup>1</sup> Правовые основы нотариальной деятельности. — М.: Изд-во БЕК, 1994, с. 359 и сл.

<sup>2</sup> Собрание актов РФ, 1993, № 50, ст. 4868.

<sup>3</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 17, ст. 1999.

<sup>4</sup> СП СССР, 1978, № 6, ст. 35.

## Оспоримые и ничтожные сделки

Недействительной признается сделка, не способная породить желаемые сторонами последствия, но при определенных условиях порождающая нежелательные последствия. Последние представляют собой определенные санкции, вызванные противоправным характером действий лица.

Статья 166 ГК воспроизводит традиционное деление недействительных сделок на оспоримые и ничтожные.

Оспоримой является сделка недействительная в силу решения суда. Ничтожной же признается сделка, недействительная сама по себе независимо от решения суда. В случаях, когда закон признает сделку ничтожной, функция суда обычно состоит только в применении к ней предусмотренных в законе последствий. Вместе с тем если в суде будет все-таки возбужден спор, предметом которого служит одно лишь признание сделки ничтожной (например, вследствие нарушения формы и до того, как сделка будет исполнена), суд все же, руководствуясь общими нормами гражданского или соответственно арбитражного процесса, должен принять исковое заявление и вынести решение по существу заявленного требования.

Есть и еще некоторые различия между указанными видами недействительных сделок. Одно из них состоит в том, что ничтожная сделка недействительна с самого начала ее совершения, в то время как оспоримая в зависимости от решения суда признается недействительной с момента ее заключения либо вынесения решения суда. Различие состоит и в том, что спор о ничтожности сделки и ее последствиях может возбудить любое лицо, в то время как оспоримая сделка признается недействительной только по заявлению заинтересованного лица, в роли которого может выступать и тот, кто совершил сделку, и третье лицо (так, при определенных условиях оспаривать действительность сделки, совершенной арендодателем с покупателем арендованного имущества, может арендатор).

В комментируемой главе ничтожными названы сделки, недействительные по основаниям, которые указаны в ст. 144, 165, 168, 169, 170—172 ГК.

Помимо указанных ничтожными признаются сделки, предусмотренные Кодексом в ст. 22 (полный или частичный отказ гражданина от правоспособности и дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности и дееспособности), п. 3 ст. 71 (отказ от права или ограничение права участника полного товарищества знакомиться с документацией по ведению дел товарищества), п. 3 ст. 75 (соглашение об ограничении или устранении ответственности участника полного товарищества), п. 2 ст. 77 (соглашение об отказе от права выйти из полного товарищества), п. 2 ст. 188 (соглашение об отказе в любое время представляемого от отмены выданной доверенности), п. 2 ст. 346 (соглашение об ограничении права завещать заложенное имущество), п. 2 ст. 401 (соглашение об ограничении размера ответственности должника по договору присоединения или иному договору, в котором кредитором выступает гражданин-потребитель) и др.

В то же время ряд статей ГК исходит из того, что указанные в них сделки являются оспоримыми. Соответствующие положения содержатся главным образом в статьях комментируемой главы о сделках. Из статей, находящихся за пределами этой главы, могут быть упомянуты п. 1 ст. 349, отно-

сящийся к соглашению об удовлетворении требований залогодержателя без обращения в суд, либо ст. 449, допускающая оспаривание действительности торгов, совершенных с нарушением правил.

### **Общие последствия недействительности сделок**

ГК (ст. 167) различает три нежелательных для сторон последствия недействительности сделок:

— двусторонняя реституция (восстановление прежнего состояния), которая предполагает, что каждая из сторон передает другой все приобретенное по сделке в натуре, а если это невозможно — в виде денежной компенсации;

— односторонняя реституция, при которой одна из сторон возвращает полученное ею по сделке другой стороне, а та передает все, что получила или должна была получить по сделке, в доход Российской Федерации;

— никакой реституции, а все, что обе стороны получили или должны были получить по сделке, взыскивается в доход Российской Федерации.

Различия между указанными последствиями можно проиллюстрировать на примере купли-продажи земельного участка с нарушением установленных требований. При применении двусторонней реституции продавец получает обратно земельный участок, но возвращает покупателю полученную за участок сумму. При односторонней реституции в случаях, когда основанием признания сделки недействительной послужили неправильные действия продавца, последний возвращает покупателю уплаченные за землю деньги, а покупатель передает в доход Российской Федерации земельный участок. Наконец, если по обстоятельствам дела исключается реституция для обеих сторон, продавец передает в доход Российской Федерации деньги, которые уже успел получить, а покупатель приобретенный им земельный участок (если он за него не рассчитался, то и оставшуюся к оплате сумму) в бюджет Российской Федерации.

Решение суда о том, какое из перечисленных последствий должно сопутствовать признанию сделки недействительной, зависит в конечном счете от того, какое из требований закона оказалось нарушенным. К числу этих требований относятся:

- сделка должна по содержанию соответствовать закону;
- форма сделки должна соответствовать требованиям закона;
- сделка должна быть совершена дееспособным лицом;
- сделка юридического лица должна соответствовать его правоспособности;
- волеизъявление должно соответствовать подлинной воле.

### **Общие и специальные основания и последствия недействительности сделок**

Различают общие и специальные основания признания сделки недействительной и такие же общие и специальные последствия такого признания. Общие основания, о которых идет речь, закреплены в ст. 168, которая признает недействительными сделки, не соответствующие закону или иному правовому акту, то есть Указу Президента Российской Федерации либо по-

становлению Правительства Российской Федерации. Общее последствие недействительности сделки в соответствии с п. 2 ст. 167 ГК составляет двусторонняя реституция. По общему правилу такого рода сделки признаются ничтожными. Однако ст. 168 ГК допускает признание законом сделок оспоримыми. Один из таких случаев предусмотрен ст. 28 Закона о банкротстве. Имеется в виду, что по заявлению конкурсного управляющего арбитражный суд признает недействительными определенные сделки, совершенные должником или от его имени до признания его несостоятельным (банкротом).

Достаточным основанием для признания сделки недействительной в указанных случаях считается то, что она направлена на досрочное удовлетворение требований отдельных кредиторов по ранее возникшим обязательствам, если это произошло в течение шести месяцев до дня возбуждения производства по делу о несостоятельности (банкротстве) предприятия и в тот момент предприятие уже было фактически несостоятельным (банкротом). Сделка может быть признана недействительной и независимо от шестимесячного срока, если она была совершена должником с намерением причинить ущерб другим кредиторам и кредиторы, в пользу которых были совершены указанные действия, знали об этом. Такие же последствия наступают и в отношении сделок, направленных на удовлетворение кредиторов, срок удовлетворения требований которых наступил в то время, когда предприятие уже было фактически несостоятельным (банкротом) и стороны об этом знали.

Наряду с указанным общим существуют и специальные основания.

К числу специальных оснований относятся:

1. Нарушение требований о содержании сделок (ст. 169 ГК). Наряду с правилом о сделках, не соответствующих закону или иным правовым актам, впервые выделена категория "сделок, совершенных с целью, противной основам правопорядка и нравственности". Такого рода сделки относятся к категории ничтожных. Основанием для признания сделки недействительной служит то, что лицо действовало умышленно. При этом имеется в виду не только прямой, но и косвенный умысел (то есть тогда, когда лицо желало соответствующих последствий, и тогда, когда сознательно допускало такие последствия). Для гражданского права характерен, как правило, второй вариант.

Речь в данном случае идет о нарушении "основ правопорядка". Соответственно имеются в виду сделки, подпадающие под категорию совершенных в противоречии с публичным порядком в стране. Одним из возможных признаков такого рода сделок может служить уголовная наказуемость соответствующего действия. Нарушения законов, которые по своему характеру не относятся к основам правопорядка, влекут за собой недействительность по признакам ст. 168 и последствия, указанные в ст. 166 ГК.

Статья 169 ГК имеет в виду наряду с "основами правопорядка" нарушение "основ нравственности". Одного лишь нарушения нравственности недостаточно для признания сделки недействительной.

Для рассматриваемой категории недействительности сделок установлены жесткие санкции. Применяются они дифференцированно в зависимости от характера поведения каждой из сторон. Так, если налицо умысел у обеих сторон, последствие таково: никакой реституции, все, что получено по

делке, и все причитающееся, но еще не полученное взыскивается в доход Российской Федерации. Если же умышленно действовала только одна из сторон, применяется односторонняя реституция: партнеру стороны по сделке по его требованию возвращается все, что он передал, а все, что он получил от другой стороны, взыскивается в доход Российской Федерации.

2. Нарушение формы сделки и требования о ее государственной регистрации (ст. 162, 165 ГК). В законе, в том числе в Кодексе, в ряде случаев предусмотрена не только обязательная письменная форма, но и содержится указание на то, что нарушение этого требования влечет за собой недействительность сделок. Недействительность сделки в качестве последствия нарушения требования о письменной форме включена в п. 3 ст. 162 (несоблюдение простой письменной формы, установленной для внешнеэкономических сделок), а также в отдельные статьи, относящиеся к обязательственному праву: ст. 331, 339, 362 и 429 ГК. Кроме того, недействительность устной сделки может быть предусмотрена и соглашением сторон.

При нарушении требования о нотариальной форме в отличие от простой письменной сделка всегда признается ничтожной; такой же ничтожной будет считаться и сделка, нарушающая правила об обязательной государственной регистрации (п. 1 ст. 165).

В случаях, установленных в законе, основанием для признания сделки недействительной может служить и нарушение требования о регистрации сделки.

Однако для некоторых случаев предусмотрена возможность избежать недействительности указанных сделок. Речь идет о случае, когда соответствующая сделка исполнена полностью или частично, а сторона, получившая исполнение, уклоняется от нотариального удостоверения или государственной регистрации. Установлено, что та из сторон, которая исполнила сделку, вправе обратиться за защитой своих интересов в суд. Значение решения суда для обеих ситуаций различно. Соответствующее решение заменяет нотариальное удостоверение, а следовательно, при признании судом сделки действительной обращаться в дальнейшем к нотариусу нет необходимости. В то же время решение суда о признании действительной сделки, не прошедшей регистрацию, не может заменить собой регистрацию. Однако указанное решение достаточно для возникновения у соответствующего органа обязанности осуществить вопреки воле одной из сторон государственную регистрацию сделки. Такое решение суда возможно лишь в случае, если соответствующая сделка все же совершена в установленной форме, но только не прошла регистрацию (пп. 2—4 ст. 165 ГК).

Разумеется, имелся в виду, что и в том и в другом случае содержание сделки не противоречит закону, ибо иначе в иске о признании сделки действительной должно быть отказано.

3. Недействительность сделки, связанная с недееспособностью стороны. К указанной группе в ГК относятся прежде всего сделки, совершенные гражданами, признанными недееспособными вследствие психического расстройства (ст. 171), сделки малолетних, не достигших 14 лет (ст. 172), а также сделки несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, заключенные без согласия родителей, усыновителей или попечителей (если указанное



согласие необходимо)<sup>1</sup> (ст. 175), а также сделки, совершаемые без согласия попечителей гражданами, лишенными дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами (ст. 176).

Два первых вида сделок являются ничтожными, а остальные оспоримыми: при этом право их оспаривания предоставляется родителям (усыновителям, опекунам и попечителям).

В отношении сделок, отнесенных к числу ничтожных по ст. 171 и 172 ГК, в настоящее время появилась существенная оговорка. Указанного последствия можно избежать, если родители (усыновители, опекуны) докажут, что сделка совершена лицом, признанным недееспособным, или малолетним к его выгоде.

В ту же группу входят сделки, совершенные гражданами хотя и дееспособными, но находившимися в момент совершения сделки в таком состоянии, когда они не были способны понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК). При этом не имеет значения конкретная причина — алкогольное опьянение, наркотики или болезнь. Эти сделки тоже являются оспоримыми. Право на их оспаривание предоставляется либо самому гражданину, оказавшемуся в соответствующем положении, либо иным лицам, чьи охраняемые законом интересы нарушены в результате совершения такой сделки (при определенных условиях члены семьи указанного лица, а если речь идет о продаже квартиры или жилого дома — те, кто совместно проживал вместе с указанным лицом, и др.).

Особо выделен случай, когда лицо, находившееся к моменту совершения сделки в состоянии, при котором оно не было способно понимать значение своих действий или руководить ими, впоследствии было признано недееспособным. Например, сделка заключена находившимся в состоянии опьянения лицом, которое впоследствии было признано недееспособным по причине злоупотребления алкогольными напитками или наркотиками. В данном случае недееспособный уже не может действовать и вместо него требовать признания сделки недействительной должен опекун. При этом не имеет значения, что основание недействительности возникло до назначения опекуна.

Общим для всех сделок, связанных с пороками дееспособности сторон, являются их последствия: двусторонняя реституция. Кроме того, партнер по сделке обязан возместить соответствующей стороне реальный ущерб, если будет доказано, что он знал или должен был знать о недееспособности другой стороны или нахождении ее в таком состоянии, когда она не могла понимать значение своих действий и руководить ими.

4. Недействительность сделки юридического лица, выходящей за пределы его правоспособности (ст. 173 ГК). Название комментируемой статьи уже ее содержания, поскольку в ней выделены только два случая выхода юридического лица за пределы его правоспособности. Первый имеет место

---

<sup>1</sup> Исключение составляют мелкие бытовые сделки, сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации, а также сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителям или с согласия представителя третьим лицам для определенной цели или для свободного распоряжения. Эти сделки могут в соответствии со ст. 28 ГК совершаться несовершеннолетними начиная с 8 лет. Кроме того, п. 2 ст. 26 предусмотрены и некоторые другие сделки, которые могут совершать недееспособные начиная с 14 лет.

тогда, когда цели деятельности юридического лица определенно ограничены им же в уставе. Имеются в виду явно только юридические лица, которые обладают в соответствии со ст. 49 общей правоспособностью, то есть все коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом. Следовательно, речь идет главным образом о хозяйственных товариществах и обществах, которые могут в своих учредительных документах предусмотреть ограничения, запрещающие им совершать определенные сделки (например, заключать сделки на бирже, сделки, связанные с какой-либо иной конкретной деятельностью, и т. п.). Сделки, о которых идет речь, являются оспоримыми и могут быть признаны недействительными по требованию самого юридического лица, его учредителя (участника). ГК предусматривает два обязательных условия признания соответствующей сделки недействительной. Во-первых, цели деятельности должны быть "определенно ограниченными" и, во-вторых, необходимо доказать, что вторая сторона в сделке "знала или заведомо должна была знать о ее незаконности".

Вторая ситуация связана с отсутствием у юридического лица необходимой по закону лицензии на занятие определенной деятельностью. Такого рода сделки ГК отнес также к числу оспоримых, имея в виду, очевидно, два обстоятельства. Первое состоит в необходимости защитить контрагента соответствующей организации. По этой причине и для данной сделки предусмотрена необходимость того, чтобы вторая сторона "знала или заведомо должна была знать о... незаконности сделки".

Другое соображение состоит в том, что любое лицензирование предполагает осуществление соответствующей властной компетенции органом, в функции которого входит контроль и надзор за деятельностью, охватываемой обязательным лицензированием. В этой связи требование о признании сделки недействительной в данном случае может предъявить наряду с самим юридическим лицом, не получившим лицензию, или его учредителем (участником) также указанный орган.

Вместе с тем следует иметь в виду, что ст. 49 сохраняет для некоммерческих, а также унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, принцип специальной правоспособности, предполагающей возможность иметь только такие гражданские права, которые соответствуют целям создания юридического лица.

Основанием для признания недействительными сделок, выходящих за рамки специальной правоспособности, служит ст. 168 ГК. Соответственно такого рода сделки, на наш взгляд, являются ничтожными и должны в соответствии с п. 2 ст. 167 влечь за собой двустороннюю реституцию. Поскольку в данном случае нормы о специальной правоспособности носят императивный характер, сторона лишена возможности оспаривать признание сделки недействительной, ссылаясь на то, что она не знала и не должна была знать об ограничении правоспособности партнера по сделке.

Независимо от оснований признания недействительными сделок юридических лиц, связанных с нарушением правоспособности, последствием служит двусторонняя реституция.

5. Несоответствие волеизъявления подлинной воле (ст. 170, 174, 178, 179 ГК). Это относится прежде всего к сделкам, совершенным под влиянием заблуждения, которое имеет существенное значение (ст. 178). Имеется в ви-

ду заблуждение относительно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможность его использования по назначению.

В конечном счете, как правило, речь идет о том, что лицо приобрело не то, что хотело. В ГК особо подчеркнута, что заблуждение в мотивах сделки (приобретено сырье для производства определенной продукции, хотя покупателю — посреднической фирме не было известно, что те, с кем он хотел заключить договоры на поставку такой продукции, от этого отказались) не имеет существенного значения.

Последствием такого рода сделки служит двусторонняя реституция. Если же будет доказана вина ответчика в заблуждении (например, случай, когда продавец не сообщил покупателю об имеющих существенное значение свойствах приобретаемой вещи, что в конечном счете и породило заблуждение), истец вправе требовать от ответчика возмещения причиненного ему реального ущерба. Если же это не удалось установить, ГК (п. 2 ст. 178) считает необходимым защитить ответчика. Соответственно, признав сделку недействительной, суд возлагает на истца обязанность возместить ответчику причиненный реальный ущерб даже в случае, когда заблуждение возникло по не зависящим от истца обстоятельствам. Таким образом, действует презумпция "заблуждавшийся — виновен".

К этой группе, для которой характерно несовпадение волеизъявления и воли, относятся также сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, или так называемые кабальные сделки (ст. 179 ГК).

"Злонамеренное соглашение" имеет место, например, если продавец дома договаривается с представителем покупателя, действовавшим по его доверенности, о том, что он не сообщит покупателю о ставших ему известными скрытых недостатках приобретаемого строения.

Кабальной признается сделка, обладающая одновременно тремя признаками: совершена на крайне невыгодных условиях, из-за стечения тяжелых обстоятельств и вынужденно, то есть помимо воли этого лица. Примером может служить приобретение водителем автомашины, которого застала сильная буря, необходимого бензина у такого же водителя по цене, во много раз превышающей существующую на рынке.

В перечисленных случаях сделка считается оспоримой и право оспаривать сделку принадлежит потерпевшей стороне. Признание сделки недействительной влечет за собой применение односторонней реституции и одновременно обязанность возместить потерпевшему реальный ущерб. Как и в других случаях признания сделки недействительной, убытки в виде упущенной выгоды возмещению не подлежат.

Указанный выше порок — разрыв волеизъявления и воли — присущ также мнимым и притворным сделкам (ст. 170 ГК). Мнимой считается сделка, заключенная без намерения породить последствия, только для вида. Нередко такие сделки совершаются с целью ввести кого-либо в заблуждение (например, чтобы избежать уплаты причитающихся алиментов, заключается фиктивная сделка о продаже жилого дома).

Притворной признается сделка, совершенная с целью прикрыть другую сделку. Мнимая сделка не порождает никаких последствий, а к притворной применяются правила, относящиеся к сделке, которую стороны имели в

виду. Например, довольно широкое распространение получили сделки купли-продажи автомашины, которые оформляются как передача во временное безвозмездное пользование или путем "выдачи доверенности". Это делается обычно для того, чтобы избежать необходимости платить причитающуюся за совершение сделки купли-продажи автомашины государственную пошлину. В данном случае сделка сдачи в безвозмездное пользование будет признана недействительной, а к отношениям сторон будут применяться нормы о купле-продаже.

Наконец, в указанную группу входят сделки, заключенные без учета существующих ограничений полномочий лица (ст. 174 ГК). Ситуацию, которой посвящена указанная статья, следует отличать от последствий действий лица, не имеющего полномочий (ст. 183 ГК). В данном случае лицо действует в рамках полномочий, указанных в доверенности или в законе, либо очевидных из обстановки, в которой совершается сделка, но без учета тех ограничений, которые присутствуют в договоре между представителем и представляемым или в учредительных документах. Например, лицо, получившее доверенность на приобретение от его имени жилого дома, предупреждено представляемым о предельной цене, которая может быть уплачена за дом. В учредительном договоре закреплено запрещение генеральному директору заключать сделки по продаже принадлежащей юридическому лицу недвижимости. Наконец, такое же ограничение может иметь место и в отношении конклюдентных действий, когда о воле лица делают вывод исходя из окружающей обстановки (имеются в виду, в частности, продавец или кассир в магазине).

По общему правилу указанные ограничения не оказывают влияния на отношения того, кто совершает сделку, или того, от чьего имени он выступает, с третьими лицами. Исключение составляют случаи, когда третьему лицу известно или должно быть известно о существующих ограничениях. Например, если представляемый при отсутствии соответствующих сведений в доверенности сообщил третьему лицу — продавцу о предельной цене за приобретаемый дом, которая может быть включена в договор, либо продавец недвижимости, заключающий договор, подписанный генеральным директором акционерного общества, знает о существовавших ограничениях, так как сам является акционером общества и участвовал в общем собрании акционеров, которым утвержден устав. Наконец, возможна ситуация, при которой покупатель в магазине рассчитывается непосредственно с продавцом, а не с кассиром, несмотря на выставленное на всеобщее обозрение объявление, требующее производить оплату только через кассу.

В указанных случаях сделка является оспоримой, но заявителем может быть только тот, в чьих интересах установлено ограничение. На заявителя лежит бремя доказывания того, что вторая сторона действительно знала или должна была знать о существующих ограничениях. Поскольку для данного случая не установлены специальные последствия, следует руководствоваться общими, которые выражаются в двусторонней реституции.

Последствия недействительности части сделки. В ряде случаев требованиям, указанным в ГК, противоречит только часть сделки, то есть отдельные ее условия, например условие о месте, времени исполнения и т. п. На этот случай ГК (ст. 180) содержит общую презумпцию, в силу которой недействительность части сделки сама по себе не препятствует признанию

действительности сделки в целом. В этом смысле недействительность части сделки "исцелима". Однако при этом необходимо иметь в виду, что во всех таких случаях "исцеление" может происходить лишь путем исключения из сделки недействительного условия, но не его замены. По этой причине, если нет основания предполагать, что сделка могла бы быть заключена и без такого недействительного условия, возможен только один вариант: недействительность всей сделки.

## ГЛАВА 10.

### ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО. ДОВЕРЕННОСТЬ (ст. 182—189)

#### Общие положения о представительстве

Представительство — правоотношение, связывающее представителя с представляемым. Цель представительства — осуществление представителем сделки — правомерного юридического действия. По данной причине в роли представителя выступает непременно юридическое лицо, в том числе государственный либо муниципальный орган (например, при создании Международного банка развития машиностроения представителем от имени Российской Федерации был назначен Российский фонд федерального имущества<sup>1</sup>) или дееспособный гражданин. Следовательно, представлять юридическое лицо может не филиал и представительство, а только их руководитель, наделенный для этой цели доверенностью.

Представитель действует от имени другого лица — представляемого (п. 1 ст. 182). Это означает, что действия представителя сразу же и непосредственно порождают, изменяют и прекращают гражданские права и обязанности у представляемого. Указанные последствия могут наступить для представителя только в случаях, когда он совершает действия в рамках предоставленных ему полномочий. Основаниями для этих полномочий служат доверенность (см. ст. 185—189 ГК), закон (так, в силу ст. 28 ГК за несовершеннолетних в возрасте до 14 лет могут совершать сделки родители, усыновители, опекуны, а в силу ст. 29 ГК за граждан, признанных недееспособными, — опекуны), акт уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления (например, Госкомимуществу РФ предоставлено право поручать на контрактной основе определенным лицам представление интересов государства в совете директоров акционерного общества)<sup>2</sup>. Опекуны, являющиеся в соответствии со ст. 32 ГК представителями подопечных в силу закона, назначаются согласно ст. 35 ГК органом опеки и попечительства, в роли которого выступает орган местного самоуправления (п. 1 ст. 34 ГК).

Представитель действует в рамках предоставленных ему полномочий. Полномочие выражается непосредственно в праве представляемого высту-

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 1, ст. 27.

<sup>2</sup> См. п. 2.3.20 Указа Президента Российской Федерации от 24 декабря 1993 года № 2284 "О Государственной программе приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации"

пять от чужого имени. Это означает, что объем прав на выступление от имени другого лица определяется полученными представителем от представляемого полномочиями. При отсутствии полномочий у представителя совершенная им сделка для представляемого является незаключенной. Иное последствие наступает в случаях, когда заключенная представляемым сделка укладывается в рамки его полномочий, в частности определенных в его доверенности, но противоречит предварительной договоренности представляемого с третьим лицом. Например, договором фирмы с третьим лицом предусмотрено, что руководитель ее филиала будет иметь право продавать от имени юридического лица лишь движимое имущество. В этом случае, несмотря на то, что в доверенности руководителя филиала может содержаться указание на возможность совершения им любых действий от имени юридического лица, сделка, по которой филиалом продано здание, будет признана в соответствии со ст. 174 недействительной (со всеми вытекающими последствиями), поскольку третье лицо знало о соответствующих ограничениях (такой же результат наступит, если третье лицо заведомо должно было знать о существующих ограничениях). Аналогичная ситуация складывается в отношении представителей, назначаемых государством в органы управления акционерного общества или иного предприятия смешанной формы собственности, в которых акции (доли) принадлежат государству. В последнем случае в самом Указе Президента РФ "О некоторых мерах по обеспечению государственного управления экономикой"<sup>1</sup> содержится перечень вопросов, которые представители государства могут решать только с согласия наделенных необходимой компетенцией государственных органов.

Поскольку назначение представителем связано с осуществлением представляемым сделки, к выдаче доверенности применяются, среди прочего, и правила о выражении воли путем совершения конклюдентных действий. Имеется в виду возможность судить о полномочиях лица исходя из окружающей обстановки, в которой он действует. В качестве примера в Кодексе приводятся продавец и кассир (п. 1 ст. 182). В широкий перечень такого рода лиц могут быть включены кондуктор в трамвае, проводник в вагоне поезда, кладовщик на складе и др.

Особенность правового положения представителя состоит в том, что он действует не только в чужом интересе, но одновременно и от чужого имени. Кодекс не считает представителями тех, кто выступает хотя и в чужом интересе, но от собственного имени. В качестве примера этих последних названы коммерческие посредники, конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании, лица, которые уполномочены только на вступление в переговоры относительно возможности заключения сделки в будущем.

Полномочия последней категории лиц ограничиваются обычно подписанием протокола (соглашения) о намерениях. Этот документ по своей природе не способен породить правовые последствия для участников независимо от того, действовали они в своем или чужом интересе.

В соответствии с п. 4 ст. 182 ГК исключается возможность заключения с помощью представителя таких сделок, которые в силу указаний, содержа-

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 7, ст. 700.

щихся в законе или вытекающих из характера совершаемых действий, должны быть непременно осуществлены лично. Это относится, например, к регистрации брака или усыновления, составлению завещания (в случаях необходимости по причине, например, неграмотности завещателя завещание может быть подписано другим лицом — рукоприкладчиком) и др. Те, кто вступают в деловую связь с представителем, должны знать о полномочиях соответствующего лица. По этой причине, в частности, одна из новелл ГК (ст. 312) предусмотрела право должника при исполнении обязательства потребовать доказательств того, что исполнение принимается либо самим кредитором, либо надлежаще уполномоченным им лицом. Соответственно на должника возлагается риск последствий непредъявления им таких требований. Напротив, в ситуации, предусмотренной п. 1 ст. 182, этот риск несет тот, кто создал соответствующую обстановку (владелец магазина, мастерской и т. п.).

Представитель, действуя от чужого имени и в чужом интересе, все же выражает свою волю. Указанное обстоятельство учитывается в п. 3 комментируемой статьи, содержащей общее правило о запрещении представителю заключать сделку от имени представляемого для себя лично (например, самому купить скульптуру, которую представляемый поручит продать). Иное решение будет означать, помимо прочего, что представитель действует в собственном интересе.

Наличие полномочий — неперенное условие представительства. В этой связи общим является правило, в силу которого представительство без полномочий не может породить присущие представительству последствия, то есть создать действиями одного лица — представителя права и обязанности у того, от чьего имени заключена сделка.

Статья 183 ГК дополняет указанный принцип двумя правилами. Одно из них введено в интересах третьих лиц — тех, с кем представитель, действовавший без полномочий, заключал сделку, а другое — в интересах представляемого.

Суть первого правила (п. 1 ст. 183 ГК) состоит в том, что лицо, действовавшее от чужого имени без полномочий, само становится в таком случае стороной в сделке с третьим лицом со всеми вытекающими отсюда последствиями. Так, если лицо приобрело оборудование для предприятия без полномочий, договор будет признан заключенным, с тем, однако, что покупателем является тот, кто действовал без полномочий. Следовательно, именно этому последнему придется платить за оборудование. Указанное последствие наступает в случаях, когда представитель вообще не имел полномочий либо когда он вышел за их пределы (например, несмотря на то, что в доверенности содержится поручение арендовать помещение, он заключил договор купли-продажи).

Второе правило состоит в том, что, если представитель действовал без полномочий или с превышением полномочий, представляемый вправе одобрить заключенную представителем сделку задним числом, и тогда наступают такие же последствия, как если бы в момент совершения сделки представитель имел необходимые полномочия. При этом независимо от того, когда именно будет одобрена сделка, представляемый считается стороной с самого момента ее совершения. Подобные отношения могут возникать при образовании акционерного общества. Так, учредители обычно

совершают необходимые для деятельности общества сделки еще до его регистрации. По всем этим сделкам солидарную ответственность несут сами учредители. И только в случае, если общее собрание акционеров одобрит действия учредителей, стороной в совершенной ими сделке становится само общество.

Последующее одобрение может быть сделано в любой форме. В частности, в одном из рассмотренных Высшим арбитражным судом РФ дел предприятие заключило с брокерской фирмой договор поручения на покупку на бирже товара по определенной в договоре цене. Брокерская фирма при заключении от имени предприятия договора купли-продажи согласилась оплатить товар по более дорогой цене. После получения экземпляра товара клиент произвел предоплату всей партии товара, как было первоначально указано в договоре. В связи с возникшим впоследствии спором относительно того, может ли договор считаться при этих условиях действительным, Высший арбитражный суд РФ признал, что действия покупателя по оплате всей партии товара должны расцениваться как последующее одобрение заключенной сверх полномочий сделки<sup>1</sup>.

### **Коммерческое представительство**

Статья 184 вводит новый для нашего гражданского права вид представительства. Коммерческий представитель — всегда предприниматель, который совершает постоянно и самостоятельно от имени предпринимателей сделки, связанные с предпринимательской деятельностью. С учетом соответствующего обстоятельства создана конструкция представительства, существенно отличающаяся от традиционной. Одна из особенностей правового режима, установленного для этого вида представительства, состоит в том, что коммерческий представитель вправе заключать помимо обычных также сделки, которые никто иной, кроме него, совершать не может.

Речь идет о том, что ст. 184 ГК допускает заключение договора коммерческим представителем, который в одно и то же время является представителем обеих сторон (продавца и покупателя, займодавца и заемщика, подрядчика и заказчика, арендодателя и арендатора и т. п.).

Учитывая особый характер подобного рода отношений, способных существенно затронуть интересы обеих сторон в сделке, ГК устанавливает ряд обязательных условий использования такого рода модели. Отсутствие хотя бы одного из них — достаточное основание для признания сделки, совершенной коммерческим представителем, незаключенной, то есть не способной породить какие-либо последствия для представляемых.

К числу таких обязательных условий относятся:

1. Стороны выразили согласие на одновременное коммерческое представительство. Исключения из этого правила возможны только в установленных законом случаях.

2. Коммерческий представитель должен иметь прямо выраженные полномочия, предусматривающие его права на одновременное представительство. Такие полномочия могут содержаться в письменных договорах, кото-

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 10.



рые обе стороны будущей сделки заключили с коммерческим представителем, либо в выданной каждой из них доверенности.

Коммерческий представитель наделяется ГК соответствующими правами и вместе с тем на него возлагаются определенные, вытекающие из характера его статуса обязанности. Поскольку коммерческое представительство осуществляется в сфере предпринимательской деятельности, договоры между коммерческим представителем и теми, кого он представляет, предполагаются возмездными. При этом представитель приобретает право требовать наряду с вознаграждением также компенсации понесенных им издержек. Для ограждения интересов обеих сторон установлено, что при отсутствии в заключенных ими с коммерческим представителем договорах иного вознаграждения и возмещения издержек должны выплачиваться сторонами в равных долях.

Особо выделена в комментируемой статье обязанность коммерческого представителя сохранять в тайне сведения о совершаемых им торговых сделках. Указанная обязанность сохраняется и после того, как коммерческим представителем будет исполнено поручение.

ГК допускает установление законом или иным актом специальных правил о коммерческом представительстве, действующих в определенной сфере предпринимательской деятельности. Пока таких специальных актов нет.

## **Доверенность**

В соответствии со статьей 185 ГК доверенность представляет письменное уполномочие, которое одно лицо выдает другому — для представительства перед третьими лицами. Доверенность — односторонняя сделка следовательно, подчиняется требованиям, установленным для всех такого рода сделок в ст. 155 и 156 ГК. Доверенность предъявляется третьему лицу самим представителем либо направляется представляемым непосредственно третьему лицу.

## **Форма доверенности**

Одно из основных требований, предъявляемых к доверенности, — ее форма. Доверенность должна быть непременно письменной. Если речь идет о доверенности, выданной на совершение сделок, требующих нотариальной формы (например, сделок с недвижимостью), то она должна быть нотариально удостоверена. Исключение из этого правила может быть предусмотрено в законе. Доверенность на совершение сделки, требующей нотариального удостоверения, выдается в нотариальной форме, если иное не предусмотрено законом (п. 2 ст. 185 ГК).

Ранее содержавшееся в ст. 65 Кодекса 1964 года требование о необходимости нотариального удостоверения доверенностей, выданных для совершения действий в отношении государственных, кооперативных и общественных организаций, в новый ГК не включено.

В п. 3 ст. 185 ГК перечислены случаи, когда письменные доверенности, особым образом оформленные, способны заменить собой требуемое законом нотариальное удостоверение. Все такого рода случаи связаны с особым

положением, в котором оказались представляемые. В содержащийся в Кодексе перечень входят:

во-первых, доверенности лиц, которые находятся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях (при этом не имеет значения, является ли представляемый военнослужащим или гражданским лицом). Такую сделку должен удостоверить непременно начальник учреждения, его заместитель по медицинской части либо старший или дежурный врач;

во-вторых, доверенности военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) воинской части, соединения, учреждения или военно-учебного заведения. В таком же порядке могут быть удостоверены теми же лицами доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих при условии, если часть, соединение, учреждение или военно-учебное заведение расположены в местности, где отсутствуют нотариальные конторы (нотариусы) и другие органы, в функции которых входит совершение нотариальных действий;

в-третьих, доверенности лиц, которые находятся в местах лишения свободы (имеются в виду заключенные), могут быть удостоверены начальником соответствующего места лишения свободы;

в-четвертых, доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, которые находятся в учреждениях социальной защиты населения — домах для престарелых, инвалидов и т. д. (соответствующие доверенности должны быть удостоверены администрацией учреждения или руководителем либо заместителем руководителя соответствующего органа социальной защиты).

Как было предусмотрено и Кодексом 1964 года, для случаев получения заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, выплаты вознаграждения авторам и изобретателям, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение денежной, посылочной или иной корреспонденции могут быть представлены доверенности, которые удостоверены либо организацией, в которой представляемый (доверитель) работает или учится, либо жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства, либо администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

К доверенностям предъявляются и некоторые специальные требования относительно их формы. Так, ст. 160 ГК предусматривает, что соблюдение дополнительных требований к форме сделок, и в частности скрепление их печатью организации, необходимо только тогда, когда на этот счет есть указание в законе, ином правовом акте или соглашении сторон. Таким специальным законом является, в частности, п. 5 ст. 185. В нем предусмотрено, что при выдаче доверенности от имени юридического лица необходимо наличие, помимо соответствующей подписи, также печати организации. Кроме того, установлено, что доверенность на получение или выдачу денег либо других имущественных ценностей от имени юридического лица, находящегося в государственной или муниципальной собственности, должна быть скреплена второй подписью главного (старшего) бухгалтера.

Это требование относится только к доверенностям на право распоряжения денежными или имущественными ценностями. Из приведенного правила вытекает, что на доверенности, связанной с распоряжением имущественными ценностями, если она исходит от хозяйственного товарищества

или общества либо кооператива, общественной или религиозной организации, достаточно одной подписи.

Доверенность по общему правилу подписывается руководителем. Действительной является, однако, доверенность, подписанная и любым другим лицом, если оно наделено соответствующими полномочиями учредительным документом организации. В этом также выражается одна из новелл ГК.

### **Срок доверенности**

Статья 186 ГК устанавливает предельный срок доверенности, который составляет три года. Доверенность, выданная на больший срок, будет действительна только в течение трех лет. Отсутствие срока в доверенности не влечет за собой утраты доверенностью юридической силы. Такая доверенность действует один год. Однако со сроком связано другое, уже абсолютно обязательное требование, нарушение которого влечет ничтожность доверенности: наличие даты ее выдачи.

Из приведенного общего правила о предельном сроке сделано исключение для доверенностей, выдаваемых с целью совершения действий за границей. Если такая доверенность не содержит указания на срок ее действия, то, будучи удостоверена нотариусом, она действует неограниченное время вплоть до ее отмены представляемым.

### **Передоверие**

Комментируемая статья ГК (187) воспроизводит ст. 68 Кодекса 1964 года. Общее правило, относящееся ко всем случаям выдачи доверенности, состоит в признании необходимым личного исполнения представителем предусмотренных в ней действий. По указанной причине передать другому совершение соответствующих действий на основе выдаваемой для этой цели доверенности (передоверие) возможно только при наличии одной из двух предпосылок: либо в самой доверенности предусмотрено право передоверия (примером могут служить доверенности, обычно выдаваемые руководителям филиала или представительства), либо представитель вынужден силой обстоятельств передоверить исполнение поручения для охраны интересов представляемого (например, из-за болезни, введения военного положения на соответствующей территории и т. п.).

Независимо от того, получил ли представитель соответствующие полномочия заранее или действовал по собственной инициативе, он обязан поставить в известность о состоявшемся передоверии представляемого, сообщив ему необходимые сведения о том, кому передано полномочие. Имеются в виду не только место жительства и прочие данные, необходимые для установления связи между представляемым и новым представителем, но и такие сведения, которые характеризуют профессиональные и другие качества нового представителя. Комментируемая статья возлагает на первоначального представителя, нарушившего указанную обязанность, ответственность за нового представителя "как за свои действия". Введение указанной ответственности связано с тем, что представляемый с учетом полученных от представителя данных о лице, которому передоверено совершение соответ-

ствующих действий, определяет, заслуживает ли доверия этот последний. В противном случае он может прекратить действие доверенности, выданной лицу, осуществившему передоверие. Таким образом, в виде общего правила ответственность представителя за лицо, которому он передал полномочия, выступает как разновидность "ответственности за ненадлежащий выбор".

Передоверие осуществляется путем выдачи доверенности первоначальным представителем новому представителю. К такой доверенности предъявляются два требования: во-первых, она должна быть нотариально удостоверена во всех случаях — даже тогда, когда первоначальная доверенность была совершена в простой письменной форме (исключение составляют доверенности на получение заработной платы и осуществление других действий, предусмотренных в п. 4 ст. 185 ГК), и, во-вторых, поскольку полномочия лица, которому передоверено совершение действий, производны от полномочий первоначального представителя, доверенность, выданная при передоверии, не может выходить за рамки существующих в первоначальной доверенности ограничений, включая срок ее действия. В данном случае руководствуются общим для всего гражданского права принципом: "никто не может передать другому больше прав, чем он сам имеет".

Доверенность, выданная в подтверждение передоверия, может охватывать все или только часть действий, порученных первоначальному представителю.

### **Прекращение доверенности и его последствия**

Статьи 188 и 189 ГК, посвященные основаниям и последствиям прекращения доверенности, воспроизводят соответственно ст. 69 и 70 Кодекса 1964 года. В основе доверенности лежат личные отношения сторон. По этой причине доверенность признается автоматически прекращенной в случае смерти, признания недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим представителя или представляемого. Прекращается доверенность соответственно и в случае прекращения юридического лица — представителя или представляемого. По этой причине правопреемники (наследник либо организация, к которой перешли права и обязанности представляемого — реорганизованного юридического лица) должны с согласия представителя выдать ему новую доверенность.

Особый, доверительный характер складывающихся между представителем и представляемым отношений проявляется и в том, что каждый из них вправе в любое время отменить доверенность или передоверие и соответственно отказаться от них. Поскольку указанное положение имеет конституирующее значение для доверенности, ГК предусматривает, что соглашение об отказе от права прекращения доверенности или передоверия признается ничтожным.

Еще одно основание прекращения доверенности связано с ее срочным характером. С истечением срока доверенности она прекращается, а значит, при необходимости с согласия сторон должна быть выдана новая доверенность. Наконец, необходимо иметь в виду, что прекращение доверенности автоматически влечет за собой прекращение передоверия.

Статья 189 содержит определенные гарантии для представителя и третьих лиц на случай отмены доверенности представляемым. Эти гарантии со-

стоят в том, что представляемый обязан поставить в известность представителя и третье лицо, для представительства перед которыми выдана доверенность, о состоявшейся отмене. Указанная обязанность лежит и на правопреемниках представляемого в случае его смерти (реорганизации юридического лица).

Правовые последствия прекращения доверенности наступают в момент, когда представитель узнал или должен был узнать о прекращении доверенности. Поэтому права и обязанности, возникшие до соответствующего момента, сохраняют значение для представителя и его правопреемников. Это значит, что, если, например, представляемый умер 10 декабря, а представитель узнал о его смерти только 15 декабря, сделка, заключенная в период между 10 и 15 декабря, все-таки признается действительной, следовательно, способной породить соответствующие права и обязанности у наследников. Заключенная после отмены доверенности сделка может быть оспорена представляемым (его правопреемниками). Для этого им надо доказать, что третье лицо в момент совершения сделки знало или должно было знать о состоявшейся отмене доверенности.

На представителя возлагается обязанность немедленно возвратить доверенность представляемому. Эта обязанность выражается в совершении юридических, а не фактических действий. По данной причине уничтожение доверенности представителем приравнивается к ее возврату представляемому.

## **Подраздел 5. Сроки. Исковая давность**

### **ГЛАВА 11. ИСЧИСЛЕНИЕ СРОКОВ (ст. 190—194)**

#### **Общие положения**

Комментируемая глава в целом воспроизводит с небольшими изменениями гл. 5 ГК 1964 года. Она посвящена различным техническим вопросам, связанным с порядком определения сроков в сделке и времени их истечения.

Понятие "срок" имеет двоякое значение. Так называют либо определенный период времени, либо определенный момент. В гражданском праве соответствующее понятие используется и в том и в другом смысле. Например, для договора на снабжение электрической энергией, теплом или газом срок — определенный период, а для договора, заключенного пассажиром с органом транспорта, — определенный момент (момент отправки).

Со сроком обычно связано возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения. Вместе с тем срок может представлять собой время, в течение которого правоотношение действует (договор аренды, заключенный на определенное количество лет), время, в пределах которого может быть осуществлено право лица (гарантийный срок), или возмож-

ность защитить нарушенное или оспоренное право в суде (имеются в виду сроки исковой давности).

Статья 190 ГК устанавливает порядок определения срока в сделке. Одним из источников для этого признаются специальные законы, в частности транспортные кодексы. Можно указать также на посвященные различным ситуациям статьи ГК: 63, 196, 197, 223, 224, 225, 228, 230, 234, 238, 250, 279, 284, 314, 315, 429, 433, 445, 448, 452, 453 и др. Срок может быть предусмотрен, кроме закона, и иными правовыми актами (например, действующим Уставом автомобильного транспорта РСФСР, утвержденным Советом Министров РСФСР 8 января 1969 года).

Наиболее распространенный случай — указание срока лицами, совершающими сделку: срок оплаты, предусмотренный в векселе, сроки полномочий, которые указаны в доверенности лица, либо содержащиеся в предварительном договоре сроки заключения основного договора, сроки исполнения обязательств сторонами в договорах купли-продажи (поставки), подряда, подряда на капитальное строительство и т. п.

Статья 190 допускает также установление срока судом. Прямое указание на подобный случай содержится, в частности, в ст. 42 ГК. Вместе с тем всегда, когда Кодекс предоставляет суду возможность осуществления определенного права лицом (см. ст. 241, 242 и др.), остается место для конкретизации соответствующего права путем указания определенных сроков для возникновения права, его прекращения и др.

Специальная норма ст. 314 расширяет применительно к обязательственным правоотношениям круг источников определения сроков. Речь прежде всего идет о том, что при отсутствии условия о сроке исполнения и условий, позволяющих определить этот срок, обязательство должно быть исполнено "в разумный срок после возникновения обязательства". Естественно, что в конечном счете оценку правильности определения сторонами "разумного срока" даст суд. Допускается установление срока исполнения моментом востребования. Та же ст. 314 ГК упоминает в числе источников определения срока обычаи делового оборота, которые, как следует из ст. 5, применяются, если это не противоречит обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договора. Наконец, та же статья допускает определение срока, исходя из существа обязательства (например, заключение договора о приобретении зерна для весеннего посева предполагает его отгрузку по крайней мере до начала сева).

Срок устанавливается путем указания календарной даты или истечения периода времени, исчисляемого годами, месяцами, днями или часами.

Допускается установление срока с помощью указания на событие, то есть не зависящее от лица (лиц) обстоятельство. В данном случае к событию предъявляется и еще одно требование: имеется в виду обстоятельство, которое неизбежно должно произойти. Примером может служить обязательное страхование на случай смерти.

Если же речь идет об обстоятельстве, наступление которого только предполагается, сделка превращается в условную.

## Правила исчисления сроков

Кодекс (ст. 191—194) ставит целью установление единого порядка исчисления сроков применительно главным образом к случаям, когда они выражаются определенным периодом. Для таких случаев предусматривается начало течения срока и его конец.

Статья 191 ГК указывает, что течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий после наступления календарной даты или соответствующего события день. Так, если началом срока признано 1 января, отсчет времени начнется 2 января.

Установлены особые правила для определения момента истечения срока, выраженного в годах, месяцах, кварталах, полумесяцах и неделях (ст. 192). Так, годичный срок истекает в соответствующем месяце и числе последнего года. Например, если 30 марта 1994 года началось исчисление трехлетнего срока, то последним его днем считается 30 марта 1997 года.

Месячный срок признается истекшим в соответствующем числе последнего месяца. Таким образом, срок в один месяц, начавшийся 30 апреля, будет считаться истекшим 30 мая. То же правило применяется к срокам в полгода и квартал, при этом квартал признается равным трем месяцам, а его порядковый номер начинается с начала года (то есть начало первого квартала 1 января).

Возможны случаи, когда месяц, на который падает окончание срока, не имеет соответствующего числа. Тогда действует правило, в силу которого срок признается истекшим в последний день этого месяца. Так, с учетом того, что в марте 31 день, а в апреле 30 дней, месячный срок, начатый 31 марта, завершится 30 апреля.

Срок, исчисляемый неделями, считается истекшим в последний день последней недели. Таким образом, недельный срок, начавшийся в среду, признается истекшим в среду следующей недели.

Правила об исчислении срока, обозначенного в днях, относятся и к недельным срокам с тем, что двухнедельный срок считается равным 15 дням.

Если срок составляет полгода, применяются правила, определяющие порядок исчисления месячных сроков.

Кодекс (ст. 193, 194) особо выделяет две ситуации, охватывающие сроки, выраженные не только периодом времени, но и определенной датой.

Первая имеет место в случаях, когда соответствующая дата или последний день периода падают на нерабочий день, например воскресенье. Тогда срок признается наступившим или соответственно истекшим в ближайший рабочий день (в приведенном примере — в понедельник).

Вторая ситуация связана с порядком совершения действий в последний день срока. Речь идет о том, что обязательство признается выполненным в срок, если это произошло до 24 часов соответствующего дня. В данном случае имеются в виду физические лица, а также организации с круглосуточной работой (особо выделяют организации связи, которые принимают письменные извещения и заявления круглосуточно). Если организация имеет ограниченное время работы (например, до 18 часов), срок считается истекшим с момента завершения последнего часа работы организации.

## ГЛАВА 12. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ (ст. 195—208)

### Общие положения

Статья 195, которой не было ни в ГК 1964 года, ни в Основах, раскрывает сущность исковой давности. Одинаково понимаемая во все времена и во всех странах, исковая давность представляет собой "срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено". Имеется в виду, что по истечении соответствующего срока потерпевшая сторона лишается возможности требовать в суде защиты нарушенного права.

Вводя правила об исковой давности, законодатель ставит целью стимулировать сторону к тому, чтобы не затягивать осуществление принадлежащих ей прав, а в случаях нарушения — обращение — в суд за защитой. Тем самым установление правил об исковой давности призвано содействовать устойчивости и определенности гражданского оборота. В их введении непосредственно заинтересован неисправный должник, поскольку благодаря исковой давности он получает уверенность в том, что за пределами установленных сроков нарушенное им право уже не сможет быть защищено кредитором.

Исковая давность выражается в установлении временных пределов для защиты нарушенного права в суде. Соответственно пропуск срока исковой давности служит сам по себе достаточным основанием для вынесения судом решения об отказе в иске (п. 2 ст. 199 ГК). Пропуск срока исковой давности вместе с тем не оказывает влияния на действительность защищаемого права. Принадлежащее лицу право существует не только в пределах сроков исковой давности, но и после их истечения. Следовательно, если фирма-должник перечислила фирме-кредитору долг, она не может впоследствии требовать уплаченное обратно, ссылаясь на то, что к моменту платежа срок уже прошел, поскольку ее долг как таковой сохраняется. Все дело лишь в том, что должника уже нельзя заставить с помощью суда исполнить свой долг (ст. 206 ГК).

Указанный признак позволяет отличить сроки исковой давности от пресекательных (иначе — преклюзивных) сроков. Суть этих последних состоит в установлении пределов существования самого нарушенного права. Например, п. 4 ст. 367 ГК устанавливает, что если кто-либо поручится за должника (чаще всего это бывает в случаях, когда страховая фирма принимает на себя ручательство перед банком, выдавшим ссуду, за своевременный ее возврат заемщиком), то при невыполнении обязательства должником, требования к поручителю могут быть заявлены кредитором (в данном случае банком) только в пределах одного года (если срок не был установлен), и в некоторых других случаях — двух лет со дня заключения договора (срока исполнения обязательства). После истечения срока действия основного обязательства "умирает" само право кредитора по отношению к поручителю. А это означает, что, если поручитель, несмотря на пропуск указанного срока, по требованию кредитора погасит долг неисправного должника, он может взыскать с банка уплаченную сумму обратно. Это объясняется тем, что право требования по отношению к поручителю в момент уплаты уже не существовало, а значит, поручитель "платил недолжное".



Такие же пресекательные сроки установлены и в некоторых других случаях. В качестве примера можно указать на сроки, предусмотренные для предъявления претензий кредитором наследодателя к его наследникам (ст. 554 Кодекса 1964 года), для принятия наследником наследства (ст. 546 того же Кодекса), для обращения муниципального органа в суд с требованием о признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь (п. 3 ст. 225), для заявления претензий собственником к лицу, которое взяло на содержание безнадзорное животное (п. 1 ст. 231), для заявления собственником утраченной вещи претензий к тому, кто ее нашел (п. 1 ст. 228).

В соответствии с Кодексом 1964 года в обязанность суда входило применение исковой давности независимо от того, ссылается ответчик на это обстоятельство или нет. Однако уже Основы (п. 1 ст. 43), а теперь и ГК (п. 2 ст. 199) закрепили иной принцип, совпадающий с Конвенцией об исковой давности в международной купле-продаже товаров: исковая давность может применяться только по требованию стороны в споре. При этом необходимо, чтобы такое требование последовало до вынесения судом решения. Следовательно, если ответчик при рассмотрении спора судом первой инстанции соответствующего заявления не сделал, он не вправе в жалобе на вынесенное решение ссылаться на то, что суд удовлетворил требование истца, несмотря на пропуск срока исковой давности. Указанная новелла нашла отражение в Положении о бухгалтерском учете и отчетности в Российской Федерации, утвержденном 26 декабря 1993 года<sup>1</sup>. В нем предусмотрено, что дебиторская задолженность, по которой истек срок исковой давности, вместе с другими нереальными для взыскания долгами списывается по решению руководителя организации и относится соответственно на счет средств резерва сомнительных долгов, а при определенных условиях — на финансовые результаты организации.

Пропуск срока исковой давности не влияет на судьбу не только самого нарушенного права (так называемого "права на иск в материальном смысле"), но и на возможность обращения в суд для его защиты ("права на иск в процессуальном смысле").

Комментируемая глава определяет правовое значение исковой давности, сроки исковой давности, а также порядок их исчисления. Эти вопросы регулируются наряду с Кодексом и в некоторых других законах. Нормы об исковой давности, включенные в эти законы, как и в сам Кодекс, носят императивный характер. Это обстоятельство подчеркнуто и в Кодексе 1964 года и в ГК. Имеется в виду ст. 198 ГК, исключая возможность изменения сроков исковой давности и порядка их исчисления соглашением сторон. Особо отмечено, что Кодексом и иными законами устанавливаются основания приостановления и перерыва течения сроков исковой давности.

С точки зрения ГК лишены юридической силы соглашения сторон, изменяющие не только указанную в ГК и иных законах продолжительность сроков исковой давности, но и момент начала их течения, последствия истечения сроков исковой давности и др.

Таким же недействительным следует признать и соглашение сторон либо одностороннее заявление одной из них о том, что они не будут в случаях

---

<sup>1</sup> Экономика и жизнь, 1994, № 10, с. 22.

спора использовать в качестве возражения ссылку на пропуск срока исковой давности. Этот вывод следует из п. 2 ст. 9, который признает, что отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав, а значит, и права использовать такое возражение, как пропуск срока исковой давности, не влечет их прекращения. Юридическую силу имеет только отсутствие соответствующего заявления ответчика о необходимости применения правил об исковой давности, о котором шла речь выше.

После принятия ГК сохраняет свое значение содержащееся в постановлении Высшего арбитражного суда РФ № 23 от 22 декабря 1992 года<sup>1</sup> указание на то, что "в качестве заявления стороны о применении срока исковой давности арбитражным судом могут рассматриваться отказ ответчика от удовлетворения требований истца по мотивам пропуска срока исковой давности, заявленный в отзыве на исковое заявление, направленном в арбитражный суд, или соответствующее заявление, сделанное стороной в заседании арбитражного суда до принятия им решения. В случаях, если законодательством предусмотрена обязанность сторон до обращения в арбитражный суд принять меры к непосредственному (претензионному) урегулированию спора, в качестве такого заявления стороны арбитражным судом может рассматриваться отказ от удовлетворения требования по мотивам пропуска срока исковой давности, заявленный стороной в ответе на претензию" (п. 11).

В виде общего правила пропуск срока исковой давности может повлечь за собой утрату потерпевшей стороной возможности использовать любые способы защиты, как поименованные в ст. 12, так и дополнительно предусмотренные в законе. Иное, то есть невозможность применения правил об исковой давности, относящихся к отдельным способам защиты, а равно к отдельным видам требований (например, о пресечении определенных действий, нарушающих право), также должно быть предусмотрено в самом ГК либо в другом законе.

Сохраняет свое значение и другое содержащееся в том же постановлении Высшего арбитражного суда указание: "В связи с тем, что гражданское законодательство рассматривает признание недействительным не соответствующего законодательству ненормативного акта государственного органа в качестве способа защиты гражданских прав, следует исходить из того, что к указанным правоотношениям применяется общий срок исковой давности" (п. 9)<sup>2</sup>. Это указание должно быть теперь отнесено в равной мере и к актам органов местного самоуправления.

### **Сроки исковой давности**

Так же, как и Основы, ГК (ст. 196), в отличие от Кодекса 1964 года, устанавливает единый общий срок исковой давности — три года (в Кодексе 1964 года кроме общего срока такой же продолжительности существовал еще один общий, но распространявшийся лишь на государственные, кооперативные и иные общественные организации годичный срок). ГК (ст. 197) предусматривает возможность установления помимо общего спе-

---

<sup>1</sup> Хозяйство и право, 1993, № 3, с. 85.

<sup>2</sup> Хозяйство и право, 1993, № 3, с. 84—65.

циальных сроков. При этом если Кодекс 1964 года, а также Основы допускали только более короткие, чем общие, специальные сроки, ГК (п. 1 ст. 197) считает возможным предусмотреть в Кодексе и в других законах как более короткие специальные сроки, так и более длительные по сравнению с общими. Примером может служить ст. 181, которая устанавливает для признания сделок ничтожными более длительный срок (10 лет), а для признания сделок оспоримыми — более короткий (1 год).

В отличие от Кодекса 1964 года в ГК отсутствует перечень сокращенных сроков исковой давности. Он заменен общей отсылкой к законам, предусматривающим такие специальные сроки.

Сохраняют, однако, свое действие нормы о сокращенных сроках исковой давности, содержащиеся во второй, неотмененной части Кодекса 1964 года. Они касаются предъявления различных требований, в том числе и о взыскании неустойки. Примером может служить ст. 262 Кодекса 1964 года, которая устанавливает без каких-либо исключений шестимесячный срок давности дня всех исков, вытекающих из поставки продукции ненадлежащего качества. Аналогичные указания содержатся в ст. 249 того же Кодекса и ст. 94 Основ (в первой из них речь идет об исках по поводу недостатков проданной вещи, а во второй — по поводу отступлений подрядчика от условий договора, ухудшивших работу, или иных недостатков в работе). Кроме того в ст. 94 Основ установлен более длительный срок для требований о недостатках, которые не могли быть обнаружены при обычных способах принятия работы (один год со дня принятия работы).

Сокращенные сроки установлены, в частности, для требований из договора перевозки. В соответствии со ст. 384 Кодекса 1964 года до предъявления иска необходимо направить перевозчику претензию, для чего установлен срок в 45 дней — для уплаты штрафов и премий и шесть месяцев — для остальных требований. Перевозчик обязан удовлетворить требования или сообщить о своем отказе в течение трех месяцев; в отношении требований, относящихся к перевозкам, осуществляемым разными видами транспорта по одному документу (имеются в виду так называемые смешанные перевозки), — шести месяцев, а требований об уплате штрафов — 45 дней. С момента отклонения претензии, а при отсутствии ответа — истечения указанных сроков начинает течь срок исковой давности, который составляет два месяца.

Во всех случаях, когда иск предъявляет сам перевозчик (к отправителям, получателям или к пассажирам), срок исковой давности равен шести месяцам.

Для международных перевозок (перевозок в заграничном сообщении) срок устанавливается в соответствующем транспортном уставе или кодексе (так, в частности, по ст. 130 Воздушного кодекса срок давности по международной воздушной перевозке составляет два года). Сроки давности установлены и в международных договорах. При этом в соответствии со ст. 7 ГК последние пользуются приоритетом. В качестве примера можно отметить, что в силу ст. 29 Варшавской конвенции 1929 года об унификации некоторых правил, касающихся международных воздушных перевозок, срок исковой давности равен двум годам с момента остановки перевозки; по ст. 32 Женевской конвенции 1956 года о договоре международной железнодорожной перевозки грузов — одному году, а в случае злоумышленного по-

ступка или вины, приравняваемой к злоумышленному поступку, — трем годам.

Для специальных сроков установлен тот же режим, что и для общих. Это относится, в частности, к возможности их перерыва, приостановления течения, а также последствиям истечения (ст. 195, 198—207 ГК).

Вводный закон (ст. 10) предусмотрел, что установленные ГК сроки исковой давности применяются только к искам, сроки предъявления которых, предусмотренные ранее действовавшим законодательством, к моменту вступления ГК в силу еще не истекли. Поэтому если, например, речь идет о взыскании неустойки, для которой ранее действовал шестимесячный срок, а теперь установлен трехлетний, то в отношении требования, возникшего до 1 июля, срок исковой давности будет признан истекшим, а если требование возникло после этой даты, хотя бы и до 1 января 1995 года, срок исковой давности истечет только через три года. Исключение из этого правила сделано в отношении сокращенного годовичного срока для оспаривания сделки. Этот сокращенный срок действует только в случаях, когда право на предъявление соответствующего требования возникло до 1 января 1995 года. Если же такое право возникло после 1 января 1995 года, руководствуются трехлетним сроком давности.

### **Срок исковой давности при перемене лиц в обязательстве**

Статья 201 ГК предусматривает, что перемена лиц в обязательстве не влечет изменений ни срока исковой давности, ни порядка его исчисления. Эта статья относится в равной мере к обоим вариантам перемены лиц: и к переходу прав кредитора к другому лицу, и к переводу долга. Имеется, в частности, в виду ситуация, при которой еще до перехода требований или перевода долга произошло нарушение обязательства, о котором первоначальный кредитор или соответственно кредитор первоначального должника узнал или должен был узнать. Иначе говоря, срок исковой давности к моменту перемены уже начал течь. Из комментируемой статьи следует, что по отношению к новому кредитору и по требованию к новому должнику срок исковой давности следует уменьшить на время, прошедшее до состоявшейся перемены лиц.

Указанное последствие в равной мере относится и к случаям универсального правопреемства (в форме реорганизации юридического лица или наследования имущества гражданина), а равно правопреемства сингулярного (правопреемства только в правах или только в некоторых обязанностях). Ссылка в комментируемой норме на сохранение не только сроков, но и порядка является новеллой ГК.

### **Начало течения срока исковой давности**

Статья 200 ГК исходит из так называемого субъективного способа определения начала течения исковой давности. В отличие от Конвенции об исковой давности в международной купле-продаже (ст. 10), в силу которой право на иск, вытекающее из нарушения договора, считается возникшим в день, когда имело место такое нарушение, ГК вслед за Кодексом 1964 года предусмотрел, что исковая давность начинает течь с момента, когда лицо

узнало или должно было узнать о допущенном нарушении (п. 1 ст. 200). Так, если фирма-покупатель начинает необоснованно пользоваться средствами своего контрагента с 1 февраля, а продавец узнал об этом только 5 февраля, срок исковой давности начинается с этой последней даты (при применении Конвенции течение исковой давности началось бы с 1 февраля). Исключения из этого правила могут быть в силу комментируемой статьи установлены Кодексом или иным законом. Так, в частности, для обязательств с определенным сроком п. 2 ст. 200 предусматривает, что течение исковой давности начинается с момента окончания срока. Другое правило действует в отношении обязательства, срок исполнения которого не определен либо определен моментом востребования. В таком случае течение исковой давности начинается с того момента, когда у кредитора возникает право требования исполнения обязательства (см. ст. 314). При этом, если должнику предоставляется семидневный льготный срок для исполнения соответствующего требования, исковая давность начинает течь с момента истечения этого срока.

В соответствии с сохранившей свое действие ст. 384 Кодекса 1964 года срок исковой давности по искам к перевозкам, как уже отмечалось, начнет течь с момента отклонения претензии или безрезультатного истечения установленных сроков, а по спорам, связанным с перевозками в международном сообщении, — с момента, определенного в транспортных уставах (кодексах). Так, на морском транспорте эти сроки начинают исчисляться по взысканию недобора платежей — со дня выдачи груза, а в остальных случаях — со дня наступления события, послужившего основанием для предъявления иска (ст. 303 КТМ). На речном транспорте: по требованиям о взыскании недоборов провозных платежей — со дня выдачи груза, по взысканию штрафов за непредъявление грузов, плотов и судов к перевозке и буксировке — по окончании пятидневного срока, установленного для уплаты этих сумм, а в остальных случаях — со дня наступления события, послужившего основанием для предъявления иска (ст. 227 Устава внутреннего водного транспорта). На железнодорожном транспорте при взыскании штрафа за невыполнение плана перевозок исковая давность начинает течь с момента окончания пятидневного срока, установленного для уплаты штрафа, а в остальных случаях — со дня наступления события, послужившего основанием для предъявления иска (ст. 178 УЖД). На воздушном транспорте: иски к пассажирам, отправителям или получателям, вытекающие из воздушной перевозки, предъявляются перевозчиком в течение шести месяцев со дня наступления события, послужившего основанием для предъявления иска (ст. 112 ВК).

В отношении перечисленных в нем самом случаев применения сокращенных сроков Кодекс 1964 года обычно указывает и момент начала истечения такого срока. Так, в силу ст. 249 этот момент определяется днем предъявления претензии, а если она не была заявлена или время ее заявления установить невозможно — днем истечения сроков, предусмотренных для предъявления претензий, ст. 262 — днем обнаружения покупателем в установленном порядке недостатков в поставленной ему продукции, ст. 365 — днем принятия работы заказчиком.

## Приостановление течения срока исковой давности

Статья 202 Кодекса предусматривает определенные периоды, на протяжении которых в силу различных обстоятельств, вызывающих невозможность либо особые трудности для потерпевшей стороны защитить свое право, течение сроков исковой давности приостанавливается. В комментируемой статье (п. 1) содержится исчерпывающий перечень таких обстоятельств. Сюда относятся случаи, когда, во-первых, предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство — непреодолимая сила (имеются в виду явления стихийного характера, военные действия, забастовки и т. п.); во-вторых, одна из сторон — истец или ответчик — находится в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение; в-третьих, на основании закона Правительством Российской Федерации установлена отсрочка исполнения — мораторий (например, Указом Президента РФ установлен продолжительностью в три года мораторий на экспорт противопехотных мин<sup>1</sup>; или другой пример: в соответствии с п. 3 ст. 12 Закона о банкротстве на период проведения внешнего управления имуществом должника вводится мораторий на удовлетворение требований кредиторов к должнику); в-четвертых, приостановлено действие закона или иного правового акта (примером может служить приостановление Верховным Советом РФ на 1993 год действия п. 3 ст. 30 Закона "О собственности в РСФСР", в силу которой государство должно было нести ответственность за ущерб, нанесенный собственнику преступлением<sup>2</sup>; со вступлением в силу ГК указанная статья вместе со всем Законом о собственности перестала действовать).

Из ст. 198 вытекает возможность установления в Кодексе, ином законе и других оснований для приостановления срока исковой давности. Таким образом, в частности, сохраняют свое действие ст. 304 и 307 КТМ (первая из них предусматривает приостановление срока исковой давности по требованиям к перевозчику на время до получения ответа на претензию или истечения срока, установленного для ответа на претензию, а вторая — по требованиям, в которых исчисление суммы иска зависит от расчетов по общей аварии, — на время со дня вынесения диспашером постановления о наличии общей аварии и до дня получения диспаши заинтересованным лицом).

При приостановлении с момента прекращения обстоятельства, которое его вызвало, исковая давность течет на оставшийся период, но только при условии, если само это обстоятельство возникло или продолжало существовать в последние шесть месяцев срока давности, а при сроке меньше шести месяцев — в течение срока давности (п. 3 ст. 202 ГК). С момента прекращения действия обстоятельства, вызвавшего приостановление, течение срока продолжается. При этом оставшаяся часть срока удлинится до 6 месяцев (в случаях, когда сам срок исковой давности составляет 6 месяцев или менее, соответствующее время удлинится до срока давности).

Таким образом, если до начала перевода воинской части на военное положение прошло с момента истечения срока исковой давности два с поло-

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 31, ст. 3250.

<sup>2</sup> Имеются в виду ст. 25 Закона "О республиканском бюджете Российской Федерации на 1993 год", а также Указ Президента РФ от 22 декабря 1993 года № 2270 // Ведомости РФ, 1993, № 22 ст. 794; Собрание актов РФ, 1993, № 52, ст. 5076.

виной года, то после перевода этой же части вновь на мирное положение оставшийся срок исковой давности, составляющий пять месяцев, будет увеличен до шести месяцев.

### **Перерыв течения срока исковой давности**

Перерыв означает, что течение срока исковой давности при определенных обстоятельствах прерывается и после того, как действие, вызвавшее перерыв, прекратится, она снова течет, но в отличие от приостановления уже с самого начала. Соответственно время до перерыва в расчет не принимается. Кодекс (ст. 203) предусматривает два обстоятельства, вызывающих перерыв. Первое — предъявление иска, при этом непременно в установленном порядке (то есть с соблюдением правил о подведомственности и подсудности, надлежащих сторонах в споре, претензионных сроках и др.).

Второе — совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. Действия, о которых идет речь, могут иметь различный характер. В одних случаях это сообщение: "признаю долг". В других — совершение конклюдентных, то есть позволяющих судить о признании, действий. Один из возможных вариантов — уплата части долга. Таким образом, если полученный кредит своевременно не возвращен, исковая давность начинает течь с момента наступления срока его возврата. Но если должник уплатит часть долга (при этом размер ее роли не играет), то с момента уплаты исковая давность начинает течь заново.

Следует обратить внимание на принципиальную новеллу ГК. Кодекс 1964 года допускал перерыв в течении срока исковой давности только при условии, если хотя бы одной из сторон в споре, то есть истцом или ответчиком, выступал гражданин. Тем самым в отношении между организациями перерыв мог наступать только в случаях предъявления иска. Теперь это ограничение снято, а следовательно, правило о перерыве и приостановлении расширило свое действие и на отношения юридических лиц.

### **Течение срока исковой давности в случае оставления иска без рассмотрения**

В случаях, предусмотренных процессуальным законодательством (ст. 221 ГПК и ст. 105 АПК), суд оставляет поданное ему заявление без рассмотрения (в частности, он поступает таким образом при несоблюдении установленного претензионного порядка либо если в производстве суда имеется дело о споре между теми же сторонами о том же предмете и по тем же основаниям). В этих случаях выносится определение, устанавливающее, как устранить недостатки, препятствующие рассмотрению дела. Указанное определение служит основанием для приостановления течения срока исковой давности. Это означает, что после вынесения определения, о котором идет речь, исковая давность течет на оставшийся срок (ст. 204 ГК).

Особо выделено оставление без рассмотрения иска, предъявленного в уголовном деле. В данной ситуации начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности приостанавливается до момента вступления в законную силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения. При

этом подчеркнуто, что, если оставшаяся часть меньше шести месяцев, она удлиняется до шести месяцев.

Особенности приостановления срока исковой давности в обстоятельствах, охватываемых ст. 204, состоят в том, что в отличие от приостановления по ст. 202 ГК продолжительность срока исковой давности, прошедшего до возникновения обстоятельства, вызвавшего приостановление, значения в этом случае не имеет.

### **Восстановление срока исковой давности**

Под восстановлением подразумеваются действия суда, который, несмотря на пропуск срока исковой давности, считает необходимым защитить нарушенное право. Для этого суд должен признать причины пропуска срока исковой давности уважительными.

ГК, в отличие от Кодекса 1964 года, допускает восстановление срока исковой давности только в тех случаях, когда нарушенное право принадлежит гражданину.

Поскольку в ст. 205 ГК какие-либо оговорки на этот счет отсутствуют, следует признать, что право суда восстановить сроки исковой давности относится ко всем гражданам, включая граждан-предпринимателей. Соответственно восстановление пропущенных сроков исковой давности должно считаться исключенным лишь для юридических лиц.

ГК содержит и еще две новеллы. Так, теперь восстановление сроков исковой давности возможно в случаях, когда причины их пропуска имели место в последние шесть месяцев срока давности (если срок исковой давности равен или менее шести месяцев, то в течение этого срока). Кроме того, Кодекс впервые привел примерный перечень оснований, которые могут считаться достаточными для восстановления срока исковой давности: тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и другие связанные с личностью обстоятельства.

### **Применение исковой давности к дополнительным требованиям**

Статья 207 ГК называет в качестве примера дополнительных требований, на которые она распространяется, неустойку, залог, поручительство. В этот перечень следует включить также еще два способа обеспечения исполнения обязательств из числа указанных в ст. 329: удержание имущества должника и задаток. Особенность всех пяти дополнительных способов обеспечения составляет то, что они связаны единой судьбой с основным обязательством: прекращение этого последнего означает автоматическое прекращение обязательства дополнительного. Единственное исключение составляет шестой из перечисленных в той же ст. 329 способов — банковская гарантия. Складывающееся при этом обязательство хотя и связано с основным, но обладает самостоятельной судьбой. В этой связи истечение срока исковой давности по основному обязательству не оказывает никакого влияния на требование, основанное на самой банковской гарантии.



## **Требования, на которые исковая давность не распространяется**

Статья 208 в основном охватывает тот же круг требований, который сохранился в Кодексе 1964 года (ст. 90) и Основах (п. 2 ст. 43). Имеются в виду требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ (кроме случаев, предусмотренных законом), требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов, а также требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина.

Включение требования о защите нематериальных благ связано с тем, что они по общему правилу не ограничены во времени и их нарушение продолжается непрерывно.

Незамкнутый перечень личных неимущественных прав и иных нематериальных благ содержится в ст. 150 ГК. Она особо выделяет жизнь и здоровье, достоинство личности, честь и доброе имя, деловую репутацию, неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, право свободного передвижения, выбор места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона.

Правило о нераспространении исковой давности на требования к банку подразумевает требования любых вкладчиков, адресованные любым банкам и относящиеся к любым вкладам. Основная причина, в силу которой соответствующие требования отнесены к числу не охватываемых исковой давностью, состоит в их бессрочном характере. Это дает основание распространительно толковать комментируемую норму, имея в виду под банками иные кредитные учреждения, выполняющие в силу ст. 1 Закона о банках отдельные банковские функции.

Так же, как и Основы (ст. 43), ст. 208 ГК предусматривает, что требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение вреда, удовлетворяются в пределах срока давности, то есть трех лет, предшествовавших предъявлению иска. Имеется в виду, что, если право требовать возмещения возникло в 1991 году, а иск предъявлен в марте 1995 года, он будет удовлетворен частично: начиная с платежей за февраль 1992 года.

Последние по счету требования из числа не охватываемых исковой давностью составляют негативные иски — требования собственника или владельца имущества, направленные на устранение всяких нарушений его права, хотя эти нарушения и не были соединены с лишением владения (например, выстроена стена, заслоняющая витрину принадлежащего арендатору магазина). В данном случае, как и в большинстве других, предусмотренных в ст. 208 ГК, также имеет место длящееся непрерывно нарушение, что и служит основанием для нераспространения на возникшее из него требование исковой давности. Этот последний случай нераспространения исковой давности является новеллой ГК.

## РАЗДЕЛ II.

# ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

### ГЛАВА 13. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ (ст. 209—217)

#### Понятие и содержание права собственности

Право собственности представляет собой наиболее широкое по содержанию вещное право, которое дает возможность своему обладателю-собственнику и только ему определять содержание и направления использования принадлежащего ему имущества, осуществляя над ним полное "хозяйственное господство". В п. 1 ст. 209 ГК правомочия собственника раскрываются с помощью традиционной для русского гражданского права "триады" правомочий: владения, пользования и распоряжения, охватывающих в своей совокупности все возможности собственника.

Под правомочием владения понимается основанная на законе (юридически обеспеченная) возможность иметь у себя данное имущество, содержать его в своем хозяйстве (фактически обладать им, числить на своем балансе и т. п.). Правомочие пользования представляет собой основанную на законе возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления. Оно тесно связано с правомочием владения, ибо по общему правилу можно пользоваться имуществом, только фактически владея им. Правомочие распоряжения означает аналогичную возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение и т. д.).

У собственника одновременно концентрируются все три названных правомочия. Но порознь, а иногда и все вместе они могут принадлежать и не собственнику, а иному законному (титульному, то есть опирающемуся на определенное юридическое основание — титул) владельцу имущества, например арендатору. Последний не только владеет и пользуется имуществом собственника-арендодателя по договору с ним, но и вправе с его согласия сдать имущество в поднаем (субаренду) другому лицу, внести в имущество улучшения, следовательно, в известных рамках распорядиться им. Итак, сама по себе "триада" правомочий еще недостаточна для характеристики прав собственника.

Правомочия собственника устраняют, исключают всех других лиц от какого-либо воздействия на принадлежащее ему имущество, если на то нет его воли. В отличие от этого правомочия иного законного владельца не только не исключают прав на то же имущество самого собственника, но и возникают обычно по воле последнего и в предусмотренных им пределах.

Более того, характеристика правомочий собственника как "триады" возможностей свойственна лишь нашему национальному правопорядку. Впервые она была законодательно закреплена в ст. 420 (т. X, ч. 1) Свода законов Российской империи, откуда затем по традиции перешла и в гражданские кодексы 1922 и 1964 годов. В зарубежном законодательстве имеются иные характеристики этого права. Так, согласно § 903 Германского гражданского уложения собственник распоряжается вещью по своему усмотрению; в соответствии со ст. 544 Французского гражданского кодекса собственник пользуется и распоряжается вещами наиболее абсолютным образом; в англо-американском праве, не знаящем в силу своего прецедентного характера легального (законодательного) определения права собственности, его исследователи насчитывают от 10 до 12 различных правомочий собственника, причем способных в разных сочетаниях одновременно находиться у различных лиц, и т. д. Дело, таким образом, заключается не в количестве и не в названии правомочий, а в той мере реальной юридической власти, которая предоставляется и гарантируется собственнику действующим правопорядком.

С этой точки зрения главное, что характеризует правомочия собственника в российском гражданском праве, — это возможность осуществлять их по своему усмотрению (п. 2 ст. 209 ГК), а именно самому решать, что делать с принадлежащим имуществом, руководствуясь исключительно собственными интересами.

Некоторыми особенностями обладает содержание права собственности на землю и другие природные ресурсы (п. 3 ст. 209). Конституционная возможность иметь указанные объекты в собственности не только государства или муниципальных образований, но и частных лиц, предполагает и возможность их перехода от одних собственников к другим, то есть оборот земельных участков и участков недр. Однако этот оборот законодательно ограничен (п. 3 ст. 129) в общественных, публичных интересах так же, как и содержание прав всякого землепользователя или природопользователя. Ведь количество и состав такого рода объектов ограничены в силу очевидных объективных причин, а их использование всегда поэтому так или иначе затрагивает интересы общества в целом. Поэтому и свободное, по усмотрению собственника, использование принадлежащих ему правомочий относительно земельных участков и иных природных объектов подвергается неизбежным ограничениям в публичных интересах, причем во всяком правопорядке. Так, собственник должен учитывать природоохранные (экологические) требования и запреты, целевое назначение данных объектов, требования закона по их рациональному использованию, права и интересы соседствующих пользователей и т. д. Это является не ограничением его права собственности, а установлением более точных границ его содержания, которое в любом случае не может быть беспредельным.

Собственник вправе передавать другим лицам свои права владения, пользования и распоряжения принадлежащим ему имуществом, оставаясь его собственником (п. 2 ст. 209), например, при сдаче этого имущества в аренду. На этом основана и предусмотренная п. 4 ст. 209 ГК возможность передать свое имущество в доверительное управление другому лицу, что, как подчеркивает закон, не влечет перехода к последнему (доверительному управляющему) права собственности на переданное ему имущество. Дове-

рительное управление является, следовательно, способом осуществления собственником принадлежащих ему правомочий, одной из форм реализации правомочия распоряжения, но вовсе не установлением нового права собственности на данное имущество. Поэтому институт доверительного управления, предусмотренный первой частью нового Кодекса (см. также ст. 38 ГК), не имеет ничего общего с институтом "доверительной собственности" ("траста"), который пытались внедрить в отечественное гражданское законодательство под влиянием совершенно чуждых ему англо-американских подходов (см. п. 1 Указа Президента РФ от 24 декабря 1993 года № 2296 "О доверительной собственности (трасте)")<sup>1</sup>.

При доверительном управлении, например, опекуном имуществом своего подопечного такой управляющий использует чужое имущество, не становясь его собственником и не в своих интересах, а в интересах собственника или назначенного им выгодоприобретателя. Такая ситуация может возникнуть как по указанию закона, так и по договору собственника с доверительным управляющим, например, поручающим ему за вознаграждение использование своих ценных бумаг для получения соответствующего дохода. При этом управляющий, которому собственник доверил свое имущество, приобретает возможность владеть, пользоваться и даже распоряжаться им, в том числе участвовать с этим имуществом в имущественном обороте от своего имени, но не в своих интересах.

В отличие от этого траст (англ. "trust" — "доверие") — сложная система отношений, при которой учредитель траста — собственник (сеттлор) наделяет своими правами управляющего (трасти), который, выступая в имущественном обороте в роли собственника, должен отдавать полученный доход выгодоприобретателю (бенефициару), действуя в его интересах. При этом считается, что каждый из названных участников в определенном объеме имеет правомочия собственника, то есть каждый из них является субъектом права собственности. Такая ситуация возможна потому, что в англо-американском праве имеется свой, особый подход к содержанию и осуществлению правомочий собственности. Более того, взаимоотношения учредителя траста и управляющего здесь обычно предполагают высокую степень доверия, отвечающего неким общим представлениям о "справедливости", которыми руководствуются суды при разрешении возникающих при этом споров и которые только и дают возможность проконтролировать действия управляющего — трасти. Такие представления о справедливости выработаны особой ветвью прецедентного права — "правом справедливости", обычно противопоставляемым "общему праву". Деления права на "общее право" и "право справедливости" не знает ни один правопорядок континентальной Европы, включая и российский, тогда как англо-американскому праву, в свою очередь, неизвестно деление прав на вещные и обязательственные.

При рассмотрении "траста" с позиций привычных континентальному правопорядку подходов (что содержалось в п. 4 названного Указа, распространявшем на "право доверительной собственности" "правила о праве собственности") неизбежно возникает парадоксальная ситуация. Ни один из участников отношений "траста" не обладает всей совокупностью правомочий собственника, но каждый из них сохраняет у себя какую-то их часть.

---

<sup>1</sup> Собрание актов РФ, 1994, № 1, ст. 6.

Получается, что единое право собственности как бы "расщепляется" между несколькими субъектами, и потому невозможно сказать, кто же из них все-таки является собственником переданного "в траст" имущества. Несмотря на то, что "учредитель траста владеет имуществом в силу права собственности", к доверительному собственнику "переходят имущество и все связанные с ним имущественные и личные неимущественные права, принадлежащие доверителю" (пп. 8 и 9 Указа). Но и доверительный собственник не становится полноценным собственником, ибо использует это имущество не по своему усмотрению, а "вправе владеть и распоряжаться доверенным имуществом исключительно в интересах бенефициария" и "только с целью управления им в соответствии с условиями договора об учреждении траста" (п. 9 Указа). После прекращения договора все права на имущество вновь переходят к учредителю траста.

В англо-американской системе такая ситуация не порождает противоречий, ибо там право собственности, состоя из дюжины различных правомочий (элементов), способно в разнообразных сочетаниях дать до полутора тысяч вариантов вполне самостоятельных "прав собственности". Эти сложные построения, основанные на многовековых традициях прецедентного права и уходящие корнями в феодальный правопорядок, совершенно чужды континентальной правовой системе. "Ввести в гражданское законодательство институт доверительной собственности (траст)", как того требовал п. 1 названного Указа, по сути означало примерно то же самое, что и "введение" в систему христианских религиозных обрядов элементов буддизма или магометанства. "Трастовые операции" банков, о которых упоминает банковское законодательство, как и сами заключаемые ими "трастовые договоры", в действительности являются словоупотреблением, не имеющим юридического смысла, ибо обычно скрывают за собой смешанные договоры, сочетающие элементы отношений поручения и комиссии, а иногда и других договоров (ср. п. 3 ст. 421 ГК), заключение которых не возбранялось и ранее действовавшим гражданским законодательством. В связи с принятием части первой ГК, закрепившей институт доверительного управления имуществом собственника, Указ Президента РФ от 24 декабря 1993 года № 2296 следует считать утратившим силу как противоречащий закону (п. 5 ст. 3 ГК). Доверительное управление является институтом обязательственного, а не вещного права.

В отношениях собственности тесно переплетаются две стороны: "благо" обладания имуществом и получения доходов от его использования и "бремя" несения связанных с этим расходов, издержек и риска. В этом смысле собственность действительно обязывает владельца быть заботливым хозяином и расчетливым коммерсантом, а отсутствие такого "бремени" риска и потерь никогда не сделает владельца настоящим хозяином. Поэтому ст. 210 ГК специально подчеркивает необходимость для собственника нести бремя содержания своего имущества (охрана, ремонт и поддержание в должном состоянии и т. п.), если только законом или договором это "бремя" или его часть не возложены на иное лицо (например, охрана имущества — на специально нанятых лиц или организацию, управление имуществом банкрота — на конкурсного управляющего и т. д.).

Собственник несет также риск случайной гибели или порчи своего имущества, то есть его утраты или повреждения при отсутствии чьей-либо

вины в этом (ст. 211). По сути, этот риск также составляет часть указанного выше "бремени" собственника. С этой точки зрения названное правило закона корреспондирует с правилами ст. 223 и 224 ГК, определяющими момент перехода права собственности на приобретателя имущества по договору, ибо с этого момента на приобретателя переходит и указанный в ст. 211 ГК риск, если, конечно, иное не предусмотрено законом или договором. Перенос риска случайной гибели или порчи имущества на других лиц возможен по договору собственника с ними (например, по условиям конкретного арендного договора), а также в силу указания закона (в частности, такой риск может нести опекун как доверительный управляющий имуществом собственника-подопечного, а также унитарное предприятие как субъект права хозяйственного ведения).

Субъектами права собственности могут быть любые субъекты гражданского права: граждане, юридические лица (кроме унитарных предприятий и финансируемых собственником учреждений), государственные и муниципальные (публичные) образования. Не могут, однако, выступать в этом качестве образования, не имеющие гражданской (имущественной) правосубъектности, в частности трудовые и иные "коллективы", различные "общины" и тому подобные объединения граждан (физического лица), не имеющие никакого собственного имущества, обособленного от имущества их участников. Если же такое имущество потребуется создать и обособить, то произвести это можно будет лишь предусмотренным законом способом, а именно — создав один из видов юридических лиц, и речь тогда пойдет о собственности этого юридического лица. Поэтому никакой "коллективной" или иной "формы собственности" Кодекс не предусматривает.

Более того, он исходит из того, что понятие "форма собственности" экономическая, а не юридическая категория. Наличие разных "форм собственности" неизбежно влечет появление разных прав собственности, как это имело место ранее, когда нахождение имущества в государственной или иной форме "социалистической" собственности предоставляло ее субъекту неизмеримо большие возможности, чем форма "личной собственности". Обеспечить же "равенство всех форм собственности" в юридическом смысле просто невозможно. Так, в государственной собственности может находиться любое имущество, в том числе изъятое из оборота (п. 2 ст. 129 ГК); государство может приобретать имущество в собственность такими способами (налоги, сборы, пошлины, реквизиция, конфискация, национализация), которых опять-таки лишены граждане и юридические лица. С другой стороны, юридические лица и публично-правовые образования отвечают по своим долгам всем своим имуществом, а граждане — за установленными законом изъятиями (приложение 1 к ГПК).

В действительности речь должна идти о принадлежности имущества на праве собственности различным субъектам — гражданам, юридическим лицам, публично-правовым образованиям, причем с совершенно одинаковым объемом правомочий, а не о появлении разных "форм собственности" и соответствующих им разных "прав собственности". Иными словами, существует лишь одно право собственности с единым, одинаковым для всех набором правомочий (содержанием), у которого могут быть лишь различные субъекты.

С этой точки зрения право частной собственности является общим, собирательным понятием для права собственности частных (негосударственных, непубличных) владельцев имущества, преследующих при его использовании свой частный, а не государственный или муниципальный (публичный) интерес. В этом смысле оно противостоит праву государственной и муниципальной (публичной) собственности, не несет в себе никакой политэкономической нагрузки. Не случайно ГК, в отличие от ранее действовавшего Закона о собственности, но следуя традициям правопорядков развитых стран, отказался от использования самого этого термина.

В п. 1 ст. 212 ГК воспроизводится конституционная формула, в действительности не имеющая гражданско-правового смысла. Она сводится, в сущности, к провозглашению частной и публичной собственности. Упоминание в ней об "иных формах собственности" является результатом недоразумения, которое может дать базу лишь для чисто умозрительных, политэкономических построений (типа "коллективной", "арендной" или "общинной собственности"), не имеющих реального юридического смысла.

Юридическое содержание имеет прежде всего п. 2 ст. 212 ГК, как раз и устанавливающий наличие одного права собственности с различным (но не безграничным) субъектным составом. При этом права всех собственников согласно п. 4 ст. 212 защищаются равным образом, что действительно свидетельствует о равенстве их возможностей. Что же касается неизбежных особенностей возникновения, прекращения и осуществления права собственности на имущество в зависимости от его субъектного состава, исключающих полное равенство возможностей собственников, то они в соответствии с п. 3 ст. 212 теперь могут устанавливаться только законом, но не подзаконными актами. Законом же могут определяться и виды имущества, находящегося только в собственности публично-правовых образований, то есть изъятого из оборота. Все это призвано исключить необоснованные различия в возможностях различных собственников как участников единого имущественного оборота.

## **Право собственности отдельных лиц**

Все граждане и юридические лица являются частными собственниками принадлежащего им имущества. В этом качестве они могут быть собственниками любого имущества, в том числе различных видов недвижимости, включая земельные участки, предприятия как имущественные комплексы (ст. 132 ГК), а также иметь в собственности оборудование, транспортные средства и другие "средства производства". Объектом права собственности граждан и юридических лиц не может быть только имущество, изъятое из оборота, поскольку оно составляет объект исключительной собственности федерального государства. По действующему законодательству таким имуществом являются богатства континентального шельфа и морской экономической зоны, некоторые виды вооружений, памятников истории и культуры и т. п. Конституция провозгласила возможность иметь в частной собственности не только землю (земельные участки), но и другие природные ресурсы (п. 2 ст. 9, п. 2 ст. 36). Однако действующее законодательство пока не предусматривает возможности иметь в частной собственности участки

недр или лесов. Так, новая редакция Закона РФ "О недрах"<sup>1</sup> в ст. 1<sup>2</sup> предусматривает, что недра, включая содержащиеся в них полезные ископаемые, являются государственной собственностью, а участки недр не могут быть предметом гражданского оборота (что нельзя признать вполне соответствующим положению п. 2 ст. 9 Конституции РФ); ст. 9 Федерального закона "О природных лечебных ресурсах, лечебно-оздоровительных местностях и курортах"<sup>2</sup> устанавливает исключительное право государственной собственности на природные лечебные ресурсы (минеральные воды, лечебные грязи и т. п. объекты). В любом случае виды объектов, которые не могут принадлежать на праве собственности гражданам и юридическим лицам, должны быть прямо указаны в законе (п. 2 ст. 129 ГК), но не в подзаконном акте. Это же касается и объектов, которые могут находиться в собственности частных лиц только по специальному разрешению, то есть ограниченных в обороте (абз. 2 п. 2 ст. 129 ГК).

В соответствии с п. 2 ст. 213 ГК не подлежат ограничению количество, а также стоимость объектов права собственности граждан и юридических лиц, если только такое ограничение не вызывается целями защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (абз. 2 п. 2 ст. 1). Таким образом, Кодекс предусматривает весьма широкие возможности для развития частной собственности и создает ей необходимые правовые гарантии.

В пп. 3 и 4 ст. 213 ГК вновь прямо подчеркивается, что юридические лица (за исключением унитарных предприятий и финансируемых собственниками учреждений) являются едиными и единственными собственниками своего имущества, в том числе имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их участниками (членами), что вытекает также из правил пп. 2 и 3 ст. 48, п. 1 ст. 66, п. 2 ст. 117, п. 1 ст. 118 ГК. Никакой долевой или иной собственности учредителей (участников, членов) на имущество юридического лица по общему правилу не возникает (если, разумеется, речь не идет об имуществе унитарных предприятий или учреждений либо об имуществе, прямо переданном в пользование, а не в собственность юридического лица). В ином случае, как уже отмечалось, теряет смысл сама конструкция юридического лица.

Кодекс подчеркивает также, что такие некоммерческие юридические лица, как общественные и религиозные организации, благотворительные и иные фонды, допускаемые в имущественный (гражданский) оборот со строго целевым назначением, предусмотренным их уставами, вправе использовать принадлежащее им на праве собственности имущество лишь для достижения тех целей, которые прямо названы в их учредительных документах (п. 4 ст. 213). В этом смысле они, будучи частными собственниками, тем не менее в большей степени ограничены в своих возможностях, нежели иные частные собственники. Более того, в случае их ликвидации участники таких организаций не получают прав на "ликвидационную квоту" (то есть на распределение части имущества, оставшейся после удовлетворения тре-

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 10, ст. 823.

<sup>2</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 9, ст. 713.



бований кредиторов), поскольку соответствующее имущество должно быть использовано в целях, прямо указанных в их учредительных документах.

Применительно к праву государственной собственности ст. 214 ГК развивает правила, установленные ранее действовавшим Законом о собственности. Прежде всего, сохраняется правило о множественности субъектов государственной собственности, в роли которых выступают Российская Федерация в целом (в отношении имущества, составляющего федеральную собственность) и ее субъекты — республики, края, области и т. д. (в отношении имущества, составляющего собственность субъекта Российской Федерации). В соответствии с п. 5 ст. 214 ГК закон должен определить порядок отнесения государственного имущества к собственности Федерации и ее субъектов. До принятия специального закона по этому вопросу в соответствии со ст. 4 Вводного закона сохраняют силу постановление Верховного Совета РФ от 27 декабря 1991 года № 3020-1 "О разграничении государственной собственности в Российской Федерации на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга и муниципальную собственность"<sup>1</sup> и Положение об определении пообъектного состава федеральной, государственной и муниципальной собственности и порядке оформления прав собственности, утвержденное распоряжением Президента РФ от 18 марта 1992 года<sup>2</sup>.

Следует подчеркнуть, что субъектами права государственной собственности выступают именно соответствующие государственные (публично-правовые) образования в целом, то есть Российская Федерация и входящие в ее состав республики, края, области и т. д., но не их органы власти или управления (п. 3 ст. 214 ГК). Последние выступают в имущественном обороте от имени определенного государственного образования и в соответствии со своей компетенцией осуществляют те или иные конкретные правомочия публичного собственника (ст. 125 ГК).

Находящееся в государственной собственности имущество подразделяется на две части. Одна часть закрепляется за государственными юридическими лицами — предприятиями и учреждениями — на ограниченных, но вполне самостоятельных вещных правах хозяйственного ведения или оперативного управления. Это "распределенное" государственное имущество составляет базу для участия этих организаций в обороте в качестве самостоятельных юридических лиц. Оно не может служить для обеспечения покрытия возможных долгов государства, ибо предприятия и учреждения как юридические лица не отвечают своим имуществом по долгам учредившего их собственника-государства — этим имуществом они отвечают по собственным долгам перед кредиторами (если речь не идет о казенных предприятиях и учреждениях, где возможна дополнительная ответственность государства по их долгам, но все равно исключается их имущественная ответственность по долгам государства) (ст. 56, п. 5 ст. 113, п. 5 ст. 115, п. 2 ст. 120 ГК).

---

<sup>1</sup> Ведомости РСФСР, 1992, № 3, ст. 89.

<sup>2</sup> Ведомости РФ, 1992, № 13, ст. 697.

Имущество, не закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями ("нераспределенное" государственное имущество), прежде всего средства соответствующего бюджета, составляют государственную казну того или иного государственного (публично-правового) образования. ГК понимает под казной именно "нераспределенное" государственное имущество, а не орган государства (казначейство). Это имущество может быть объектом взыскания кредиторов государства-собственника по его обязательствам. Поэтому на первом месте и названы бюджетные средства, которые реально составляют объект такого взыскания. Эти же средства служат источником дополнительной (субсидиарной) ответственности государства (публично-правового образования) по долгам его казенных предприятий и учреждений при недостатке у них денежных средств для расчетов со своими кредиторами.

В п. 2 ст. 214 ГК установлен особый режим земли и природных ресурсов. Он заключается в данном случае в том, что государственной собственностью объявлена вся та земля и все те природные ресурсы, которые прямо не переданы в частную собственность граждан и юридических лиц либо в муниципальную (публичную) собственность. Иначе говоря, установлена своеобразная презумпция (предположение) государственной собственности на землю и другие природные ресурсы, что исключает их существование в качестве бесхозяйного имущества (ст. 225). С другой стороны, этим правилом закона установлены известные ограничения частной собственности на землю и другие природные ресурсы в том смысле, что они могут быть объектом частной и даже муниципальной собственности лишь в той мере, в какой это прямо допускается государством.

Субъектами права муниципальной собственности в п. 1 ст. 215 ГК объявлены городские и сельские поселения и другие муниципальные образования. Конкретизировать это понятие должен будущий закон о местном самоуправлении, не относящийся к числу гражданско-правовых. Однако уже на базе норм Кодекса можно сделать по крайней мере два очевидных вывода по этому вопросу. Во-первых, субъектами муниципальной собственности являются различные муниципальные (публично-правовые) образования в целом, а не их органы управления. Во-вторых, муниципальная собственность не является разновидностью государственной собственности, ибо ее субъекты не являются государственными образованиями. Однако она относится к публичной, а не к частной собственности, поскольку ее субъекты — муниципальные структуры — являются публично-правовыми образованиями.

Иное дело, что от имени соответствующего муниципального образования-собственника его правомочия в соответствии со своей компетенцией могут осуществлять те или иные его органы (п. 2 ст. 215, ст. 125 ГК), что не делает их собственниками соответствующего имущества. Как и государственные органы, органы муниципальных образований могут выступать в имущественном обороте и в качестве самостоятельных юридических лиц — муниципальных учреждений, обладающих самостоятельным вещным правом оперативного управления на закрепленное за ними имущество (ст. 296). Частью этого имущества — денежными средствами — они будут отвечать по своим обязательствам. При осуществлении ими правомочий собственника — муниципального образования — они получают возмож-

ность в той или иной мере распоряжаться имуществом этого собственника, поступающим, выбывающим или составляющим его казну, и именно имущество казны, в первую очередь средства соответствующего бюджета, составляет базу самостоятельной имущественной ответственности такого муниципального (публичного) собственника по своим долгам.

В связи с этим муниципальное имущество, подобно государственному, также делится на две части (п. 3 ст. 215 ГК). Одна часть закрепляется за муниципальными предприятиями и учреждениями на самостоятельных, хотя и ограниченных вещных правах хозяйственного ведения и оперативного управления, а другая, нераспределенная часть составляет казну соответствующего муниципального образования. С точки зрения интересов имущественного оборота такое разделение муниципального имущества имеет значение прежде всего для обоснования раздельной имущественной ответственности муниципального образования и созданных им юридических лиц по их долгам.

В ст. 217 ГК указывается на возможность приватизации государственного и муниципального имущества, то есть его переход в установленном порядке из публичной в частную собственность. При этом следует иметь в виду, что объектом приватизации может стать любое недвижимое имущество, определенное в этом качестве специальным законом, кроме имущества, составляющего исключительную собственность федерального государства, — изъятого из оборота. Переход движимого имущества от публично-правовых образований к частным лицам обычно совершается в порядке традиционных гражданско-правовых сделок по отчуждению имущества, прежде всего по договорам купли-продажи, заключаемым и оформляемым по общим правилам гражданского законодательства. Исключением здесь являются только принадлежащие публично-правовым образованиям акции акционерных обществ, которые могут отчуждаться в частную собственность граждан и юридических лиц не только в общем порядке, предусмотренном гражданским законодательством, но и в специальном порядке, установленном законодательством о приватизации.

Что же касается перехода в частную собственность принадлежащих публично-правовым образованиям долей участия (паев) в обществах с ограниченной ответственностью и в хозяйственных товариществах, а также патентов и иных объектов "интеллектуальной собственности" (что предусмотрено в ст. 1 Закона о приватизации государственных и муниципальных предприятий), то здесь речь идет о переходе к другим лицам прав, а не вещей, что и с точки зрения общего гражданского законодательства требует особого оформления (см. ст. 382—390 ГК).

Переход из публичной в частную собственность таких объектов недвижимости, как предприятия (имущественные комплексы), жилые дома, квартиры, земельные участки, предусмотрен специальными законами. Они же устанавливают условия и порядок оформления такого перехода, включая оформление права собственности. Поэтому общие правила ГК о приобретении и прекращении права собственности распространяются на эти отношения только при отсутствии специальных указаний в законодательстве о приватизации. По существу, это означает, что в соответствии с общим правилом об исключении специальным законом действия общего закона от-

ношения приватизации в основном выведены из-под действия правил Кодекса.

В ст. 216 ГК закрепляется более развернутое и четкое, чем в ранее действовавшем Законе о собственности, понятие и виды ограниченных вещных прав. Такие права на имущество принадлежат лицам, не являющимся его собственниками, но тем не менее получающим возможность в том или ином (ограниченном) отношении использовать чужое имущество в своих интересах без посредничества собственника, в том числе иногда и помимо его воли.

Вещные права как отдельная разновидность гражданских прав обычно противопоставляются правам обязательственным. В этом качестве основной чертой всех вещных прав выступает их абсолютный характер, в силу которого субъекты данного права самостоятельно воздействуют на соответствующее имущество без содействия каких-либо иных лиц, а все другие участники имущественных отношений должны не препятствовать им в осуществлении таких возможностей. В отличие от этого в обязательственных правоотношениях, имеющих относительный характер, управомоченное лицо, например арендатор, может воздействовать на чужое имущество в своих интересах только при участии иного лица — собственника, позволяющего это по условиям заключенного договора. В вещных (абсолютных) правах обязанными лицами являются все участники имущественных отношений, которые несут лишь пассивную обязанность, обычно выражающуюся в запрете нарушения этих прав. В обязательственных отношениях обязанное лицо — должник обычно играет активную роль, совершая по требованию своего контрагента — кредитора необходимые ему действия.

Вещные права оформляют непосредственное отношение лица к вещи в том смысле, что для осуществления своего права такое лицо не нуждается в посредничестве других лиц. Обязательственные права осуществляются путем исполнения обязанным лицом требований управомоченного, например, по передаче ему имущества, право на которое, следовательно, невозможно осуществить без действий обязанного лица.

В таком смысле вещные права, включая право собственности как наиболее широкое, всеобъемлющее из них, давно известны не только русскому законодательству, но и законодательству других стран континентальной Европы, прежде всего его германской ветви (им, в частности, посвящена книга третья Германского гражданского уложения). В ст. 216 ГК эта категория использована в более узком смысле — для обозначения иных, кроме права собственности, вещных прав. Поэтому в п. 2 данной статьи говорится об их принадлежности лицам, не являющимся собственниками имущества.

В этой связи новый ГК устанавливает еще один важный признак таких ограниченных (по сравнению с правом собственности) вещных прав. В п. 3 ст. 216 указывается на принципиальное их сохранение даже при смене собственника имущества. Иначе говоря, эти права сохраняются при переходе права собственности на соответствующее имущество, как бы обременяя его, то есть следуют за имуществом, а не за его собственником.

Общность вещных прав и права собственности заключается и в общих для них средствах правовой защиты. В соответствии с п. 4 ст. 216 ГК ограниченные вещные права защищаются от их нарушения вещно-правовыми способами, присущими защите права собственности, причем такая защита

предоставляется их обладателям по отношению к любым другим лицам, включая и самого собственника (ст. 305 ГК). С этой точки зрения наличие ограниченных вещных прав на имущество является известным ограничением прав самого собственника на это имущество.

Поскольку характер и содержание ограниченных вещных прав, как и само их возникновение, обычно не зависят от воли собственника, а определяются непосредственно законом, последний должен сам установить все их разновидности. Если в обязательственных отношениях, возникших на основе договора, участники в значительной мере вольны в определении их содержания и условий, включая установление условий хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему, то в вещных отношениях это невозможно, поскольку они возникают не только по воле их участников.

В связи с этим в п. 1 ст. 216 ГК включен в принципе исчерпывающий перечень ограниченных вещных прав. К ним отнесены две группы таких прав: вещные права по использованию чужих земельных участков (право пожизненного наследуемого владения, право постоянного (бессрочного) пользования и сервитуты, которые могут обременять также здания и сооружения) и вещные права юридических лиц на хозяйствование с имуществом собственника (право хозяйственного ведения и право оперативного управления).

Исходя из изложенных выше признаков ограниченных вещных прав, в них также входят предусмотренные ст. 292 ГК права членов семьи собственника жилого помещения (тем более что в заголовке гл. 18, где расположены эти правила, речь идет о "других вещных правах на жилые помещения"), а также право залогодержателя на заложенное имущество (см., например, ст. 347 ГК). Несмотря на отсутствие прямых указаний в ст. 216, вещно-правовая природа этих прав не вызывает сомнений. Не колеблет она и вывода об исчерпывающем перечне ограниченных вещных прав, ибо названные права также прямо предусмотрены законом.

## **ГЛАВА 14.**

### **ПРИБРЕТЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ (ст. 218—234)**

#### **Общие положения**

Основания возникновения (приобретения) права собственности — это юридические факты, обобщающий перечень которых содержится в ст. 8 ГК. С этой точки зрения важно отметить, что в качестве таких правопорождающих, то есть юридических, фактов, влекущих возникновение права собственности на определенное имущество у конкретных лиц, могут выступать как действия лиц, так и не зависящие от воли людей события. К первым, например, относятся различные сделки по отчуждению имущества, а ко вторым — смерть гражданина, вызывающая наследственные правоотношения.

В качестве объектов права собственности могут выступать только вещи предметы материального мира, обязательно имеющие к тому же форму то-

вара (поскольку они всегда так или иначе являются результатом человеческого труда, имеющим определенную материальную (экономическую) ценность). Следовательно, объекты права собственности — категория гораздо более узкая, чем объекты гражданских прав (гл. 6—8 ГК). Поэтому и правила гл. 14 касаются оснований возникновения права собственности на вещи и не говорят об ином имуществе.

Основания приобретения права собственности называются также титулами собственности. Титульное владение — это владение вещью, основанное на каком-либо праве (правовом основании), вытекающем из соответствующего юридического факта — титула (например, право собственности, основанное на договоре купли-продажи вещи или переходе ее в порядке наследования). В отличие от этого беститульное (фактическое) владение не опирается на какое-либо правовое основание, хотя при установленных законом условиях и оно может влечь определенные правовые последствия.

Титулы собственности могут приобретаться различными способами, которые традиционно подразделяются на две группы: первоначальные, то есть не зависящие от прав предшествующего собственника на данную вещь (включая и случаи, когда такого собственника ранее вообще не было), и производные, при которых право собственности на вещь возникает по воле предшествующего собственника (чаще всего — по договору с ним). Практическое значение такого различия состоит в том, что при производных способах приобретения права собственности на вещь всегда необходимо учитывать возможность существования прав на эту же вещь других лиц-несобственников (например, арендатора, залогодержателя, субъекта иного ограниченного вещного права). Эти права обычно не утрачиваются при смене собственника вещи, переходящей к новому владельцу, как бы обременяя его имущество. В этом отношении действует прямо не выраженное, но подразумеваемое законом старое правило, берущее начало еще в римском частном праве: никто не может передать другому больше прав на вещь, чем имеет сам. Понятно, что на первоначального приобретателя вещи никакие ограничения подобного рода распространяться не могут.

Таким образом, различие первоначальных и производных способов приобретения права собственности сводится к отсутствию или наличию правопреемства — перехода прав и обязанностей владельцев вещи. В свою очередь, это обстоятельство делает возможным различие понятий "основания возникновения права собственности" (титулы собственности) и "способы приобретения права собственности".

В ст. 218 ГК достаточно четко проводится различие между способами приобретения права собственности. В п. 1 речь идет о таком первоначальном способе приобретения этого права, как создание (изготовление) новой вещи, на которую ранее не было и не могло быть установлено ничье право собственности. Разумеется, речь идет о создании вещи "лицом для себя", а не для другого лица (например, по договору подряда, создающему обязательство по передаче готовой вещи подрядчиком заказчику). Кроме того, такое право возникает у изготовителя вещи "с соблюдением законодательства", в частности правил об обязательной государственной регистрации вновь созданных недвижимых вещей (ст. 131).

Первоначальными являются и способы, предусмотренные в ст. 220—222 ГК: переработка и сбор или добыча общедоступных для этих целей вещей,

а при определенных условиях — и самовольная постройка. К числу первоначальных способов приобретения права собственности относятся и способы, указанные в п. 3 ст. 218 ГК. Речь здесь идет о приобретении права собственности на бесхозяйное имущество либо на имущество, от которого собственник отказался или на которое утратил право (ст. 225—234).

В п. 2 ст. 218 Кодекса речь идет о производных способах приобретения права собственности: по договору об отчуждении вещи, в порядке наследования после смерти гражданина, в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица. Каждый из этих способов особо урегулирован законом в соответствующих институтах (договорного права, наследственного права, правопреемства при реорганизации юридических лиц), выходящих за рамки права собственности.

Особый способ возникновения права собственности предусмотрен п. 4 ст. 218 ГК. В соответствии с ним гражданин как член потребительского кооператива, полностью внесший паевой взнос за предоставленный ему кооперативом объект (жилую квартиру, гараж, дачу и т. п.), становится собственником такого имущества. Аналогичная возможность предоставлена и иному лицу, "имеющему право на паенакопления", то есть супругу или другому члену семьи пайщика.

В соответствии с этим взаимоотношения потребительского кооператива как собственника и граждан-пайщиков как его членов, пользующихся соответствующими объектами недвижимости, предоставленными им кооперативом, носят срочный характер. Как только пайщик полностью выплатит паевой взнос за такой объект, он приобретает на него право собственности (которое в силу п. 2 ст. 8 и ст. 131 ГК подлежит обязательной государственной регистрации). Если право на пай имели несколько лиц (супруги или иные члены семьи пайщика), соответствующий объект недвижимости становится объектом их общей собственности пропорционально их долям в пае ("паенакоплении"). Кооператив же по решению общего собрания своих членов меняет свои уставные задачи и вносит соответствующие изменения в учредительные документы, ибо фактически он превращается в объединение граждан по совместной эксплуатации остающегося в его собственности имущества (лифтов, подвалов, чердаков и т. п. в кооперативном жилом доме; сетей электро- и водоснабжения, построек и иного имущества садоводческого товарищества и т. д.). Возможен и раздел этого имущества между бывшими членами кооператива, что, однако, не исключит необходимости его совместного использования сособственниками. Наиболее оптимальной организационно-правовой формой такой общей деятельности является потребительский кооператив, в собственность которого все равно придется передать совместно используемые объекты (менее удобным, хотя теоретически допустимым способом является создание простого товарищества, то есть заключение бывшими членами кооператива — сособственниками договора о совместной деятельности).

Рассмотренный способ возникновения права собственности граждан на отдельные объекты недвижимости стал традиционным для российского законодательства. Впервые он был закреплен в ч. 2 ст. 7 союзного Закона о собственности, а затем воспроизведен в п. 2 ст. 13 аналогичного российского Закона. Специальные законодательные акты о порядке введения в действие и применения этого правила, принимавшиеся как союзным, так и

российским законодателем (см., например, постановление Верховного Совета РСФСР от 24 октября 1991 года<sup>1</sup>), привели к тому, что оно применяется на территории Российской Федерации с 1 января 1990 года, то есть за год до вступления в силу российского Закона о собственности.

### **Первоначальные способы приобретения права собственности**

Согласно ст. 219 ГК право собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество возникает лишь с момента его государственной регистрации. Данное правило распространяется не только на первоначальные, но и на производные способы приобретения права собственности на недвижимое имущество, ибо отражает особый юридический режим таких объектов. До момента государственной регистрации такие вновь создаваемые объекты не приобретают юридического режима недвижимости, следовательно, рассматриваются законом как движимости. Поэтому недостроенные объекты ("незавершенка") не могут оцениваться в качестве недвижимостей, а представляют собой известную совокупность строительных материалов и конструкций, в которую вложен также труд строителей. Соответственно этому право собственности на такие объекты принадлежит собственнику (собственникам) стройматериалов, в роли которых совсем не обязательно выступают их заказчики. Отчуждение таких объектов также производится по упрощенным правилам об отчуждении движимого имущества.

Практически этот же подход развивается законодателем и в правилах о последствиях переработки вещи как основании приобретения права собственности на движимое имущество (ст. 220 ГК). По общему правилу право собственности на движимую вещь, созданную путем переработки (обработки) материалов, приобретает собственником материалов. Если же стоимость работы значительно превышает стоимость материалов, собственником становится тот, кто осуществил переработку, но при наличии двух обязательных условий: он должен действовать добросовестно (то есть договориться об этом с собственником материалов либо добросовестно полагать, что он и является одновременно собственником используемых материалов), а также осуществлять эту работу для себя, а не по заказу другого лица. Собственник материалов может не стать собственником вещи, созданной из этого материала, и в случаях, предусмотренных договором (например, договором подряда по изготовлению вещи из материала подрядчика, а не заказчика). Понятно также, что если собственник материалов изготавливает из них вещь для себя, то он и становится ее собственником в силу правила п. 1 ст. 218 ГК.

Собственник материалов, из которых изготовлена движимая вещь, вправе требовать передачи ему этой вещи в собственность, если он утратил их в результате недобросовестных действий лица, осуществившего переработку материалов и изготовление новой вещи (п. 3 ст. 220). Это правило по сути является санкцией за нарушение изготовителем вещи условий, установленных в п. 1 ст. 220 ГК.

Статья 221 ГК впервые за долгие годы предусмотрела прямое разрешение сбора ягод, грибов, цветов, ловли рыбы, охоты на животных, добычи

---

<sup>1</sup> Ведомости РСФСР, 1991, № 44, ст. 1434.



других общедоступных вещей (например, глины, песка и других общераспространенных полезных ископаемых) с целью приобретения на них права собственности. Титул собственности здесь возникает при условии его соответствия закону (прежде всего, разумеется, природоохранному и земельному законодательству) и общему разрешению собственника (в роли которого чаще всего, но не исключительно, выступает федеральное государство). Оценка же этого способа приобретения права собственности как первоначального при наличии собственника и выраженной им воли на отчуждение своего имущества связана с тем, что такая воля носит общий характер, не обращенный к конкретным лицам, и потому в данной ситуации не возникает вопроса о правопреемстве (представляющем главный критерий разграничения первоначальных и производных способов приобретения права собственности).

Сказанное в известной мере применимо и к правилам о самовольной застройке, помещенные в главу о приобретении права собственности (ст. 222) требует значительных оговорок. Прежде всего, лицо, осуществившее самовольную застройку, по общему правилу не приобретает на нее право собственности (п. 2 ст. 222), а сама эта застройка не становится недвижимостью, ибо она не подлежит государственной регистрации по причине допущенных при ее создании нарушений. Речь опять-таки идет о совокупности стройматериалов, которые их собственник вправе забрать, осуществив за свой счет снос такой постройки (абз. 2 п. 2 ст. 222).

Правила о последствиях самовольного строительства ранее широко использовались при нарушении застройщиками не всегда обоснованных ограничений на размер и характер возводимых построек, закреплявшихся ранее действовавшим законодательством. Однако отпадение таких ограничений (п. 2 ст. 213 ГК) вовсе не привело к возможности возведения любых объектов по усмотрению их заказчиков или застройщиков. Очевидна необходимость сохранения ограничений, предусматриваемых строительным, природоохранным, земельным и иными отраслями административного законодательства, устанавливаемых в публичных интересах. Поэтому п. 1 ст. 222 ГК сохраняет понятие самовольного строительства как постройки объекта недвижимости при наличии хотя бы одного из указанных в нем нарушений: нарушение порядка землеотвода или его целевого назначения, отсутствие необходимых разрешений на строительство (хотя бы одного из них), существенное нарушение строительных норм и правил.

Лишь в порядке исключения возможно возникновение права собственности на самовольную застройку, если этим не нарушаются законные интересы других лиц (например, соседних землепользователей) и не создается угроза жизни и здоровью граждан (что подтверждается наличием необходимых разрешений со стороны органов пожарной охраны, санитарного надзора, архитектурного или строительного контроля и т. д.), а лицо, осуществившее такую застройку, должным образом оформило землеотвод (п. 3 ст. 222 ГК). Суд вправе также признать право собственности на данную застройку (при наличии указанных выше условий) за собственником или иным законным владельцем земельного участка, на котором она осуществлена, при условии компенсации владельцем участка необходимых расходов застройщику (абз. 2 п. 3 ст. 222). В этих исключительных случаях самовольная застройка может стать основанием возникновения права собствен-

ности, которое также следует отнести к числу первоначальных (поскольку речь идет о создании нового, ранее не существовавшего объекта недвижимости).

Понятие бесхозяйных вещей (ст. 225 ГК) в действительности является собирательным, охватывающим и такие их разновидности, как брошенные собственником вещи (ст. 226), находки (ст. 227—229), безнадзорные животные (ст. 230—232), клады (ст. 234). Во всех этих случаях речь идет о возможности приобретения права собственности на вещи, собственник которых либо неизвестен, либо отказался от них, либо утратил на них право.

Применительно к правовому режиму бесхозяйных вещей Кодекс продолжает линию, начатую законами о собственности в отношении равенства прав всех собственников. Если до 1990 года бесхозяйное имущество по общему правилу поступало в доход государства, то после вступления в силу 1 июля 1990 года правил союзного Закона о собственности государство как собственник утратило эту привилегию. На такое имущество правовое основание (титул) отсутствует как у частных, так и у публичных собственников. Право собственности на бесхозяйные вещи появляется у владельцев в силу указанных в законе обстоятельств, то есть первоначальным способом.

По-разному строится правовой режим движимых и недвижимых бесхозяйных вещей. Бесхозяйные движимости становятся объектом собственности их фактических владельцев либо при наличии условий, прямо установленных законом для конкретных ситуаций (брошенные вещи, находка, безнадзорные животные, клад), либо в силу предусмотренных ст. 234 ГК правил о приобретательной давности (п. 2 ст. 225). Бесхозяйные, как и другие недвижимости, подлежат государственному учету. Поэтому они должны быть приняты на учет по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого находятся. Если в течение года со дня постановки бесхозяйной недвижимой вещи на учет никто не заявит о своих правах на нее, комитет по управлению муниципальным имуществом может потребовать в судебном порядке признания права муниципальной собственности на такую вещь. Суд, однако, может и не удовлетворить данное требование (например, при наличии фактических владельцев, должным образом использующих такое имущество). Тогда эта вещь может перейти в собственность фактических владельцев в силу приобретательной давности (п. 3 ст. 225 ГК).

Институт приобретательной давности был введен в наше законодательство п. 3 ст. 7 Закона о собственности в РСФСР. В новом Кодексе ему посвящена специальная ст. 234. Необходимость введения этой категории объясняется отпадением преимуществ для государственной (публичной) собственности, в которую ранее в соответствии со ст. 143 ГК 1964 года по общему правилу и поступало бесхозяйное имущество.

Приобретательная давность распространяется на случаи фактического, беститульного владения чужим имуществом. Наличие у владельца какого-либо юридического титула (основания) владения, например долгосрочного договора аренды, исключает действие приобретательной давности. Сколько бы времени арендатор или, допустим, хранитель ни владел чужим имуществом, он, разумеется, не становится его собственником.

Для приобретения права собственности на вещь по давности фактического владения необходимо иметь ее во владении добросовестно (то есть

фактический владелец не должен быть, например, похитителем или иным лицом, умышленно завладевшим чужим имуществом помимо воли его собственника). Далее. Такое владение должно быть открытым, очевидным для всех иных лиц, причем владелец относится к соответствующей вещи как к своей собственной (имея в виду не только эксплуатацию, но и необходимые меры по ее поддержанию в надлежащем состоянии, ибо собственник, как уже отмечалось, несет не только "благо", но и бремя собственности). Наконец, такое владение должно быть непрерывным в течение установленных законом сроков (ко времени фактического владения в силу указания п. 3 ст. 234 ГК можно также присоединить время, в течение которого данной вещью владел правопредшественник лица, ссылающегося на приобретательную давность, например его наследодатель или юридическое лицо, из состава которого выделилось затем юридическое лицо — владелец).

Лишь при соблюдении всех трех перечисленных условий приобретательная давность может стать основанием (титолом) права собственности фактического владельца вещи (п. 1 ст. 234 ГК). При этом также учитываются различия в правовом режиме движимых и недвижимых вещей. Срок приобретательной давности для движимости установлен в пять лет, а для недвижимости — в пятнадцать лет. При этом право собственности на недвижимость и в силу истечения срока приобретательной давности возникает только с момента государственной регистрации данного объекта (абз. 2 п. 1 ст. 234 ГК).

Вместе с тем до истечения указанных сроков фактический добросовестный владелец вещи пользуется защитой своего владения против всех иных лиц (п. 2 ст. 234 ГК), то есть наравне с титульными владельцами имущества. Тем самым и фактическое владение приобретает определенное юридическое значение.

В п. 4 ст. 234 Кодекса решен довольно сложный вопрос о течении срока приобретательной давности в отношении имущества, которое могло быть истребовано у фактического владельца титульным (законным) владельцем, пропустившим срок исковой давности на такое требование. В отношении такого "задавненного" имущества течение приобретательной давности не может начаться ранее истечения срока исковой давности по соответствующим требованиям, ибо до окончания срока исковой давности имущество может быть принудительно истребовано его законным владельцем, а фактическое владение не может быть признано добросовестным.

К числу бесхозяйных вещей закон отнес брошенные собственником вещи (ст. 226). Если эти вещи не имеют значительной стоимости (ниже суммы, соответствующей пятикратному минимальному размеру оплаты труда) либо представляют собой различные отходы, они могут быть обращены в собственность лица, на территории которого находятся (собственника или иного титульного владельца земельного участка, водоема и т. д.), путем совершения им фактических действий, свидетельствующих об обращении этих вещей в собственность нового владельца. Все иные брошенные собственником вещи могут поступить в собственность нового владельца лишь в судебном порядке — путем признания их бесхозяйными с распространением на них соответствующего режима, предусмотренного ст. 225 ГК.

Нашедший потерянную вещь (находку) не становится ее собственником. Он прежде всего обязан уведомить о находке лицо, потерявшее вещь, либо

иною известного ему законного владельца вещи, либо сдать ее в орган милиции, местного самоуправления, либо владельцу помещения или транспортного средства, в котором обнаружена потерянная вещь. Нашедший вещь вправе хранить ее и у себя, отвечая в этом случае за ее возможную утрату или повреждение при наличии грубой неосторожности или умысла и в пределах стоимости такой вещи (пп. 3 и 4 ст. 227 ГК).

По истечении шести месяцев с момента заявления о находке органу милиции или местного самоуправления и отсутствия сведений о законном владельце вещи нашедший вещь приобретает на нее право собственности. При его отказе от этого возникает право муниципальной собственности на найденную вещь (ст. 228 ГК).

Нашедший вещь имеет право на возмещение расходов по хранению этой вещи либо от ее законного владельца, либо от органа местного самоуправления, в собственность которого поступила найденная им вещь, а также право на вознаграждение за находку от лица, уполномоченного на получение вещи (ст. 229 ГК).

Во всех этих случаях речь идет о движимом имуществе. Аналогичный, по сути, правовой режим приобретают и безнадзорные животные, которые по истечении шести месяцев с момента заявления об их задержании и обнаружении их законного владельца поступают в собственность нашедшего их лица, а при его отказе — в муниципальную собственность (п. 1 ст. 231). При возврате безнадзорных животных прежнему владельцу обнаружившее их лицо имеет право на возмещение необходимых расходов, понесенных на их содержание, а при возврате домашних животных — также и на вознаграждение по правилам о вознаграждении за находку (ст. 232).

Новыми являются правила ст. 233 ГК о правовом режиме клада. В отличие от прежнего порядка, в соответствии с которым клад во всех случаях подлежал передаче в собственность государства, теперь он поступает собственнику имущества, в котором был сокрыт клад (земельного участка, строения и т. п.), и лицу, обнаружившему клад, причем в равных долях, если соглашением между ними не предусмотрено иное. Если же предварительное согласие собственника имущества, где был обнаружен клад, не было получено, клад целиком должен поступить именно ему, а не обнаружившему клад.

Лишь входящие в состав клада вещи, относящиеся к памятникам истории и культуры, подлежат передаче в государственную собственность с вознаграждением в размере половины их стоимости, поступающим собственнику имущества, где был сокрыт клад, и нашедшему его лицу. При неполучении последним предварительного согласия собственника на раскопки или поиск ценностей указанное вознаграждение целиком поступает собственнику.

Таким образом, обнаружение клада может стать основанием возникновения права частной или публичной (государственной) собственности.

### **Особенности возникновения права собственности при производных способах его приобретения**

При производных способах приобретения права собственности учитывается воля прежнего собственника (отчуждателя вещи), поэтому обычно речь

идет о различных договорах — купли-продажи, мены, дарения, аренды с выкупом и т. п., становящихся юридическими титулами (основаниями) возникновения этого права у приобретателя.

При этом важное значение имеет точное определение момента, с которого на приобретателя вещи по договору переходит и право собственности. Ведь с этого же момента на него переходят и бремя собственности, и риск случайной гибели или порчи вещи. Наш закон традиционно определяет этот момент "системой передачи" (п. 1 ст. 223), в соответствии с которой такое право переходит на приобретателя в момент фактической передачи ему отчуждаемой вещи. Однако этот момент определен диспозитивно — законом или договором сторон может быть установлен и иной момент (например, заключение соглашения). На имущество, подлежащее регистрации, прежде всего на объекты недвижимости, право собственности обычно возникает в момент государственной регистрации перехода прав, а не в момент его фактической передачи или в иной момент, определенный соглашением сторон (п. 2 ст. 223).

Закон специально раскрывает и понятие "передачи" (ст. 224 ГК). Ею признается не только фактическое вручение вещи приобретателю или сдача ее перевозчику либо в организацию связи для отправки приобретателю, но и фактическое поступление имущества во владение приобретателя или указанного им лица (например, доставка на его склад), а также передача ему товарораспорядительного документа на вещи.

Новым является правило п. 2 ст. 224 Кодекса о том, что фактическое владение вещью приобретателем к моменту заключения договора о ее отчуждении (например, при выкупе арендованного имущества) приравнивается к ее передаче. Иначе говоря, в такой ситуации заключение договора об отчуждении вещи признается законом и ее одновременной фактической передачей.

Конкретные способы оформления договорных отношений по отчуждению вещей и основанные на них способы фактической передачи имущества составляют предмет регламентации договорного права.

## **ГЛАВА 15.**

### **ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ (ст. 235—243)**

#### **Общие положения о прекращении права собственности**

Право собственности является не только широким, но и наиболее устойчивым вещным правом, составляя основную юридическую предпосылку и результат нормального имущественного оборота. Поэтому закон специально регулирует не только основания приобретения права собственности (правопорождающие юридические факты — титулы этого права), но и основания его прекращения (правопрекращающие юридические факты). Последние подлежат тщательной регламентации, с тем чтобы сохранить и поддержать "прочность" права собственности в соответствии с провозглашенным в п. 1 ст. 1 ГК принципом неприкосновенности собственности.

В ст. 235 ГК четко устанавливается, что прекращение права собственности происходит лишь в случаях, прямо предусмотренных законом (п. 1). Прежде всего, это случаи прекращения данного права по воле собственника. Они охватывают две группы ситуаций: отчуждение собственником своего имущества другим лицам и добровольный отказ собственника от своего права.

В первой ситуации речь идет о различных сделках по отчуждению своего имущества, совершаемых его собственником (купля-продажа во всех ее разновидностях, мена, дарение, аренда с выкупом и т. д.). Порядок прекращения права собственности у отчуждателя (и возникновения права собственности у приобретателя) регулируется главным образом нормами о сделках и договорах.

Отказ от права собственности (ст. 236) формально представляет собой новое для нашего законодательства основание прекращения этого права, хотя, по существу, оно и ранее могло использоваться в имущественных отношениях. В соответствии с этим правилом допускается добровольный отказ собственника от принадлежащего ему права (а по сути, его отказ от конкретной вещи или вещей) путем либо публичного объявления об этом, либо совершения реальных действий, бесспорно свидетельствующих о его намерении (например, выброс имущества). Важно иметь в виду, что в соответствии с ч. 2 ст. 236 ГК до приобретения права собственности на вещь, от которой отказался ее прежний владелец, другим лицом права и обязанности первоначального собственника не прекращаются. Это означает возможность не только "возврата" данной вещи прежнему собственнику (поскольку он и так не утратил на нее своего права), но и возложения на него ответственности, например, за причиненный данной вещью вред (если выброшенная собственником вещь обладала какими-либо вредоносными свойствами, как, например, старый телевизионный кинескоп).

Право собственности на вещь прекращается также с ее гибелью или уничтожением (п. 1 ст. 235 ГК), поскольку при этом исчезает сам объект данного права. Иное дело — причины, по которым это произошло. В случае гибели вещи подразумевается, что это произошло при отсутствии чьей-либо вины, в силу случайных причин или действия непреодолимой силы, за результаты которых никто, как правило, не отвечает. Тогда риск утраты имущества по общему правилу лежит на самом собственнике (ст. 211 ГК). Если же вещь уничтожена по вине иных (третьих) лиц, они несут перед собственником имущественную ответственность за причинение вреда (ст. 126 Основ, ст. 444 ГК 1964 года).

В рассмотренных случаях право собственности на вещь прекращается хотя и помимо воли собственника, но в связи с исчезновением самой вещи, причем в одном из случаев даже при отсутствии вины в этом каких-либо иных лиц (а в другом — при возникновении у виновных лиц обязанности полной компенсации причиненного ими собственнику вреда). Поэтому данные случаи необходимо отличать от ситуаций прекращения права собственности на имущество помимо воли собственника, но при сохранении самого объекта этого права. Иначе говоря, речь идет о случаях принудительного изъятия у собственника принадлежащего ему имущества помимо его воли.

Такое изъятие по общему правилу недопустимо, если только речь не идет об одном из случаев, прямо предусмотренных п. 2 ст. 235 ГК. При этом перечень таких случаев сформулирован исчерпывающим образом, не допускающим его расширения даже иным законом (п. 2 ст. 3). В этом состоит одна из важных гарантий прав собственника. Конкретные основания изъятия имущества у собственника помимо его воли и в этих случаях должны быть прямо предусмотрены законом.

Изъятие имущества у собственника в названных случаях по общему правилу производится на возмездных основаниях, то есть с компенсацией собственнику стоимости изымаемой вещи (вещей). Сюда относятся: 1) отчуждение имущества, которое не может принадлежать данному лицу в силу запрета, имеющегося в законе (ст. 238); 2) отчуждение недвижимости в связи с изъятием земельного участка (ст. 239); 3) выкуп бесхозяйственно содержащихся культурных ценностей (ст. 240); 4) выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними (ст. 241); 5) реквизиция (ст. 242); 6) выплата компенсации участнику долевой собственности взамен причитающейся ему части общего имущества при ее несоразмерности выделяемой доле (п. 4 ст. 252); 7) приобретение права собственности на недвижимость по решению суда в случаях невозможности сноса здания или сооружения, находящегося на чужом земельном участке (п. 2 ст. 272); 8) выкуп земельного участка для государственных или муниципальных нужд в соответствии с решением суда (ст. 282); 9) изъятие у собственника земельного участка, используемого им с грубым нарушением предписаний законодательства (ст. 285); 10) продажа с публичных торгов по решению суда бесхозяйственно содержащего жилого помещения (ст. 293); 11) национализация имущества собственников в силу принятия специального закона (ст. 306). При этом варианты 7—9 предусмотрены гл. 17 ГК, не вступившей в силу до принятия нового Земельного кодекса (и, следовательно, не являются пока действующими).

Лишь в двух случаях закон допускает безвозмездное изъятие у собственника принадлежащего ему имущества помимо его воли. Во-первых, обращение взыскания на имущество собственника по его обязательствам (поскольку ст. 24, 56 и 126 ГК допускают обращение взыскания кредиторов на имущество собственников-должников). Во-вторых, конфискация имущества собственника в соответствии со ст. 243 Кодекса.

Особый случай прекращения права собственности представляет собой приватизация государственного и муниципального имущества (абз. 2 п. 2 ст. 235). Она распространяется только на имущество, находящееся в государственной и муниципальной собственности, то есть предназначена лишь для публичных, а не частных собственников, и уже в силу этого не может рассматриваться в качестве общего основания прекращения права собственности. Вместе с тем она всегда становится основанием возникновения права частной собственности (граждан и юридических лиц). Наконец, она может производиться только в порядке, предусмотренном законами о приватизации, а не общим гражданским законодательством. Иначе говоря, она, по сути, не регулируется правилами Гражданского кодекса и изданных в соответствии с ним законов.

В настоящее время приватизация распространяется в основном на объекты недвижимости — предприятия и иные имущественные комплексы ли-

бо жилые помещения. В соответствии со ст. 1 Закона о приватизации к объектам приватизации отнесены также доли (паи, акции) публично-правовых образований в капиталах обществ и товариществ, лицензии, патенты и другие нематериальные активы, принадлежащие приватизируемым предприятиям. Поэтому и ее объекты не совпадают с общим кругом объектов права собственности (в число которых могут входить только вещи, включая ценные бумаги, но не "доли участия" и иные права требования обязательственного характера, а также объекты исключительных прав). Таким образом, приватизация государственного и муниципального имущества как особое основание прекращения права собственности публично-правовых образований на недвижимость и некоторые другие объекты в целом остается за рамками общей гражданско-правовой регламентации.

### **Случаи принудительного изъятия имущества у собственника**

При прекращении права собственности на имущество, которое не может принадлежать данному лицу в силу закона (ст. 238 ГК), подразумевается прежде всего защита публично-правовых интересов. Речь идет о тех видах имущества, которые по прямому указанию закона либо изъяты из оборота, то есть могут находиться исключительно в государственной собственности, либо ограничены в обороте, в частности подлежат приобретению лишь по специальному разрешению государственных органов (ст. 129). Если такого рода имущество (например, оружие, сильнодействующие яды и наркотики, валютные ценности и т. д.) оказалось у обладателя незаконно, никаких вещно-правовых последствий, тем более права собственности, это обстоятельство не порождает. Но если данные вещи оказались у лица на законном основании (например, оружие или валютные ценности перешли от одного гражданина к другому в порядке наследования по закону либо от одного юридического лица к другому при реорганизации), однако само это лицо по закону лишено возможности обладать ими на праве собственности, эти вещи подлежат принудительному отчуждению в силу правил ст. 238 Кодекса.

Владелец такого имущества вправе сам произвести его отчуждение любым допускаемым законом способом (разумеется, уполномоченному на приобретение в собственность лицу) в течение года, если только специальным законом не предусмотрен иной, как правило более короткий, срок. Если этого не произошло, суд может принять решение либо о принудительной продаже такого имущества, либо о его передаче в государственную или муниципальную собственность. Содержание такого решения определяется прежде всего характером и назначением соответствующей вещи. Очевидно, например, нецелесообразность принудительной продажи с публичных торгов оружия или сильнодействующих ядов при отсутствии у их владельца специального разрешения на их хранение или использование. Такие объекты в данной ситуации просто перейдут в публичную собственность. Однако в обоих случаях бывший собственник вправе требовать компенсации за утраченное имущество (в виде вырученной от продажи суммы за вычетом необходимых расходов по реализации вещи либо определенной судом компенсации).



Особый случай принудительного изъятия недвижимого имущества предусмотрен ст. 239 ГК. Речь здесь идет о ситуациях, когда земельный участок (либо участок недр, акватории и тому подобных природных объектов) изымается у собственника в публично-правовых интересах, например для прокладки магистрали, строительства каких-либо объектов и т. п. Если на таком участке находятся здания, сооружения или иное недвижимое имущество, собственник этих объектов (который вовсе не обязательно совпадает в одном лице с собственником земельного участка) вправе получить за них соответствующую компенсацию.

Для такого собственника п. 1 ст. 239 ГК предусматривает следующие гарантии. Во-первых, выкуп у него недвижимого имущества либо его продажа с публичных торгов возможны только по решению суда, но не в административном порядке. Во-вторых, обязательным условием изъятия является доказанность в суде невозможности использования изымаемого участка без прекращения прав собственника находящейся на участке недвижимости. В-третьих, земельное и иное законодательство может предусмотреть альтернативу изъятию в виде переноса зданий или сооружений на новый участок за счет средств того, в чьих интересах производится изъятие, либо строительства за его счет новых аналогичных сооружений (как это, например, предусмотрено остающейся пока в силе ст. 55 Земельного кодекса 1991 года). Конкретный порядок изъятия недвижимости и компенсаций за нее определен для этих случаев правилами ст. 279—282 и 284—286 ГК. К сожалению, эти правила находятся в гл. 17 ГК, не вступившей пока в действие, а потому также не могут считаться действующими до момента вступления в силу нового Земельного кодекса. В их отсутствие следует руководствоваться общими правилами ст. 239 ГК и нормами действующего земельного и природоресурсного законодательства.

Принудительный выкуп у собственника бесхозяйственно содержимых им культурных ценностей допускается правилами ст. 240 ГК при наличии следующих условий. Прежде всего, дело должно касаться не любых, а только особо охраняемых государством культурных ценностей. В настоящее время их правовой режим определяется Положением об особо ценных объектах культурного наследия народов Российской Федерации, утвержденным Указом Президента РФ от 30 ноября 1992 года № 1487, а также постановлением Правительства РФ от 30 ноября 1992 года № 919 "Об особо ценных объектах культурного наследия народов Российской Федерации"<sup>1</sup>. В соответствии с этими актами такого рода объекты подлежат включению в Государственный свод особо ценных объектов культурного наследия народов Российской Федерации.

В судебном порядке требуется установить не только факт бесхозяйственного содержания этих ценностей, но и реальную угрозу утраты ими своего значения в результате соответствующего бездействия или действий их собственника. Речь здесь идет о частных собственниках, ибо бесхозяйственное содержание особо охраняемых государством культурных ценностей не может стать основанием для их изъятия у публичного собственника и передачи собственнику частному (например, какой-либо общественной организа-

---

<sup>1</sup> Собрание актов РФ, 1992, № 23, ст. 1961, 2032.

ции), поскольку речь тогда шла бы об их приватизации, не предусмотренной законом.

Наконец, и при наличии указанных выше обстоятельств, подтвержденных в судебном порядке, собственник изымаемых культурных ценностей все равно получает за них компенсацию — либо в виде вырученной от их продажи суммы, либо в виде иной компенсации, установленной по соглашению с выкупающей их публично-правовой организацией или решением суда.

Новым для нашего законодательства правилом является ст. 241 ГК, впервые предусматривая возможность принудительного выкупа у собственника принадлежащих ему домашних животных, если он допускает к ним негуманное отношение. По смыслу закона, говорящего о "явном противоречии" поведения собственника правилам и нормам гуманного обращения с животными, речь должна идти о случаях грубого, вызывающе безнравственного и негуманного отношения к домашним животным со стороны их собственников, что и составляет основание для их принудительного выкупа.

Такой выкуп допустим только при наличии специального судебного решения, а также уплате собственнику животного соответствующей компенсации (размер которой в случае спора также определяется судом). Таким образом, данные правила закрепляют баланс интересов общества, требующего гуманного обращения с домашними животными, и собственника.

Предусмотренные ст. 242 ГК случаи реквизиции, то есть принудительного изъятия у собственника его имущества в неотложных общественных интересах, но с обязательной компенсацией, представляют собой традиционное для всякого правопорядка основание прекращения частной собственности граждан и юридических лиц. Вместе с тем правила Кодекса и здесь устанавливают четкую регламентацию и особые гарантии интересов собственника.

Раскрывая понятие реквизиции, п. 1 ст. 242 ГК устанавливает ее допустимость только в обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер (стихийные бедствия, аварии, эпидемии, эпизоотии и т. п.). Подчеркивается, что такое изъятие может производиться исключительно в интересах общества. Изъятие имущества у частного собственника путем реквизиции в силу чрезвычайности обстоятельств, при которых оно допускается, может производиться по решению "государственных органов". Это не требует обязательного судебного решения, но вместе с тем означает недопустимость такого изъятия по решению муниципальных органов. Порядок и условия изъятия имущества путем реквизиции должны определяться специальным законом, который, однако, в силу правила п. 2 ст. 3 ГК должен соответствовать общим положениям ст. 242 ГК.

В качестве новых, дополнительных гарантий защиты интересов собственника реквизированного имущества предусмотрены, во-первых, возможность судебного оспаривания размера компенсации, выплаченной за реквизированное имущество (п. 2 ст. 242 ГК); во-вторых, возможность истребования по суду сохранившегося реквизированного имущества при отпадении обстоятельств, послуживших основанием для его реквизиции. Возможные при этом расчеты между прежним и новым собственниками будут произво-

диться по нормам обязательств из неосновательного обогащения (ст. 133 Основ).

К числу оснований изъятия у собственника имущества помимо его воли и без компенсации относится прежде всего обращение взыскания на его имущество по его долгам, прямо предусматриваемое теперь ст. 237 ГК. Такое изъятие по общему правилу допустимо только на основании судебного решения. Законом могут быть предусмотрены случаи такого рода изъятий и во внесудебном порядке, например при обращении взыскания на имущество по исполнительным надписям нотариусов. Важно, чтобы такие случаи предусматривались именно законом, а не подзаконным актом (ст. 3). Не исключено их возникновение и по договору, например при обращении залогодержателем взыскания на заложенное имущество во внесудебном порядке — по нотариально удостоверенному соглашению с залогодателем (абз. 2 п. 1 ст. 349).

В п. 2 ст. 237 ГК прямо определен момент прекращения права собственности на имущество должника, ставшее объектом взыскания кредиторов. Право собственности на такое имущество прекращается у прежнего владельца с момента возникновения права собственности на него у приобретателя. До этого момента собственник-должник несет и риск, и бремя собственности (ст. 210, 211).

Другим основанием принудительного изъятия имущества у собственника без компенсации является его конфискация, представляющая собой санкцию, примененную к собственнику за совершенное им правонарушение (ст. 243 ГК). Такая санкция может быть применена к собственнику за совершение уголовного преступления (в соответствии с нормами Уголовного кодекса) либо иного правонарушения (обычно административного). Для гражданских правонарушений конфискационные последствия не характерны. Едва ли не единственным исключением из этого правила являются нормы ст. 169 ГК, предусматривающей возможность безвозмездного изъятия имущества в доход государства в виде санкции за умышленное совершение сделки с целью, противной основам правопорядка и нравственности. Однако во всех без исключения случаях санкция в виде конфискации имущества должна быть прямо предусмотрена законом, а не подзаконным актом.

По общему правилу конфискация осуществляется только в судебном порядке. Административный порядок конфискации может предусматриваться законом (например, при изъятии предметов контрабанды таможенными органами, незаконных орудий охоты и лова — органами охраны природы и т. д.). Однако в этом случае изъятие может быть обжаловано в суд согласно правилу п. 2 ст. 243 ГК, даже если оно произведено на основании норм административного, а не гражданского законодательства, поскольку этим затрагивается право собственности, содержание и многие гарантии которого устанавливает именно гражданский закон.

## ГЛАВА 16. ОБЩАЯ СОБСТВЕННОСТЬ (ст. 244—259)

### Общие положения

Общая собственность представляет собой принадлежность одного и того же имущества одновременно нескольким лицам (сособственникам). При этом они же являются и субъектами права собственности на данное имущество. Таким образом, участники отношений общей собственности сообща являются собственниками одного и того же имущества.

Здесь не происходит "объединения имущества собственниками", не возникает ни "коллективной", ни "смешанной" собственности, о чем неудачно говорилось в прежнем законодательстве (ст. 3 Закона о собственности). В такой ситуации не создается никакого нового субъекта права ("коллектива"), не происходит ни объединения, ни "смещения" имущества, не появляется никакой новой "формы собственности", а возникает лишь множественность субъектов права собственности на одно и то же имущество.

Право общей собственности возникает на неделимые вещи (ч. 1 ст. 133 ГК), если они поступают в собственность нескольких лиц: например, при наследовании детьми умершего гражданина принадлежавшего ему жилого дома, который не может быть разделен на части в силу своих технических (конструктивных) особенностей. Имущество может не подлежать разделу в силу указаний закона: например, неделимыми согласно указаниям законодательства являются многие ценные бумаги. Делимые вещи также способны быть объектами общей собственности, когда это предусматривают либо закон, либо соглашение участников, например договор о совместной деятельности (ст. 124 Основ).

Общая собственность может быть как долевой, так и бездолевой (совместной). В первом случае законом или договором определяются точные доли участников в праве на общее имущество. В и. 2 ст. 244 ГК прямо отмечено, что речь при этом идет о долях не в имуществе, а в праве на имущество. При разделе имущественного объекта, например жилого дома, никакой юридической общности не сохраняется и каждый из бывших собственников становится собственником конкретного имущества (в данном случае — части дома). Общая долевая собственность означает поэтому раздел между участниками принадлежащего им сообща права собственности, а не имущества.

Совместная (бездолевая) собственность означает, что право собственности на конкретный объект не делится между собственниками, а принадлежит им сообща, совместно. Никто из участников таких отношений не знает заранее своей конкретной доли, которая может быть определена лишь на случай раздела или выдела. Очевидно, что такая ситуация возможна только в качестве исключения, обусловленного наличием между сособственниками особых, лично-доверительных отношений, которые не предполагают и не требуют полной определенности в объеме соответствующих правомочий их участников. По действующему законодательству такие отношения могут возникнуть в двух случаях: между супругами либо между членами крестьянского (фермерского) хозяйства, то есть только между гражданами, связан-

ными близкими семейными узами и в силу этого находящимися в лично-доверительных отношениях друг с другом.

Согласно п. 3 ст. 244 ГК долевая общая собственность является правилом, а образование совместной (бездолевой) собственности — исключением, прямо предусмотренным законом. В силу этого возникновение совместной собственности по договору исключается как противоречащее требованиям закона (ст. 168).

Допустима и обратная ситуация — участники отношений совместной (бездолевой) собственности, возникающей только в силу закона, вправе по своему соглашению заменить их отношениями долевой собственности (п. 5 ст. 244). Например, супруги могут заключить так называемый "брачный контракт", оговорив в нем конкретные доли каждого в общем имуществе (либо вообще установив в нем режим раздельной, а не общей собственности на принадлежащее каждому из них имущество). Участники крестьянского (фермерского) хозяйства также могут договориться друг с другом о конкретных долях в праве на имущество такого хозяйства. Иначе говоря, отношения совместной собственности могут быть заменены отношениями долевой собственности по воле их участников, тогда как наоборот сделать невозможно.

Доля в праве на общее имущество входит в состав имущества сосособственника. Поэтому кредиторы, требующие обращения взыскания на его имущество, могут потребовать обратить взыскание и на такую долю. В отличие от ранее действовавшего законодательства новый ГК допускает эту возможность в отношении участников не только долевой, но и совместной собственности (ч. 1 ст. 255).

При этом необходимо определить долю участника (в отношениях совместной собственности) и выделить ее с соблюдением прав и интересов других сосособственников. Последние обладают, в частности, правом преимущественной покупки доли, продаваемой одним из сосособственников (в отношениях долевой собственности), и могут быть заинтересованы в приобретении отчуждаемой доли. С учетом этого ч. 2 ст. 255 ГК допускает для кредитора возможность потребовать, чтобы его должник, являющийся сосособственником, продал свою долю кому-либо из других сосособственников с тем, чтобы обратиться в погашение долга вырученные от продажи деньги. В интересах кредитора-взыскателя закон требует продажи доли по реальной, рыночной, а не заниженной цене, в которой могут быть заинтересованы и приобретатели, и отчуждатель доли. Если же остальные сосособственники откажутся от приобретения доли, приходящееся на нее имущество после выдела по судебному требованию кредитора может быть продано с публичных торгов. Это правило защищает интересы должника, который при таком способе реализации сможет выручить за продаваемое имущество максимально возможную цену.

Сам кредитор-взыскатель не может приобрести долю сосособственника-должника в общей собственности в порядке погашения долга, поскольку это могло бы нарушить право преимущественной покупки, имеющееся у других сосособственников (ст. 250), а при их отказе от реализации этого права вступает в силу правило ч. 3 ст. 255 ГК, требующее продажи имущества с публичных торгов. Речь при этом идет об отношении общей долевой собственности, ибо стать участником отношений бездолевой (совместной) соб-

ственности не сможет лицо, не связанное с другими участниками соответствующими семейными, лично-доверительными отношениями. В таком случае кредитор сможет потребовать лишь выдела имущества должника для обращения на него взыскания в установленном законом порядке.

### **Общая долевая собственность**

Долевая собственность по своей сути требует четкого определения долей участников в праве на общее имущество. Такие доли могут быть определены в законе (например, при наследовании по закону доли наследников одной очереди признаются равными в силу правила ч. 1 ст. 532 ГК 1964 года) либо устанавливаться соглашением сторон (например, участников договора о совместной деятельности). В отсутствие таких указаний они предполагаются равными (п. 1 ст. 245 ГК). Такая презумпция дает возможность участникам отношений долевой собственности не определять прямо свои доли в праве на общее имущество, что будет означать их равенство, то есть разделение по количеству участников.

Новыми являются правила о правовом режиме улучшений, произведенных в общем имуществе одним из собственников. Эти правила важны с учетом длительного характера отношений по использованию общего имущества, например какого-либо объекта недвижимости. Закон предоставляет возможность собственникам самим договориться о правилах изменения их долей в зависимости от вклада каждого в приращение общего имущества (п. 2 ст. 245). Если же такое соглашение отсутствует, вступают в силу правила п. 3 ст. 245 ГК, согласно которому имеет значение характер произведенных улучшений общего имущества.

Улучшения, отделяемые от основного объекта общей собственности (без соразмерного ущерба его хозяйственному назначению), по общему правилу поступают в собственность того из участников, кто их произвел, то есть не составляют объекта общей собственности. По соглашению собственников они могут остаться в составе общего имущества и тогда повлечь соразмерное увеличение доли производшего их участника.

Неотделимые от основного объекта общей собственности улучшения становятся объектом общей собственности всех участников. Сделавший их участник может требовать соразмерного увеличения своей доли в праве на общее имущество, если он осуществил такие улучшения за свой счет и с соблюдением установленного порядка использования общего имущества, то есть они касались той его части, которая была предоставлена ему в пользование. Например, собственник жилого дома, пользующийся одной из его комнат в соответствии со своей долей и произведший пристройку к этой комнате в виде, допустим, террасы, может требовать увеличения своей доли в праве на общее имущество, поскольку оно увеличилось за его счет (при этом сама терраса как часть дома составляет объект общей собственности, а не объект собственности построившего ее участника).

Поскольку право собственности на общее имущество принадлежит всем собственникам (в объеме, соответствующем их долям), его реализация, включая право распоряжения, может осуществляться только по единогласному решению всех собственников (п. 1 ст. 246, п. 1 ст. 247). При отсутствии согласия хотя бы одного из них, независимо от размера его доли в

праве на общее имущество, конкретный способ использования этого имущества можно будет применить только по решению суда.

Участник отношений общей долевой собственности вправе по своему усмотрению распорядиться своей долей, составляющей часть принадлежащего лично ему имущества. При этом вовсе не требуется предварительный выдел имущества, приходящегося на эту долю, ибо объектом соответствующих сделок будет отчуждение именно доли как части права собственности на общее имущество. Однако возмездное отчуждение доли путем ее продажи или мены возможно только с соблюдением установленных ст. 250 ГК правил о праве преимущественной покупки такой доли, имеющейся у других собственников.

Во многих случаях невозможно достижение полного соответствия между долей участника и той частью общего имущества, которая реально выделяется ему в пользование. Например, жилой дом, состоящий из трех неравных по площади комнат, достался двум наследникам по закону. В подобных случаях сособственники должны договариваться о порядке пользования общим имуществом, хотя бы примерно соответствующем размеру их долей. При этом предоставление в пользование одного из собственников части общего имущества меньшей, чем его доля, влечет обязанность других собственников компенсировать ущемление имущественных интересов данного участника (путем, например, соответствующего уменьшения приходящихся на его долю обязательных платежей и расходов по содержанию общего имущества). Ведь каждый участник долевой собственности в соответствии со ст. 249 ГК обязан соразмерно со своей долей участвовать в уплате налогов и иных платежей, касающихся общего имущества, а также в иных издержках по его содержанию и сохранению.

Изложенные положения применяются и к правовому режиму плодов, продукции и доходов, полученных от использования общего имущества (ст. 248). Они тоже становятся объектом общей собственности участников и распределяются между ними пропорционально их долям в праве на общее имущество. Однако по соглашению участников такое распределение может строиться и иначе: например, пропорционально реальной части общего имущества, выделенной в пользование соответствующим собственникам (то есть пропорционально так называемым "реальным", фактическим, а не "идеальным", юридическим долям), или поровну.

Выход участника общей долевой собственности из этих отношений возможен путем отчуждения им своей доли иным лицам, а также при ее выделе либо при разделе общего имущества.

В случае продажи своей доли иным лицам остальные сособственники вправе требовать, чтобы за указанную отчуждателем цену и на иных установленных им условиях доля была продана им. Механизм реализации преимущественного права покупки доли выходящего сособственника остающимися участниками долевой собственности установлен ст. 250 ГК. В соответствии с ним продавец доли обязан письменно известить остальных собственников о цене и других условиях продажи им своей доли. Последние вправе приобрести отчуждаемую долю в праве на недвижимость в течение месяца, а в движимом имуществе — в течение 10 дней с момента извещения (п. 2 ст. 250). После истечения указанных сроков отчуждатель вправе продать свою долю любому постороннему лицу. При нарушении пре-

имущественного права покупки сособственников отчуждателем доли любой из них вправе требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей приобретателя доли (а не признания сделки купли-продажи доли недействительной), что означает обязанность уплаты им покупной цены и выполнения других условий заключенной отчуждателем доли сделки.

Преимущественное право покупки касается только случаев купли-продажи, а также мены доли (п. 5 ст. 250 ГК), поскольку к договору мены согласно ст. 255 ГК 1964 года применяются правила о договоре купли-продажи. Оно не распространяется на иные случаи отчуждения доли (по договору дарения, в порядке обращения взыскания на заложенное имущество и т. д.). Не действует это право и при продаже доли с публичных торгов в случаях, предусмотренных законом (при обращении кредиторами взыскания на долю сособственника по его личным долгам в порядке, предусмотренном ст. 255 ГК, при обращении взыскания на долю как на предмет залога и т. д.). Исключается уступка этого права другим лицам в порядке цессии (п. 4 ст. 250 ГК).

В ст. 251 ГК впервые четко определен момент перехода доли в праве на общее имущество к ее приобретателю. Приобретатель доли становится полноправным сособственником с момента заключения договора об отчуждении доли, если иной момент не предусмотрен соглашением сторон. Поскольку объектом отчуждения здесь является не вещь, а право, на данные отношения невозможно распространить правила ст. 223 ГК, определяющие момент возникновения права собственности на приобретаемое имущество. Более того, в отличие от закрепленного в ст. 223 принципа передачи ст. 251 закрепляет принцип договора, то есть совершенно иной принцип определения указанного момента.

Однако в тех случаях, когда договор об отчуждении доли подлежит регистрации (ст. 164), например при переходе доли в праве собственности на недвижимость, новый владелец доли становится сособственником с момента такой регистрации в соответствии с положением, закрепленным п. 2 ст. 223 Кодекса.

Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, означает ее прекращение. При выделе доли одним из участников общее имущество, как правило, уменьшается в объеме, однако на него сохраняется право общей собственности оставшихся сособственников. При этом способы и условия как раздела, так и выдела должны прежде всего определяться соглашением самих сособственников и лишь при невозможности его достижения — судом.

Поскольку выделяющийся сособственник был одним из субъектов права собственности на общее имущество, он вправе требовать передачи ему соответствующей части имущества в натуре. Компенсация за приходящееся на его долю имущество без согласия самого сособственника возможна лишь в качестве исключения, условия которого прямо определены законом. Такое исключение предусмотрено в абз. 2 п. 3 ст. 252 ГК на случай невозможности выдела без несоразмерного ущерба общему имуществу или запрета выдела самим законом (когда имущество стало неделимым по его прямому указанию). Другим исключением является невозможность выдела в натуре части имущества, точно соответствующей доле выходящего участ-



ника (абз. 1 п. 4 ст. 252). Тогда он может быть компенсирован за недостаток выделенного ему имущества.

Наконец, третьим исключением является давно известный судебной практике случай выплаты компенсации собственнику за его долю без его согласия, если его доля была незначительна, не могла быть реально выделена и его интерес в использовании общего имущества не может считаться существенным (абз. 2 п. 4 ст. 252). Речь при этом обычно шла о спорах по поводу выдела доли в праве собственности на жилой дом. Если доля была настолько незначительной, что на нее не могли быть выделены никакие из имевшихся в доме помещений, да и интерес владельца доли заключался в периодическом использовании жилья, тогда как оставшиеся собственники постоянно проживали в нем, суды в порядке исключения отказывали в выделе имущества в натуре, заменяя его денежной компенсацией за счет других собственников. Эта возможность теперь получила прямое законодательное закрепление.

### **Общая совместная собственность**

Общие положения о праве совместной (бездолевой) собственности, закрепленные ст. 253 ГК, применяются лишь постольку, поскольку отсутствуют прямые указания закона об особенностях правового режима отдельных видов совместной собственности. Такие специальные указания содержатся как непосредственно в Кодексе, так и в нормах брачно-семейного законодательства, касающихся совместной собственности супругов.

Участники отношений совместной собственности сообща владеют и пользуются общим имуществом, если только соглашением между ними прямо не предусмотрено, что какими-то конкретными объектами (частями) общего имущества пользуется лишь один из собственников или определенные собственники. По согласию всех участников осуществляется и распоряжение общим имуществом, включая его отчуждение. При этом п. 2 ст. 253 ГК устанавливает презумпцию такого согласия независимо от того, кто из участников совместной собственности совершает сделку по распоряжению общим имуществом, что важно для их контрагентов. Участниками данных отношений могут выступать только граждане-супруги или члены крестьянского (фермерского) хозяйства, находящиеся в тесных семейных, лично-доверительных отношениях друг с другом. Поэтому третьи лица, участвующие в сделке по поводу их общего имущества, не обязаны проверять наличие согласия других собственников. Такое согласие должно быть прямо выражено лишь в сделках, требующих нотариального оформления и (или) государственной регистрации.

Сделки по распоряжению общим имуществом, находящимся в совместной собственности, вправе совершать любой из собственников. По их соглашению совершение таких сделок может быть возложено на одного из участников. Однако и в этом случае совершение сделки тем из собственников, кто согласно их общей договоренности не имел на это полномочий, не делает сделку оспоримой (недействительной), если только другая сторона сделки заведомо знала или должна была знать о наличии такого соглашения, то есть действовала недобросовестно. Ведь контрагенты не обязаны вникать во внутренние взаимоотношения собственников, если только по-

следние сами не объявят об их особом характере. В этом проявляется специфика отношений совместной собственности по сравнению с долевой собственностью.

Раздел и выдел имущества, находящегося в совместной собственности, также имеет свои особенности, предусмотренные правилами ст. 254 ГК. Раздел и выдел супружеского имущества, как и раздел имущества крестьянского (фермерского) хозяйства, влечет прекращение совместной собственности. Поскольку речь идет о бездолевой собственности, раздел или выдел общего имущества требует в этих случаях прежде всего определения доли каждого из сособственников в праве на общее имущество (п. 1 ст. 254). Если закон или соглашение участников не устанавливают иных правил, доли сособственников признаются равными. Семейное законодательство, в частности, предусматривает отступление от начал равенства при разделе супружеского имущества с учетом интересов несовершеннолетних детей, остающихся с одним из супругов.

Определение долей не превращает рассматриваемые отношения в долевую собственность, ибо доли устанавливаются лишь на случай раздела или выдела, то есть прекращения общей собственности, по крайней мере для выделяющегося участника. Неприменимы здесь и некоторые традиционные для долевой собственности правила, например о преимущественном праве покупки доли выходящего участника. Наоборот, денежная или иная компенсация доли выходящего участника, являющаяся исключением в долевой собственности, здесь может применяться достаточно широко, например, при разделе супружеского имущества. Поэтому правила о разделе и выделе доли из общего имущества, установленные ст. 252 ГК, в данных отношениях могут применяться лишь постольку, поскольку иное не установлено специальными правилами закона либо не вытекает из существа отношений совместной собственности (п. 3 ст. 254).

Применительно к общей собственности супругов закон сохраняет презумпцию ее совместного (без долевого) характера, если только иное не установлено их договором ("брачным контрактом"). Последний может предусмотреть режим как долевой, так и раздельной собственности супругов. Но в его отсутствие имущество будет считаться находящимся в режиме совместной собственности супругов по прямому указанию закона. Необходимо отметить, что ГК по-прежнему говорит о совместной собственности именно супругов, но не семьи в целом.

Не всякое имущество, принадлежащее супругам, считается их совместной собственностью. Согласно п. 2 ст. 256 Кодекса собственностью каждого из супругов, а не их общей собственностью является имущество, принадлежавшее им до вступления в брак, а также полученное одним из супругов в дар или в порядке наследования. Это же относится и к вещам индивидуального пользования (кроме предметов роскоши), хотя бы и приобретенным за счет общих средств супругов во время брака.

Однако имущество, принадлежащее одному из супругов, может быть признано объектом их совместной собственности при условии осуществления в него в период брака вложений за счет общего имущества или имущества другого супруга, значительно увеличивших стоимость этого имущества. Чаще всего речь в таких случаях идет об объектах недвижимости (жилой дом, дача и т. д.). Вместе с тем супруги могут своим договором исключить

действие этого правила, сохранив реальность своего имущества даже при наличии указанных условий.

Общее имущество супругов не может быть объектом взыскания кредиторов одного из них по его личным долгам. Объектом взыскания здесь может служить лишь имущество, принадлежащее одному из супругов, а также его "доля" в общем имуществе, которая причиталась бы ему при разделе (п. 3 ст. 256 ГК). Иначе говоря, кредиторы могут потребовать выдела доли супруга, то есть раздела супружеского имущества, с целью обращения на него взыскания по правилам ст. 255 ГК. Однако детальные правила о порядке определения долей супругов в общем имуществе при его разделе и порядок такого раздела должны устанавливаться не гражданским, а брачно-семейным законодательством (п. 4 ст. 256).

Объектом совместной собственности является также имущество крестьянского (фермерского) хозяйства. В отличие от ранее действовавшего Закона о крестьянском (фермерском) хозяйстве Кодекс устанавливает презумпцию именно совместной, а не долевой собственности на его имущество, что в большей мере соответствует сути этого хозяйства как семейно-трудовой общности граждан, связанных близкими, лично-доверительными отношениями. Специальный закон или договор участников может установить и иную, то есть долевую, собственность этого хозяйства. Общим имуществом становятся также продукция, плоды и доходы, полученные в результате деятельности крестьянского (фермерского) хозяйства. Пункт 3 ст. 257 ГК не устанавливает режим этого имущества как объекта долевой или совместной собственности, отдавая решение этого вопроса на усмотрение самих участников.

Важно также иметь в виду, что объектом общей совместной собственности крестьянского (фермерского) хозяйства являются земля и имущество производственно-хозяйственного назначения (хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, сельскохозяйственная и иная техника, оборудование, инвентарь, транспортные средства и аналогичное имущество). Иное имущество (жилой дом, предметы потребления, домашней обстановки и обихода и т. д.) может составлять объект общей собственности супругов или быть собственностью отдельного участника хозяйства. Здесь, следовательно, возможно сосуществование различных видов общей собственности.

Крестьянское (фермерское) хозяйство не является самостоятельным субъектом имущественных отношений. Оно представляет собой совокупность физических лиц (граждан), действующих на базе общего имущества, то есть, по сути, простое товарищество (а может вестись даже и одним человеком). Оно не становится юридическим лицом, ибо не обособляет "свое" имущество от имущества участников. Признание его юридическим лицом в Законе о крестьянском (фермерском) хозяйстве следует считать результатом недоразумения.

Однако ст. 259 ГК дает возможность создать на этой базе и юридическое лицо — коммерческую организацию в форме хозяйственного товарищества или производственного кооператива. Такая организация становится собственником своего имущества, сохраняя за участниками лишь обязательственные права требования (п. 2 ст. 48, п. 3 ст. 213), а ее правовое положение определяется по нормам закона, регулирующим статус соответственно то-

вариществ или производственных кооперативов. Вклады участников такой коммерческой организации должны устанавливаться исходя из их долей в праве общей собственности на имущество хозяйства, определяемых в соответствии со ст. 258 Кодекса.

С целью сохранения рассматриваемых хозяйств ГК не предусматривает возможности выдела имущества при выходе одного из участников. В этом случае выделяющийся участник может претендовать только на получение денежной компенсации, соразмерной его доле (п. 2 ст. 258).

Раздел имущества крестьянского (фермерского) хозяйства, влекущий его прекращение, производится по общим правилам о разделе имущества, находящегося соответственно в совместной или долевой собственности (ст. 254 и 252). Земельный участок подлежит разделу с учетом специальных требований земельного законодательства (абз. 2 п. 1 ст. 258). При этом доли участников такого хозяйства как субъектов права совместной собственности в соответствии с п. 3 ст. 258 ГК признаются равными, если только иное не установлено их соглашением: например, не определен режим общей долевой собственности с неравенством долей в зависимости от трудового или имущественного вклада в хозяйство.

## **ГЛАВА 18.**

### **ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА НА ЖИЛЫЕ ПОМЕЩЕНИЯ (ст. 283—293)**

Жилые помещены как объекты права собственности получили особый правовой режим. Будучи недвижимостью, они, кроме того, имеют теперь строго целевое назначение. Такой подход закона обусловлен сохраняющимся недостатком жилья и его особой социальной значимостью. Последняя получила конституционное закрепление в ст. 40 Конституции РФ, провозгласившей право граждан на жилище и обязавшей органы государственной власти и местного самоуправления создавать необходимые условия для реализации этого права.

Гражданский кодекс установил, что жилые помещения предназначены для проживания граждан (абз. 1 п. 2 ст. 288), а осуществление прав собственника по владению, пользованию и распоряжению такими объектами недвижимости должно производиться в соответствии с целевым назначением этих объектов (п. 1 ст. 288).

Таким образом, все без исключения жилые помещения получили строго целевое назначение, а все собственники жилищных фондов, жилых домов и отдельных жилых помещений не вправе более использовать их исключительно по своему усмотрению, с нарушением целевого назначения этих объектов. Не допускается, следовательно, сдача жилых помещений внаем под различные офисы, конторы, склады, а также их продажа для указанных целей без предварительного перевода этих помещений в категорию нежилых, то есть без изменения их целевого назначения (что, в свою очередь, требует соответствующей перерегистрации их в органах, осуществляющих учет данного вида недвижимости). Такие ограничения в реализации права собственности на недвижимость касаются всех собственников — граждан, в

том числе владельцев жилых домов и приватизированных квартир, юридических лиц, включая коммерческие и общественные организации, а также государственных и муниципальных (публично-правовых) образований. В этом смысле жилье является таким же особым объектом права собственности, как и земельный участок, свободное использование которого исключительно по усмотрению собственника не допускает ни один современный правопорядок.

Под жилым помещением жилищное законодательство понимает не только жилые (в том числе многоквартирные) дома и коттеджи (дачи), приспособленные для постоянного проживания, но и отдельные квартиры и иные жилые помещения (например, отдельные изолированные комнаты в квартирах), зарегистрированные в этом качестве в государственных органах, осуществляющих учет такого рода недвижимости (обычно территориальные бюро технической инвентаризации — БТИ), в том числе служебные и ведомственные, а также "специализированные дома" и служащие аналогичным целям помещения — общежития, гостиницы-приюты, дома маневренного фонда, специальные дома для одиноких престарелых граждан, дома-интернаты для инвалидов, ветеранов и др. Подчеркивая указанные ограничения, п. 2 ст. 288 ГК специально отмечает, что гражданин — собственник жилого дома, приватизированной квартиры или иного жилого помещения вправе использовать его для личного проживания и проживания членов его семьи. Соответственно этому и любое отчуждение данного объекта, как и сдача его во временное пользование другим лицам, должно производиться с учетом установленного для него законом целевого назначения. Поэтому любой собственник жилого помещения вправе в соответствии с абз. 3 п. 2 ст. 288 ГК сдавать его для проживания (постоянного или временного) другим гражданам на основе соответствующего договора (найма или аренды), регулируемого нормами жилищного законодательства.

Вместе с тем собственники жилья не вправе размещать в принадлежащих им жилых помещениях какие-либо предприятия, учреждения и организации без предварительного оформления перевода таких помещений в нежилые в соответствии с правилами жилищного законодательства, а также размещать в принадлежащих им жилых домах какие-либо промышленные производства (п. 3 ст. 288). Последнее ограничение, как следует из текста закона, касается жилого дома в целом, а не только находящихся в нем жилых помещений. Это исключает размещение разного рода производств даже в подвалах или на чердаках жилых домов, поскольку помимо нарушения целевого назначения данного объекта отсутствие подобного запрета вело бы к созданию значительных неудобств для граждан, использующих соответствующие жилые помещения по их прямому назначению.

Нарушение предусмотренных законом положений надлежащего осуществления права собственности на жилое помещение влечет неблагоприятные последствия, предусмотренные ст. 293 ГК. В соответствии с ее правилами использование жилого помещения не по назначению, либо систематическое нарушение собственником такого помещения прав и интересов соседей, либо бесхозяйственное обращение собственника со своим жильем могут стать основанием для принятия судом по иску органа местного самоуправления решения о продаже такого жилого помещения с публичных

торгов, то есть о принудительном отчуждении принадлежащей собственнику недвижимости.

Изложенные в ч. 1 ст. 293 ситуации имеют в виду либо уже начавшееся (продолжающееся) использование собственником своего жилого помещения не по назначению, либо систематическое (неоднократное) нарушение прав и интересов его соседей (создание "обстановки невозможности совместного проживания"), либо начавшееся разрушение жилья в результате бесхозяйственного обращения с ним. Во всех трех указанных случаях собственник жилья должен быть предварительно предупрежден органом местного самоуправления о необходимости устранения допущенных им нарушений (в том числе с установлением соразмерного, разумного срока для этих целей, включая необходимый ремонт разрушаемого помещения) и лишь после этого он подвергается риску судебного изъятия и принудительной реализации принадлежащего ему объекта недвижимости.

Правила ст. 288 и 293 ГК представляют собой форму публично-правового вмешательства в частные дела собственника, что допускается абз. 2 п. 2 ст. 1 в исключительных случаях, установленных законом в общественных, а не в частных интересах. С учетом этого закон ограничивает всех собственников жилья в осуществлении принадлежащего им права собственности, устанавливая его целевые границы. Вместе с тем он предусматривает и два дополнительных ограничения, первое из которых касается только собственников жилья в многоквартирном жилом доме, а второе — граждан-собственников жилья.

Правовой режим находящейся в многоквартирном доме жилой квартиры как объекта недвижимости наряду с целевым назначением обладает еще и той особенностью, что неизбежно включает в себя и право на общее имущество дома — подвалы, чердаки, лестничные площадки и иные общие помещения, несущие конструкции дома, лифты, стояки, иное механическое, электрическое, санитарно-техническое и другое оборудование, находящееся как за пределами, так и внутри квартиры или иного жилого помещения, если оно обслуживает более одной квартиры или жилого помещения (п. 1 ст. 290), поскольку без такого рода объектов невозможно нормальное пользование и самим жилым помещением.

Кодекс закрепляет два важных правила, касающихся правового режима перечисленного общего имущества собственников квартир в многоквартирном жилом доме. Во-первых, на это имущество устанавливается общая долевая собственность названных собственников (ст. 289). Их доли в праве на такое имущество пропорциональны размеру принадлежащих им квартир (жилых помещений), а точнее, их общей площади (ср. п. 4 Временного положения о кондоминиуме, утвержденного Указом Президента РФ от 23 декабря 1993 года № 2275).

Указанное право регулируется общими правилами гражданского законодательства о праве общей долевой собственности (см. комментарий к гл. 16 ГК), однако с некоторыми изъятиями. Главное из них состоит в запрете собственнику квартиры или иного жилья отчуждать свою долю в праве на общее имущество жилого дома и совершать иные действия, влекущие передачу этой доли, отдельно от права собственности на жилье (п. 2 ст. 290). В этом и состоит второе важное положение, определяющее специфику правового режима объектов общей собственности собственников жилья в много-

квартирном жилом доме. По сути, это означает, что соответствующая доля в праве собственности на указанное общее имущество всегда следует судьбе права собственности на жилье (п. 1 Временного положения о кондоминиуме), будучи неразрывно с ним связанной.

Следует иметь в виду, что данные правила распространяются лишь на собственников жилья, но не на их нанимателей или арендаторов. Если, например, в муниципальном жилом доме приватизирована лишь часть квартир, отношения общей долевой собственности возникнут с участием собственников квартир, то есть граждан, приватизировавших свои квартиры, и соответствующего муниципального образования в лице его органа управления жилым фондом.

Для обеспечения эксплуатации многоквартирного дома и надлежащего использования общего имущества все собственники квартир должны создать товарищество (п. 1 ст. 291). Такое товарищество становится юридическим лицом — некоммерческой организацией. По своей сути оно может рассматриваться как потребительский кооператив, однако п. 2 ст. 291 ГК считает его самостоятельной разновидностью некоммерческих организаций, действующей на основании специального закона (что вполне соответствует требованиям п. 3 ст. 50). В отсутствие такого закона данные организации действуют на основании уже упомянутого Временного положения о кондоминиуме. В буквальном переводе с латыни "кондоминиум" как раз и означает общую собственность, а "домовладельцы" (собственники жилья) в кондоминиуме, согласно п. 2 указанного Положения, составляют товарищество.

Важной особенностью жилья как объекта права собственности граждан является наличие особых, самостоятельных прав на этот объект не только у самого собственника, но и у совместно проживающих с ним членов его семьи (ст. 292).

Кодекс признает за ними "право пользования этим помещением на условиях, предусмотренных жилищным законодательством", что дает возможность считать это право обязательственным правом арендного типа. Как и всякие титульные (законные) владельцы, субъекты этого права (члены семьи собственника жилья, проживающие совместно с ним) получают право на его защиту, включая требование об устранении любых его нарушений, от всякого лица, включая и самого собственника (п. 3 ст. 292).

В силу правила п. 2 ст. 292 ГК переход права собственности на жилье сам по себе не является основанием для прекращения права пользования этим помещением со стороны членов семьи прежнего собственника, ранее проживавших в этом помещении. Иначе говоря, данное право как бы "обременяет" такую недвижимость, в принципе следуя ее судьбе, что сближает его с вещными правами. Практически это означает, что при отчуждении или ином распоряжении собственником-гражданином принадлежащим ему жильем без согласия совместно проживающих с ним членов его семьи они продолжают пользоваться прежним помещением на законном основании и новому приобретателю (или иному владельцу) не удастся прекратить их право. Таким образом, в данном "праве пользования" вещные элементы преобладают над обязательственными, что и дает основания закону объявить его вещным правом.

Более того, при наличии а числе членов семьи такого собственника несовершеннолетних лиц отчуждение жилья допускается только с предварительного согласия органа опеки и попечительства (п. 4 ст. 292), призванного, как известно, следить за соблюдением прав и законных интересов несовершеннолетних граждан. Здесь собственник жилья ограничивается законом в своем правомочии распоряжения принадлежащей ему недвижимостью.

## **ГЛАВА 19. ПРАВО ХОЗЯЙСТВЕННОГО ВЕДЕНИЯ, ПРАВО ОПЕРАТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ (ст. 294—300)**

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления составляют особую разновидность вещных прав, неизвестную развитому законодательству. Это — вещные права юридических лиц по хозяйственному и иному использованию имущества собственника. Они призваны оформить имущественную базу для самостоятельного участия в гражданских правоотношениях юридических лиц — несобственников, что невозможно в обычном, классическом имущественном обороте.

Появление и сохранение этих вещных прав в отечественном правопорядке связано с существованием планово-регулируемой, огосударственной экономики. Государство как собственник основной массы имущества, будучи не в состоянии непосредственно хозяйствовать с принадлежащими ему объектами и одновременно не желая утратить на них право собственности, объективно было вынуждено выпускать в имущественный оборот "самостоятельные" юридические лица — "предприятия" и "учреждения", закрепляя за ними свое имущество на ограниченном вещном праве. С 60-х годов это право стало именоваться у нас "правом оперативного управления", а впоследствии в законах о собственности было разделено на более широкое по содержанию "право полного хозяйственного ведения", предназначенное для производственных "предприятий", и более узкое "право оперативного управления" — для госбюджетных и аналогичных им "учреждений".

Участниками нормальных рыночных отношений всегда являются собственники, самостоятельно распоряжающиеся своим имуществом, — граждане, включая индивидуальных предпринимателей, товарищества и общества, кооперативы и т. д. Сохранение в нашем имущественном обороте "предприятий" и "учреждений" — несобственников свидетельствует о его переходном характере, обусловленном, в свою очередь, переходным характером самой экономики, неизбежно, но временно и в модифицированном виде сохраняющей определенные элементы прежней хозяйственной системы. К числу таких элементов относятся и вещные права, предусмотренные гл. 19 Кодекса.

Субъектами прав хозяйственного ведения и оперативного управления могут быть только юридические лица и притом не любые, а лишь существующие в специальных организационно-правовых формах — "предприятия" и "учреждения". Поскольку "предприятия" с 8 декабря 1994 года могут создаваться лишь на базе государственной и муниципальной собственности (а



к ранее созданным и сохраняющимся до 1 июля 1999 года "предприятиям", принадлежащим иным собственникам, в соответствии с п. 5 ст. 6 Вводного закона применяются нормы об унитарных предприятиях, основанных на праве оперативного управления), следует признать, что субъектом права хозяйственного ведения по действующему законодательству может быть только государственное или муниципальное унитарное предприятие (ст. 113—114 ГК) как разновидность коммерческих организаций.

Субъектом права оперативного управления теперь могут быть как унитарные (казенные) предприятия (ст. 115), строго говоря, принадлежащие к категории коммерческих организаций, так и учреждения (ст. 120), относящиеся к некоммерческим структурам, а также предприятия, принадлежащие частным собственникам. При этом учреждения могут создаваться как государственными и муниципальными образованиями, так и другими (частными) собственниками — гражданами и юридическими лицами. Они в определенных рамках могут заниматься и приносящей доходы деятельностью, что влечет появление у них особого права на полученное таким образом имущество, которое также можно квалифицировать как право хозяйственного ведения (п. 2 ст. 298).

В связи с этим не соответствуют закону и потому не порождают юридических последствий попытки закрепления имущества на праве оперативного управления за предприятиями, не являющимися казенными, либо доходов, полученных субъектами права оперативного управления от разрешенной собственником предпринимательской деятельности (пп. 6 и 21 устава Российской государственной цирковой компании, утвержденного постановлением Правительства РФ от 28 февраля 1995 года № 196<sup>1</sup>), а также попытки наделения филиалов и представительств, не являющихся самостоятельными субъектами права, имуществом на указанных ограниченных вещных правах (разъяснение МВД РФ "О порядке регистрации транспортных средств филиалами и представительствами юридического лица", зарегистрированное Министерством юстиции РФ 3 апреля 1995 года (рег. № 822<sup>2</sup>)).

Различие прав хозяйственного ведения и оперативного управления состоит в содержании и "объеме" правомочий, которые они получают от собственника на закрепленное за ними имущество. Право хозяйственного ведения, принадлежащее либо предприятию как коммерческой организации, либо учреждению, осуществляющему разрешенную ему собственником предпринимательскую деятельность, в силу этого является более широким, нежели право оперативного управления, которое может принадлежать либо некоммерческим по характеру деятельности учреждениям, либо казенным предприятиям.

Вместе с тем оба этих вещных права значительно сужены по сравнению со своими прототипами, закреплявшимися ранее в законах о собственности. Такой подход вызван необходимостью более строгого контроля собственника, прежде всего публичного (государственного или муниципального), за целенаправленным характером деятельности созданных им юридических лиц-несобственников. В условиях развития рыночных отношений и

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1995, № 10, ст. 901.

<sup>2</sup> Российская газета, 1995, 19 апреля.

появления сильного частного сектора экономики конструкции таких ограниченных вещных прав, как и их субъектов-несобственников, обнаружили свои очевидные слабости и недостатки, скрытые прежними условиями хозяйствования. Один из основных недостатков состоит в значительных возможностях злоупотребления такими организациями (а точнее говоря, их органами) предоставленной им собственником экономической свободой, используемой отнюдь не в интересах собственника и даже не в интересах такой организации, а с целью передачи имущества собственника в частный сектор на убыточных для собственника условиях. Именно поэтому право хозяйственного ведения ни по названию, ни по содержанию уже не является "полным", близким к праву собственности.

В соответствии со ст. 294 ГК право хозяйственного ведения — это право государственного или муниципального унитарного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом собственника в пределах, установленных законом или иными правовыми актами.

Поскольку имущество, передаваемое унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения, выбывает из фактического обладания собственника-учредителя и зачисляется на баланс предприятия, сам собственник уже не может осуществлять в отношении этого имущества по крайней мере правомочия владения и пользования (а в значительной мере — и правомочие распоряжения). Следует учитывать и то, что имуществом, находящимся у предприятий на праве хозяйственного ведения, они отвечают по своим собственным долгам и не отвечают по обязательствам создавшего их собственника, поскольку оно становится "распределенным" государственным или муниципальным имуществом (ср. абз. 1 п. 4 ст. 214 и абз. 1 п. 3 ст. 215).

В отношении такого имущества собственник-учредитель сохраняет правомочия, предусмотренные п. 1 ст. 295 ГК, то есть он вправе создать предприятие-несобственника (включая назначение директора, утверждение устава и определение объема правоспособности); реорганизовать и ликвидировать его (только в этой ситуации допускается изъятие и перераспределение переданного собственником предприятию имущества без согласия последнего, но, разумеется, с соблюдением прав и интересов его кредиторов); осуществлять контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества (в частности, проведение периодических проверок его деятельности); получать часть прибыли от использования переданного предприятию имущества. В отличие от ранее действовавшего Закона о собственности ГК не предусматривает необходимости заключения учредителем-собственником какого-либо договора со своим унитарным предприятием, хотя наличие у него "права на получение части прибыли" не исключает возможности согласования размера этой части с предприятием, если она прямо не определена в утвержденном собственником уставе. Детальный порядок осуществления этих прав должен предусматриваться специальным законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях.

Вместе с тем теперь невозможно, как ранее, говорить о полной самостоятельности и свободе унитарного предприятия за пределами перечисленных правомочий и возможностей собственника-учредителя. Осуществление принадлежащих ему правомочий может быть дополнительно ограни-

чено специальным законом или даже иными правовыми актами. Из правомочия распоряжения в соответствии с п. 2 ст. 295 ГК теперь изъята возможность самостоятельного, без предварительного согласия собственника (в лице соответствующего комитета по управлению имуществом), распоряжения недвижимостью. Продажа, сдача в аренду или в залог, внесение в качестве вклада в уставный или складочный капитал обществ и товариществ и иные формы отчуждения и распоряжения недвижимым имуществом не допускаются без согласия собственника (в соответствии с п. 3 Указа Президента РФ от 14 октября 1992 года № 1230 "О регулировании арендных отношений и приватизации имущества государственных и муниципальных предприятий, сданного в аренду" полномочия арендодателя при сдаче в аренду недвижимости, закрепленной за такими предприятиями, принадлежат соответствующим комитетам по управлению имуществом, а не самим предприятиям). Аналогичные ограничения ранее уже были предусмотрены п. 7 постановления Правительства РФ от 10 февраля 1994 года № 96 "О делегировании полномочий Правительства Российской Федерации по управлению и распоряжению объектами федеральной собственности"<sup>1</sup>.

Что касается движимого имущества, то им предприятие распоряжается самостоятельно, если только законом либо иным правовым актом не будут предусмотрены соответствующие ограничения (абз. 2 п. 2 ст. 295). Таким образом, даже подзаконным актом федерального правительства возможно ограничение права унитарного предприятия по распоряжению закрепленным за ним на праве хозяйственного ведения государственным или муниципальным имуществом, в том числе движимым.

Вместе с тем Кодекс не предусматривает возможности для учредителя-собственника произвольно ограничивать правомочия по владению и пользованию закрепленным за унитарным предприятием имуществом, в частности изымать его без согласия такого предприятия (если речь не идет о его ликвидации или реорганизации). Подобные ограничения во всяком случае не могут устанавливаться иными (подзаконными) правовыми актами. С этой точки зрения указание на возможность изъятия у федерального предприятия имущества, используемого им не по целевому назначению, содержащееся в п. 7 названного постановления Правительства РФ, не может быть признано соответствующим правилам ГК, а потому и не подлежит применению (п. 5 ст. 3 ГК).

Право оперативного управления в соответствии с п. 1 ст. 296 ГК — это право учреждения или казенного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться закрепленным за ним имуществом собственника в пределах, установленных законом, в соответствии с целями его деятельности, заданиями собственника и назначением имущества.

Собственник-учредитель вправе изъять у субъекта права оперативного управления излишнее, неиспользуемое или используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению (п. 2 ст. 296 ГК). Из этого следует, что изъятие имущества у учреждения или казенного предприятия возможно лишь в этих трех предусмотренных законом случаях, а не по усмотрению собственника, что допускал ранее действовавший Закон о собственности.

---

<sup>1</sup> Собрание актов РФ. 1994, № 8, ст. 593.

Кодекс специально регламентирует объем правомочия распоряжения, принадлежащего субъекту права оперативного управления. Казенное предприятие не вправе отчуждать или иным образом распоряжаться ни движимым, ни недвижимым имуществом собственника без его специального согласия, если только речь не идет о производимой им (готовой) продукции (п. 1 ст. 297). В отношении последней ГК устанавливает иной порядок: этой продукцией казенное предприятие по общему правилу может распоряжаться самостоятельно, если иное не установлено законом либо иными правовыми актами. Иначе говоря, никаким имуществом, кроме готовой продукции, казенное предприятие не вправе распоряжаться самостоятельно (без согласия собственника).

Собственник устанавливает также и порядок распределения доходов казенного предприятия, не согласуя его с самим предприятием (п. 2 ст. 297 ГК), что отличает его возможности от аналогичных возможностей по отношению к обычному унитарному предприятию, где он вправе получить лишь часть прибыли от своего имущества. В действующем законодательстве эти и другие особенности правового режима имущества казенных предприятий предусмотрены в Типовом уставе казенного завода (казенной фабрики, казенного хозяйства), созданного на базе ликвидированного федерального государственного предприятия<sup>1</sup>, утвержденном постановлением Правительства РФ от 12 августа 1994 года № 908 и действующем в части, не противоречащей соответствующим правилам ГК.

Что касается учреждения, то оно в соответствии с прямым указанием п. 1 ст. 298 ГК вообще лишено права распоряжения, в том числе и отчуждения, закрепленным за ним имуществом или имуществом, полученным по смете, если только речь не идет о денежных средствах, расходуемых им по смете в соответствии с их целевым назначением. Таким образом, учреждение даже с согласия собственника не вправе отчуждать закрепленное за ним как движимое, так и недвижимое имущество собственника. При возникновении такой необходимости оно вправе просить собственника, чтобы он сам (от своего имени) произвел отчуждение принадлежащего ему имущества.

Особенностью правового положения учреждения как финансируемой собственником некоммерческой организации является возможность осуществления им "приносящей доходы" (то есть предпринимательской) деятельности в соответствии с учредительными документами, то есть с закрепленным в них разрешением собственника. Полученные от ведения такой деятельности доходы и приобретенное за их счет имущество поступают в "самостоятельное распоряжение" учреждения и учитываются им на отдельном балансе (п. 2 ст. 298 ГК).

Данное правило закона основано на возможности неполного финансирования собственником всех необходимых потребностей созданного им учреждения и вызванной этим необходимостью ограниченного участия учреждений-несобственников в имущественном обороте в качестве, близком к роли унитарных предприятий. В связи с реализацией указанной возможности учреждение получает два вида имущества, закрепленных за ним на разном правовом режиме и даже по-разному оформленных.

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства РФ, 1994, № 17, ст. 1982.

Одна часть имущества учреждения, полученная им от собственника по смете, находится у него на праве оперативного управления. Другая часть, "заработанная" самим учреждением и учитываемая на отдельном балансе, находится в режиме особого вещного права, прямо не названном законодателем. Однако характер этого права не оставляет сомнений в том, что оно право хозяйственного ведения. Ведь перечень вещных прав, в отличие от прав обязательственных, является закрытым (п. 1 ст. 216 ГК) и не может включать права, прямо не предусмотренные законом. В действовавшем ранее законодательстве аналогичная ситуация разрешалась прямым указанием в п. 2 ст. 48 Основ на принадлежность данного имущества учреждению на праве полного хозяйственного ведения. Соответственно этому к праву учреждения на полученное им таким образом имущество применяются правила ст. 295 ГК.

Кодекс специально оговаривает, что результаты хозяйственного использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении, в виде плодов, продукции и доходов, включая имущество, приобретенное унитарным предприятием или учреждением по договорам или иным основаниям, поступают соответственно в хозяйственное ведение или оперативное управление предприятия или учреждения (п. 2 ст. 299). Из этого прямо вытекает, что данные результаты становятся объектом права собственности учредителей предприятий и учреждений, а не самих этих юридических лиц. Ведь имущественной базой для их появления стало имущество собственника-учредителя, находящееся у предприятия или учреждения на ограниченном вещном праве.

Следовательно, предприятие или учреждение ни при каких условиях не может стать субъектом права собственности, что лишает всякой почвы рассуждения о возможности появления "права собственности трудовых коллективов", "права собственности работников" или их "коллективной собственности" на какую бы то ни было часть имущества предприятия или учреждения, включая и фонды участия в прибылях или фонды экономического стимулирования. Все это имущество полностью остается объектом права собственности учредителя.

Право хозяйственного ведения или оперативного управления на имущество собственника возникает у предприятия или учреждения с момента фактической передачи этого имущества, если иное не установлено законом, иным правовым актом или решением самого собственника (п. 1 ст. 299 ГК). Таким моментом можно считать дату утверждения баланса предприятия или поступления имущества по смете. Важность этого момента связана с тем, что начиная с него на предприятие или учреждение переходят обязанности по сохранности соответствующего имущества, закрепленного за ними собственником, и они вправе и обязаны рассчитываться этим имуществом по обязательствам перед своими кредиторами, тогда как учредитель-собственник по общему правилу уже не отвечает этим имуществом перед своими кредиторами.

Прекращение названных вещных прав происходит не только по общим основаниям прекращения соответствующих правоотношений, но и в случаях правомерного изъятия имущества собственником (по основаниям, допускаемым законом). Важно, что в соответствии с п. 3 ст. 299 ГК в качестве таких общих оснований названы основания прекращения права собствен-

ности. Это означает, что изъятие данного имущества помимо воли самих предприятий и учреждений допустимо лишь в том же порядке и при тех же условиях, что и изъятие имущества у собственников (ст. 235). Исключение из этого правила составляют те случаи, которые отражают ограниченный характер прав названных субъектов: например, они не вправе прекращать свои правомочия путем отказа от прав на имущество в порядке, предусмотренном ст. 236 ГК, ибо это нарушает право собственности на данное имущество их учредителя. В предусмотренных законом случаях учредитель может сам изъять у них соответствующее имущество. В целом же за ними сохраняются все способы охраны своих прав, свойственные субъектам вещных прав и действующие в отношении всех третьих лиц, включая и самого собственника.

Вещный характер прав хозяйственного ведения и оперативного управления проявляется в сохранении их действия в случае смены собственника (ст. 300 ГК). Смена собственника государственного или муниципального предприятия возможна лишь путем передачи этого предприятия от одного публичного собственника к другому (в противном случае речь должна идти о приватизации имущества предприятия, осуществляемой по правилам специального законодательства). Учреждение же может быть объектом права собственности любых лиц. В обоих случаях речь идет о предприятии или учреждении как имущественном комплексе (ст. 132 ГК), а не как о самостоятельном субъекте права, то есть, по сути, об имуществе, закрепленном за этими юридическими лицами.

## **ГЛАВА 20. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВ (ст. 301—306)**

Защита права собственности представляет собой совокупность правовых способов, которые применяются к нарушителям отношений собственности. С этой точки зрения можно сказать, что способы защиты права собственности (как и других вещных прав) суть разновидности способов защиты гражданских прав (ст. 12 Кодекса). С другой стороны, сама защита вещных прав есть составная часть более широкого понятия охраны вещных прав, целям которой и служат все нормы о вещных правах.

В главе 20 ГК закреплены особые, вещно-правовые способы защиты права собственности и других вещных прав, связанные с их абсолютным характером, то есть призванные защищать их от непосредственного неправомерного воздействия любых третьих лиц. Они противопоставляются обязательно-правовым способам защиты имущественных прав, рассчитанным на случаи, когда собственник связан с правонарушителем обязательственными, чаще всего договорными, отношениями. Например, в случае, когда арендатор не возвращает арендодателю-собственнику принадлежащее ему имущество по окончании срока договора и тем самым нарушает право собственности последнего, используются обязательно-правовые способы защиты, учитывающие специфику конкретных взаимоотношений сторон. Поэтому наше законодательство в этом отношении не дает собственнику возможности выбора вида иска и не допускает так называемой

"конкуренции исков", свойственной англо-американскому, а не континентальному европейскому правопорядку. Следовательно, при наличии между участниками спора договорных или иных обязательственных отношений нельзя предъявлять вещно-правовые требования в защиту своих прав. В этом состоит и практическое значение данных различий.

Глава 20 ГК закрепляет два традиционных вещно-правовых иска, служащих защите права собственности и иных вещных прав: виндикационный (ст. 301) и негаторный (ст. 304). В обоих случаях речь идет о таких способах защиты, которые призваны защитить право собственности на сохраняющийся в натуре имущественный объект. В случае его утраты или невозможности возвращения собственнику речь может идти только о компенсации причиненных убытков, то есть об обязательственных, а не вещных правоотношениях.

Из этого правила имеются исключения. С одной стороны, Кодекс сам включает компенсацию в число способов защиты права собственности на случай изъятия имущества в соответствии с федеральным законом, то есть его национализации (ст. 306). В этой ситуации собственник обязан подчиниться закону и не вправе требовать возврата своего имущества, но может добиваться полной компенсации — взыскания убытков (п. 2 ст. 15), включающих и неполученные им доходы, и стоимость утраченного им имущества. Это право, однако, принадлежит только собственнику, но не субъекту иного (ограниченного) вещного права, например права хозяйственного ведения или оперативного управления.

С другой стороны, иск к государству, органы которого наложили незаконный арест на имущество лица, об освобождении этого имущества из-под ареста (исключении имущества из описи) не включен законом в число вещных исков (способов). Этот иск, по сути, сводится к иску о признании права собственности на незаконно включенное в опись и арестованное имущество, а не к защите уже имеющегося и неоспариваемого права собственности.

Виндикационный иск — требование собственника о возврате своего имущества из чужого незаконного владения. Оно представляет собой иск не владеющего конкретным имуществом собственника к незаконно владеющему им несобственнику. Это требование установлено на случай утраты собственником владения своей вещью.

Субъектом права на виндикацию является собственник (или иной титульный, то есть законный, владелец), который, следовательно, должен доказать свое право на истребуемое имущество, то есть его юридический титул. Субъектом обязанности здесь является незаконный владелец, фактически обладающий вещью на момент предъявления требования. Если к этому моменту вещи у ответчика не окажется, виндикационный иск предъявлять нельзя, ибо исчез сам предмет виндикации. Можно, однако, предъявить к такому лицу иск о возмещении причиненных им собственнику убытков (ст. 126 Основ).

Объектом виндикации во всех без исключения случаях является индивидуально-определенная вещь, сохранившаяся в натуре. Невозможно предъявить виндикационный иск в отношении вещей, определенных родовыми признаками или не сохранившихся в натуре (например, в случае, когда спорное строение капитально перестроено, а не просто отремонтировано

фактическим владельцем и стало практически новой недвижимой вещью). Ведь содержание такого иска — возврат конкретной вещи, а не замена ее другой вещью или вещами того же рода и качества.

Незаконное владение чужой вещью бывает как добросовестным, так и недобросовестным. В первом случае фактический владелец вещи не знает и не должен был знать о незаконности своего владения (а чаще всего о том, что передавший ему вещь отчуждатель был неуправомочен на ее отчуждение): например, при приобретении вещи в комиссионном магазине или на аукционной торговле, когда продавец умышленно или по незнанию скрыл от покупателя отсутствие требуемых правомочий. Во втором случае фактический владелец знает либо по обстоятельствам дела должен знать об отсутствии у него прав на имущество (например, похититель или приобретатель вещи "с рук" по заведомо низкой цене).

У недобросовестного приобретателя имущество может быть истребовано собственником во всех случаях без каких бы то ни было ограничений. У добросовестного приобретателя, напротив, невозможно истребовать деньги и предъявительские ценные бумаги (п. 3 ст. 302 ГК) из-за практических сложностей теоретически возможного доказывания их индивидуальной определенности и возможности получения однородной по характеру (денежной) компенсации от непосредственного причинителя имущественного вреда.

От добросовестного приобретателя имущество можно истребовать в двух случаях. Во-первых, если имущество было получено им безвозмездно (по договору дарения, в порядке наследования и т. п.), поскольку ему такое изъятие не нанесет имущественных убытков, но будет способствовать восстановлению нарушенного права собственности. В п. 2 ст. 302 ГК эта возможность сформулирована в качестве общей, распространяющейся на случаи как добросовестного, так и недобросовестного безвозмездного приобретения чужого имущества.

Во-вторых, в случае возмездного приобретения вещи добросовестным приобретателем имеет значение способ выбытия ее у собственника (п. 1 ст. 302 ГК). Если имущество первоначально выбыло у собственника по его воле (например, сдано им внаем, а затем незаконно продано нанимателем третьему лицу), он не вправе истребовать его у добросовестного приобретателя. Ведь последний действовал субъективно безупречно, в отличие от самого собственника, допустившего неосмотрительность в выборе контрагента. Собственник не лишается при этом возможности требовать возмещения убытков, причиненных ему таким недобросовестным партнером. Но если имущество выбыло из владения собственника помимо его воли (утрачено собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, например арендатором, хранителем или перевозчиком; похищено у того или другого; выбыло из их владения иным путем помимо их воли), оно может быть истребовано даже и у добросовестного приобретателя. Ведь здесь субъективно безупречно поведение как приобретателя, так и собственника. Но приобретатель является хотя и добросовестным, но все же незаконным владельцем, поэтому предпочтительны интересы собственника. За добросовестным приобретателем сохраняется право на возмещение убытков, причиненных ему отчуждателем вещи.



Новый Кодекс ввел в этом отношении лишь одну принципиальную новеллу, распространив возможность истребования вещи у ее добросовестного возмездного приобретателя на случаи, когда вещь выбыла не только от собственника, но и от лица, которому имущество было передано собственником во владение (и, следовательно, первоначально выбыло от самого собственника по его воле). Этим в большей мере защищаются интересы не только собственников, но и добросовестных субъектов права хозяйственного ведения и оперативного управления, а также арендаторов. Ведь они заинтересованы в использовании конкретного имущества, которое собственник при отсутствии указанного правила не смог бы сам истребовать от добросовестного возмездного приобретателя.

В силу правил ст. 303 ГК собственник вправе потребовать от недобросовестного владельца не только конкретное имущество, но и все доходы, которые этот владелец извлек или должен был извлечь из имущества за все время своего владения им (либо их компенсацию). На добросовестного владельца такая обязанность ложится лишь за время, когда он узнал или должен был узнать о незаконности своего владения.

С другой стороны, как добросовестный, так и недобросовестный владелец вправе потребовать от собственника возмещения необходимых затрат на поддержание имущества за то время, с какого собственнику причитаются доходы от имущества. Ведь он получает вещь в надлежащем состоянии и с доходами (или их компенсацией), сэкономив на необходимых расходах. Ясно, что отсутствие такого правила вело бы к неосновательному обогащению собственника.

За добросовестным владельцем истребуемого имущества признается также право оставить за собой отделимые улучшения, которые он произвел в чужом имуществе. Он может также требовать от собственника возмещения затрат на произведенные им неотделимые от имущества улучшения, ибо в ином случае собственник опять-таки получал бы неосновательное обогащение.

Негаторный иск представляет собой требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом. Такие препятствия могут, например, выражаться в возведении строений или сооружений, препятствующих доступу света в окна соседнего дома или создающих иные помехи в его нормальном использовании.

Субъектом негаторного иска является собственник или иной титульный владелец, сохраняющий вещь в своем владении, но испытывающий препятствия в ее использовании. Субъектом обязанности считается нарушитель прав собственника, действующий незаконно. Если помехи созданы законными действиями, например разрешенной в установленном порядке прокладкой трубопровода возле дома, их придется либо претерпевать, либо оспаривать их законность, что невозможно с помощью негаторного иска.

Объект требований по негаторному иску составляет устранение дьящегося правонарушения (противоправного состояния), сохраняющегося к моменту предъявления иска. Поэтому отношения по негаторному иску не подвержены действию исковой давности — требование можно предъявить в любой момент, пока сохраняется правонарушение.

Виндикационный и негаторный иски в защиту своих прав и интересов могут предъявлять не только собственники, но и субъекты иных прав на имущество — все законные владельцы (ст. 305 ГК). К их числу отнесены субъекты как вещных прав пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления и иных, так и субъекты обязательственных прав, связанных с владением чужим имуществом (например, арендаторы, хранители, перевозчики).

При этом титульные (законные) владельцы, обладающие имуществом в силу закона или договора, в период действия своего права могут защищать свое право владения имуществом даже против его собственника. Именно поэтому унитарное предприятие как субъект права хозяйственного ведения государственным или муниципальным имуществом может истребовать его даже от собственника-учредителя в случае его незаконного изъятия, а арендатор предъявлять негаторный иск к арендодателю-собственнику, пытающемуся незаконно лишить его права владения арендованным имуществом до истечения срока договора путем отключения электричества и отопления или создания иных препятствий в его нормальном использовании. В силу этого можно говорить об абсолютной (вещно-правовой) защите не только права собственности и иных вещных прав, но и всякого законного (титульного) владения.

## **РАЗДЕЛ III. ОБЩАЯ ЧАСТЬ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА**

### **Подраздел 1. Общие положения об обязательствах**

#### **ГЛАВА 21.**

#### **ПОНЯТИЕ И СТОРОНЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА (ст. 307—308)**

**Гражданско-правовое обязательство** представляет собой определенное правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п.) либо воздержаться от него, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Однако для характеристики обязательства недостаточно указания на обязанности должника и права кредитора. Основной обязанностью налогоплательщика является своевременная и полная уплата налогов, а государство в лице налоговых органов вправе потребовать от него неуклонного исполнения этой обязанности и применить меры ответственности в виде штрафа в случае ее нарушения. Тем не менее правоотношения, складывающиеся между налоговыми органами и налогоплательщиками, не могут быть признаны обязательством. Более того, нормы гражданского законода-

тельства не подлежат применению к налоговым и другим финансовым отношениям (п. 3 ст. 2 ГК).

Дело в том, что налоговые, финансовые и административные отношения, основанные на властном подчинении одной стороны другой, не могут входить в сферу гражданско-правового регулирования. Как уже отмечалось, предметом гражданского законодательства являются имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников (см. комментарий к разделу 1 ГК). Данное положение в полной мере относится и к гражданско-правовым обязательствам.

Чем отличается обязательство от других гражданско-правовых отношений, например правоотношений собственности, которые также основаны на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников? Прежде всего тем, что в обязательстве отражается динамика очерченных гражданских прав и обязанностей, причем обязанности одной стороны совершить указанные действия противостоит право другой потребовать ее выполнения. Поэтому гражданские права, возникающие из обязательства, носят **относительный** характер, им всегда противостоят обязанности конкретного лица, от которого можно потребовать их исполнения. Право собственности — **абсолютное** право. Праву собственника противостоит обязанность всех, кто имеет с ним отношения, воздержаться от действий, посягающих на право собственности или нарушающих его. Таким образом, соблюдение праве собственности какого-либо лица требует от других лиц бездействия. Лишь собственник может действовать в целях реализации своих правомочий по владению, пользованию и распоряжению своим имуществом (ст. 209). Право собственности фиксирует статику имущественных прав, определяя имущественный статус участников правоотношений.

Обязательство всегда имеет определенный субъектный состав (стороны обязательства): **должник** — лицо, обязанное передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, совершить иные действия, и **кредитор** — лицо, которое вправе потребовать от должника исполнить его обязанность. Однако это лишь простейшая модель обязательственного правоотношения (одностороннее обязательство). В реальном имущественном обороте используются, как правило, более сложные конструкции обязательства: во-первых, на стороне как должника, так и кредитора могут находиться несколько лиц; во-вторых, преобладают **двусторонние обязательства**, когда обе стороны выступают в качестве должника в одном обязательстве и одновременно являются кредитором по другому. По принципу двустороннего обязательства построены практически все договорные обязательства в сфере предпринимательства. Например, по договору купли-продажи товаров продавец обязан передать покупателю товар, но вместе с тем он вправе требовать от покупателя уплаты цены за него. В свою очередь, покупатель вправе требовать от продавца передачи ему товара, предусмотренного договором, и в то же время он обязан обеспечить его принятие и оплату. Если каждая из сторон по договору несет обязанность в пользу другой, она считается ее должником в том, что обязана сделать для нее, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать (ст. 308).

Договорные обязательства могут носить **смешанный** характер, когда в одном договоре сочетаются условия, присущие различным договорным обязательствам. Примером в этом отношении могут служить договоры, посредством которых коммерческие организации кредитуют друг друга сырьем, материалами и другими материальными ценностями. Такие договоры несут в себе элементы кредитных договоров в части срочности обязательства, возвратности имущества и т. п., но в то же время и элементы обязательств, связанных с куплей-продажей товаров (в отношении качества, комплектности, количества передаваемого имущества и др.). По смешанным договорам каждая из сторон может многократно выступать как должником, так и кредитором по различным обязательствам (п. 3 ст. 421).

Широко применяется в предпринимательской деятельности и такая конструкция, как **обязательство в пользу третьего лица**, когда должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (ст. 430 ГК). По такой конструкции обычно строятся обязательства по договору перевозки грузов, в соответствии с которым перевозчик обязуется доставить вверенный ему груз и вручить его в пункте назначения управомоченному лицу (грузополучателю), хотя стороной в договоре выступает грузоотправитель (ст. 99 Основ 1991 года).

Еще более сложные обязательства возникают из **субдоговоров**, которые нашли широкое применение в сфере капитального строительства, а также аренды недвижимого имущества. К примеру, при строительстве различных объектов сторона, выполняющая работы (подрядчик) вправе привлекать к исполнению договора других лиц — субподрядчиков. При этом перед заказчиком подрядчик выступает в роли генерального подрядчика и отвечает перед ним за результаты работы, а перед субподрядчиком — в качестве заказчика (ст. 92 Основ).

Как видно из приведенных примеров, договоры являются источником возникновения гражданско-правовых обязательств. Вместе с тем обязательства возникают и из иных оснований, предусмотренных законодательством, никак не связанных с договором.

Они могут возникнуть **вследствие причинения вреда** (деликтные обязательства). Содержание такого обязательства составляют обязанность лица, причинившего вред личности или имуществу гражданина (юридического лица), возместить его в полном объеме и соответственно право потерпевшего лица потребовать возмещения причиненного вреда (ст. 126 Основ).

Сейчас актуальное значение имеют положения гражданского законодательства об обязательствах, возникающих **вследствие неосновательного обогащения** (ст. 133 Основ). Должником в таком обязательстве является лицо, которое без установленных законодательством или сделкой оснований приобрело имущество за счет другого лица (кредитора) и поэтому обязано возвратить последнему неосновательно полученное имущество. Кроме того, лицо, неосновательно получившее имущество, обязано возвратить или возместить все доходы, которые оно извлекло или должно было извлечь из этого имущества. На сумму неосновательного денежного обогащения начисляются проценты за пользование чужими средствами в размере средней

ставки банковского процента, существующей в месте нахождения кредитора.

В ряде случаев источником возникновения обязательств может служить **судебное решение**, например в ситуации, когда на рассмотрение суда сторонами переданы разногласия, возникшие при заключении договора. При таких обстоятельствах условия договора (а значит, и соответствующие обязательства сторон) определяются на основании решения суда (ст. 446 ГК).

Обязательства могут возникнуть также из сделок, из актов государственных органов и органов местного самоуправления в случаях, предусмотренных законом, а также вследствие иных действий и событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Необходимо отметить, что общая часть обязательственного права представляет собой наиболее традиционный институт гражданского права, поэтому его обновление в новом Кодексе шло в основном по пути совершенствования и уточнения ранее действовавших норм, за исключением положений об обеспечении исполнения обязательств, содержащих немало новелл, а также нового для российского законодательства подраздела, посвященного общим положениям о договорах.

## ГЛАВА 22. ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ (ст. 309—328)

Общим требованием, предъявляемым к гражданам и юридическим лицам, выступающим сторонами в гражданско-правовом обязательстве, является исполнение обязательства **надлежащим образом** в соответствии с его условиями и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких требований — в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 309 ГК).

Исполнение обязательства состоит в совершении кредитором и должником действий, составляющих содержание их прав и обязанностей. Например, исполнение продавцом по договору купли-продажи своих обязательств по передаче товаров покупателю означает, что продавец должен предоставить товары в срок, установленный договором. При этом передача товара в зависимости от условий договора может быть осуществлена путем: вручения товаров покупателю или указанному им лицу (когда обязанность доставки товаров лежит на продавце); предоставления товаров в распоряжение покупателя в месте нахождения товаров при условии, что они четко идентифицированы для целей договора (маркировка, извещение покупателя и т. п.); сдачи товаров перевозчику или органу для доставки покупателю (в случае, если из договора не вытекает обязанность продавца по доставке товаров покупателю или передаче ему товаров в месте их нахождения).

Что касается обязательства покупателя, то его исполнение будет заключаться в совершении действий, которые в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями необходимы с его стороны для обеспечения передачи и получения соответствующих товаров. При этом законодательством могут быть предусмотрены и специальные правила, регулирующие принятие товаров покупателем (приемка по количеству или качеству и т. п.). Кроме того, покупатель обязан оплатить переданные ему товары и в этих

целях принять необходимые меры для обеспечения платежа (передать платежные документы банку и т. п.).

Общим правилом в гражданско-правовых отношениях является **недопустимость одностороннего отказа** от исполнения обязательства и **одностороннего изменения** его условий. Исключение в отношении обязательств, возникающих в связи с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, составляют лишь случаи, прямо указанные в законе или договоре (ст. 310 ГК).

Положение о недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства либо его одностороннего изменения — традиционное для гражданского права (см., например, ст. 169 ГК 1964 года, ст. 57 Основ) и всегда широко применялось в судебной практике. Иллюстрацией могут служить два примера из практики арбитражных судов.

Малое предприятие "Вариан" обратилось к коммерческому банку с иском об обратном взыскании суммы процентов за пользование кредитом, списанной со счета предприятия банком.

Между истцом и ответчиком был заключен кредитный договор, условия которого устанавливали размер процентов, уплачиваемых банку за пользование кредитом. Возможность одностороннего изменения условий в договоре не предусматривалась. Банк в одностороннем порядке увеличил размер процентов и списал со счета истца плату за кредит в повышенном размере.

В соответствии с гражданским законодательством одностороннее изменение условий договора не допускается за исключением случаев, предусмотренных договором или законодательством.

Поскольку соглашением сторон и законодательством не предусмотрена возможность одностороннего изменения кредитного договора, исковые требования предприятия о возврате излишне списанных сумм являются обоснованными и были удовлетворены арбитражным судом.

В другом случае коммерческий банк обратился к частному предприятию с иском о взыскании задолженности и процентов по кредитному договору. Арбитражным судом было определено, что истец требовал уплатить проценты в размере, превышающем установленный в договоре. В обоснование своих требований истец ссылался на то, что договором, заключенным между истцом и ответчиком, предусматривалось право банка изменить размер платы за пользование кредитом в одностороннем порядке в случае "изменения процентных ставок по решению Правительства или Центрального банка".

Доказательств, подтверждающих изменение процентных ставок в определенном договором порядке, истец арбитражному суду не представил. С учетом этого обстоятельства в удовлетворении требований о взыскании платы за кредит в части, превышающей установленный договором размер, было отказано<sup>1</sup>.

Исполнение обязательства может быть возложено должником на **третье лицо**, кроме тех случаев, когда должник обязан лично исполнить свое обязательство (ст. 313 ГК). Исполнение обязательства за должника третьим лицом признается надлежащим, поэтому кредитор не имеет права отказать-

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1994, № 3, с. 69.

ся от его принятия. Такой вариант исполнения обязательств широко применяется в предпринимательских отношениях. В роли третьих лиц нередко выступают изготовители продукции или товаров, не являющиеся стороной по договору поставки или купли-продажи, но обеспечивающие отгрузку этой продукции (товаров) в адрес покупателя; плательщики, не являющиеся покупателями или заказчиками по гражданско-правовому договору.

Однако надо иметь в виду, что факт исполнения обязательств за должника не порождает для третьего лица каких-либо правовых последствий (применительно к данному обязательству). В частности, в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательства третье лицо, как правило, не несет ответственности перед кредитором, который должен обращаться с соответствующими требованиями непосредственно к должнику.

К примеру, банк, руководствуясь условиями кредитного договора, перечислил по указанию заемщика сумму кредита его контрагенту. В установленный срок задолженность заемщиком не была погашена. Банк обратился с иском о взыскании задолженности к заемщику и предприятию, которому была перечислена сумма кредита. Получатель сумм в заключении кредитного договора не участвовал. Арбитражный суд пришел к выводу, что заемщик и лицо, фактически использовавшее кредит, несут солидарную ответственность за неисполнение обязательства, вытекающего из кредитного договора. С учетом того, что на счете заемщика отсутствовали денежные средства, суд удовлетворил иск за счет лица, которому была перечислена сумма.

Однако такое решение является неверным. В силу ст. 113 Основ гражданского законодательства обязанность возратить сумму денег, полученную по кредитному договору, лежит на заемщике — стороне по кредитному договору.

Если лицу, которое не является стороной по кредитному договору, были перечислены средства во исполнение данного договора, такое лицо не несет ответственности за возврат кредита перед займодавцем (кредитором)<sup>1</sup>.

Важное значение для защиты прав третьих лиц в имущественном обороте будет иметь содержащееся в ГК новое положение, согласно которому третье лицо, подвергающееся опасности утратить свое право на имущество должника вследствие обращения кредитором взыскания на это имущество, может за свой счет удовлетворить требование кредитора без согласия должника. В этом случае права кредитора по его обязательству переходят к третьему лицу (п. 2 ст. 313). Данная норма может найти свое применение, например, в ситуации, когда арендатору нежилого помещения становится известно, что его арендодатель фактически является неплатежеспособным, поэтому в связи с недостаточностью денежных средств его кредиторы могут обратить взыскание на его имущество, в том числе и на помещение, занимаемое арендатором. Арендатор, располагая необходимыми денежными средствами, может рассчитаться с кредиторами своего арендодателя и "встать на их место", то есть получить право требования о взыскании с арендодателя погашенной суммы долга. В дальнейшем арендатор может заявить о зачете встречных требований: с одной стороны, арендная плата, с другой — долг арендодателя (ст. 410). Таким образом, проблема, связанная

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1994, № 3, с. 70.

с неисполнением арендодателем своих обязательств перед кредиторами, будет решена без ущерба для прав и законных интересов арендатора.

Надлежащее исполнение должником своего обязательства подразумевает в том числе предоставление такого исполнения кредитору в установленный обязательством срок. **Срок исполнения** обязательства может быть установлен двумя способами: во-первых, путем указания на день, когда это обязательство должно быть исполнено; во-вторых, путем определения периода времени, в течение которого исполняется обязательство. Примером использования первого способа могут служить договор подряда на капитальное строительство, в котором установлена дата окончания строительства объекта, кредитный договор, в котором определен день предоставления кредита, и т. п. Второй способ определения срока исполнения обязательства широко применяется в договорах поставки продукции и товаров, когда в договоре содержится условие о периодах поставки, то есть сроках поставки отдельных партий продукции и товаров из общего количества товаров, подлежащих поставке в целом по договору (поквартально, помесечно, подекадно).

В подобных случаях, когда срок (или период) исполнения обязательства установлен договором, определить, своевременно ли оно исполнено должником, не составляет труда, поскольку обязательство подлежит исполнению в соответствующий день или в любой момент в течение установленного периода (п. 1 ст. 314 ГК).

Труднее решить проблему своевременности исполнения обязательства, когда оно не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок. К примеру, обязательство из неосновательного обогащения по своей природе не может включать в себя срок, когда лицо, которое без установленных законодательством или сделкой оснований приобрело имущество за счет другого, должно возвратить это имущество его законному владельцу (ст. 133 Основ).

В подобных ситуациях, а также и в тех случаях, когда стороны обязательства просто "забыли" указать срок его исполнения, поможет норма, в соответствии с которой такое обязательство подлежит исполнению в разумный срок после его возникновения, а если это правило не будет соблюдено, должник обязан исполнить обязательство в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении (п. 2 ст. 314 ГК). Правда, из законодательства, условий обязательства и его существа, а также обычаев делового оборота может вытекать, что обязательство должно быть исполнено в иной (не семидневный) срок.

Например, если после истечения срока договора аренды арендатор продолжает пользоваться арендованным имуществом при отсутствии возражений со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок. При этом арендодатель (так же как и арендатор) вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону не менее чем за три месяца (п. 4 ст. 86 Основ).

Необходимо обратить особое внимание на существенное различие в подходах законодателя к обязательствам, соответственно связанным и не связанным с осуществлением предпринимательской деятельности, при решении вопроса о предоставлении должнику права на **досрочное исполнение** обязательства (ст. 315 ГК). Если обычно должник вправе исполнить свое обязательство до срока, установленного договором, то применительно к



обязательствам, связанным с осуществлением предпринимательской деятельности, действует прямо противоположное правило: досрочное исполнение такого обязательства допускается только в случаях, когда право должника исполнить обязательство до установленного им срока предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства либо вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

И это понятно. Допустим, покупатель крупной партии товаров, ожидая их получения от продавца в определенный срок, предусмотренный договором, совершил ряд действий в целях приготовления к получению товаров: заключил договор с автотранспортным предприятием на вывоз груза со станции железной дороги, нашел складские помещения и оформил договорные отношения с их владельцем и т. п. Однако вся партия товаров была отгружена продавцом за неделю до установленного срока. В результате покупатель вынужден корректировать все ранее совершенные приготовления: договариваться с другой автотранспортной организацией, искать новые складские площади, расторгнуть ранее заключенные договоры. Все это повлечет дополнительные расходы и убытки. Однако, учитывая, что досрочная отгрузка товаров продавцом считается ненадлежащим исполнением обязательства с его стороны, покупатель сможет предъявить к нему требование о возмещении всех понесенных убытков.

Важное место в деле регулирования обязательств и упорядочения отношений в сфере предпринимательства имеют содержащиеся в ГК нормы о **месте исполнения** обязательства (ст. 316).

Прежде всего следует отметить, что место исполнения обязательства может быть определено сторонами. Это в значительной мере облегчит исполнение обязательства. Место исполнения обязательства может быть также установлено законом или договором, либо явствовать из обычаев делового оборота или из существа самого обязательства. Например, очевидно, что местом исполнения обязательства подрядчика по строительству объекта может служить лишь место нахождения этого объекта.

В тех случаях, когда место исполнения обязательства названными способами не определено, и должник, и кредитор должны иметь четкое представление о том, где (в каком месте) должно быть исполнено обязательство. В этом им помогут правила, установленные применительно к различным обязательствам. Итак, исполнение обязательства должно быть произведено:

— по обязательству передать земельный участок, здание, сооружение или другое недвижимое имущество (в том числе по обязательствам, возникшим из договоров купли-продажи, аренды, ипотеки и др.) — в месте нахождения имущества;

— по обязательству передать товары или иное имущество, предусматривающему его перевозку (из купли-продажи, поставки и др.) — в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;

— по другим обязательствам предпринимателя передать товар или иное имущество (когда не предусматривается его перевозка) — в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;

— по денежному обязательству (обязательство покупателя оплатить товар, обязательство заемщика вернуть кредит, обязательство вернуть имущество, приобретенное в результате неосновательного обогащения, обя-

зательство возместить причиненный вред и некоторые др.) — в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо — в месте его нахождения;

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

Значение места исполнения обязательства заключается также в том, что с этим понятием тесно связано определение и момента исполнения обязательства, а от этого зависит оценка своевременности его исполнения. Действительно, если поставщик, который в соответствии с договором должен был передать иногороднему покупателю товары, вместо сдачи этих товаров органу транспорта положил их на свой склад готовой продукции, он не может считаться исполнившим свое обязательство.

Другой пример из арбитражно-судебной практики, иллюстрирующий важность правильного определения места исполнения денежного обязательства.

Коммерческий банк обратился к заемщику с требованием об уплате процентов за пользование кредитом за период с момента перечисления средств с расчетного счета заемщика до поступления их на расчетный счет кредитора.

В возражениях ответчик указывал, что, перечислив средства со своего счета в срок, установленный для возврата кредита, он надлежащим образом исполнил свои обязательства. Гражданским законодательством установлено, что, если место исполнения не определено законодательством или договором и не явствует из существа обязательства или обычаев делового оборота, исполнение по денежному обязательству должно быть произведено в месте жительства кредитора на момент его исполнения, а если кредитором является юридическое лицо — в месте его нахождения на момент возникновения обязательства.

Согласно ст. 112 Основ безналичные расчеты производятся юридическими лицами через банк, в котором им открыт соответствующий счет. Таким образом, местом исполнения денежного обязательства следует считать банк, открывший кредитору расчетный или иной счет, на который в соответствии с условиями договора должны быть зачислены средства. Следовательно, обязательство считается надлежаще исполненным в момент поступления средств на счет кредитора, если иное не предусмотрено договором, и кредитор вправе требовать от заемщика уплаты процентов за пользование средствами за период после их списания со счета должника до поступления на счет кредитора<sup>1</sup>.

В разделе об обязательствах имеются специальные нормы, регулирующие **валюту денежных обязательств** (ст. 317 ГК). Эти нормы базируются на положении о том, что законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации, является рубль. Что же касается иностранной валюты, то случаи, порядок и условия ее использования определяются законом (имеется в виду законодательство о валюте и валютном регулировании) или в установленном им порядке (ст. 140). Таким образом, универсальным платежным сред-

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1994, № 3, с. 69.

ством на территории России признается только рубль. Поэтому стороны в денежном обязательстве должны выразить его в рублях.

Вместе с тем в условиях непомерной инфляции одним из эффективных средств защиты прав и законных интересов кредиторов будет служить норма о том, что в денежном обязательстве может быть предусмотрена оплата в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах. Это дает возможность кредитору требовать от должника уплаты в рублях суммы, определяемой по официальному курсу соответствующей валюты на день платежа, если только закон не предусматривает иной курс или иную дату его определения. Используя такую возможность, кредитор в состоянии обезопасить себя от негативных последствий инфляции.

В арбитражно-судебной практике разрешения споров, связанных со взысканием суммы долга, а также применением ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение денежных обязательств, нередко возникают ситуации, когда должник считает себя выполнившим определенные денежные обязательства, а кредитор, напротив, утверждает, что обязательства должником не исполнены. Такое случается, например, когда перечисленную должником денежную сумму в счет уплаты долга кредитор засчитывает в погашение процентов за пользование чужими денежными средствами.

Устранению причин подобных конфликтов будет способствовать положение ГК об **очередности погашения требований** по денежному обязательству (ст. 319). Если стороны сами не договорятся о порядке погашения долга, сумма произведенного платежа, которая недостаточна для исполнения денежного обязательства, полностью должна засчитываться прежде всего в погашение издержек кредитора по получению исполнения, затем погашается задолженность по процентам и только оставшаяся часть денежной суммы может засчитываться в счет погашения основной суммы долга.

Для тех случаев, когда имеет место обязательство со множественностью лиц, то есть в нем участвуют несколько кредиторов или несколько должников, общим правилом является положение о долевом характере этих обязательств (ст. 321). Иными словами, каждый должник обязан исполнить обязательство в своей доле. **Солидарные обязательства** (солидарная обязанность, солидарное требование, солидарная ответственность) являются исключением из этого общего правила. Вместе с тем в Кодексе имеется такое количество норм, предусматривающих солидарные обязательства, что указанное исключение превращается едва ли не в общее правило. Это легко объяснимо, поскольку именно солидарное обязательство и особенно солидарная ответственность должников в максимальной степени обеспечивают защиту прав кредиторов.

Примером применения солидарного обязательства (солидарной ответственности) могут служить следующие положения: вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами, если раздельный баланс не дает возможности определить его правопреемника (п. 3 ст. 60); участники полного товарищества солидарно несут ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества (п. 1 ст. 75); участники общества с дополнительной ответственностью солидарно несут ответствен-

ность по его обязательствам в кратном размере к стоимости их вкладов (п. 1 ст. 95); акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций (п. 1 ст. 96); основное общество (товарищество) отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение его указаний (п. 2 ст. 105); при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно (п. 1 ст. 363); лица, совместно причинившие вред, несут перед потерпевшим солидарную ответственность (п. 3 ст. 126 Основ).

И в отношении солидарных обязательств Кодекс обеспечивает дифференцированное регулирование в зависимости от того, связано ли солидарное обязательство с осуществлением предпринимательской деятельности. В обычных случаях солидарная обязанность (ответственность) или солидарное требование возникают только в тех случаях, когда это (солидарность) прямо установлено законом, в частности при неделимости предмета обязательства (например, по договору купли-продажи подлежит передаче вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения).

Если же речь идет о множественности лиц в обязательстве, связанном с предпринимательской деятельностью, предполагается, что как обязанность нескольких должников, так и требования нескольких кредиторов в таком обязательстве являются солидарными. Иное может быть предусмотрено законом, иными правовыми актами или условиями обязательства (ст. 322 ГК).

По своей сути солидарная обязанность (солидарная ответственность) должников строится по принципу "один за всех". Кредитор вправе потребовать исполнения солидарной обязанности как от всех должников совместно, так и от каждого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Адресат требования кредитора и его размер зависят исключительно от усмотрения кредитора.

По солидарному обязательству каждый из должников обязан исполнить его полностью. Однако если должник, к которому было предъявлено требование кредитора, по каким-либо причинам оказался не в состоянии удовлетворить это требование в полном объеме (например, в силу несостоятельности должника), кредитор вправе обратиться с указанным требованием в оставшемся объеме к любому из должников или ко всем совместно. Во всяком случае солидарность обязательства сохраняется вплоть до полного удовлетворения требования кредитора.

С другой стороны, если одним из должников солидарная обязанность исполнена в полном объеме, данное обстоятельство освобождает остальных должников от каких-либо обязанностей перед кредитором. В то же время у этих должников появляются определенные обязанности перед должником, предоставившим исполнение кредитору, который, в частности, наделяется правом предъявить регрессные требования к остальным должникам. Такие требования могут быть предъявлены должником к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него. Правда, из взаимоотношений между должниками может вытекать иной подход к определению размера требований должника, исполнившего солидарное обязательство пе-

ред кредитором, которые подлежат удовлетворению каждым из должников. Например, каждый участник долевой собственности обязан участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также в издержках по его содержанию и сохранению соразмерно со своей долей (ст. 249 ГК). Взаимные расчеты между совместными причинителями вреда, отвечающими перед потерпевшим солидарно (ст. 455 ГК 1964 года), производятся не в равных долях, а пропорционально степени их вины.

Интересно отметить, что должник, исполнивший солидарное обязательство, сам попадает в роль кредитора по солидарному обязательству в отношении остальных должников. Об этом свидетельствует, в частности, положение о том, что неуплаченное одним из должников указанному должнику, исполнившему обязательство, падает в равной доле на этого должника и на остальных должников (п. 2 ст. 325 ГК).

Если речь идет об обязательстве со множественностью лиц на стороне кредитора (солидарность требования), то любой из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме (ст. 326 ГК). Такая ситуация возникает, например, когда должнику в обязательстве противостоят участники договора о совместной деятельности (ст. 122—125 Основ) или субъекты права общей совместной собственности (ст. 256—257 ГК).

До предъявления солидарных требований одним из кредиторов, частью кредиторов или всеми кредиторами совместно должник может исполнять обязательство любому из кредиторов по своему усмотрению. Исполнение обязательства должником в полном объеме одному из солидарных кредиторов освобождает должника от исполнения остальным кредиторам. В то же время кредитор, принявший исполнение от должника, должен рассчитаться с остальными солидарными кредиторами, предоставив причитающееся каждому из них в равных долях, если иное не вытекает из их взаимоотношений. Так, распределение полученного по солидарному обязательству исполнения между участниками общей долевой собственности должно производиться пропорционально доле в ней каждого из солидарных кредиторов (ст. 248 ГК).

В практике арбитражных судов нередки дела по спорам, связанным с неисполнением или ненадлежащим исполнением различных договоров купли-продажи, поставки, подряда и т. п., которые объединяла одна характерная черта: сторона, обязанная исполнить обязательство (должник), ссылалась на то, что кредитор, требующий исполнения, сам не исполнил свое обязательство, предусмотренное этим же договором. Например, по договору поставки на покупателе лежала обязанность предварительной оплаты подлежащих поставке товаров; по договору на капитальное строительство заказчик должен был согласовать в установленном порядке проектно-сметную документацию и передать ее подрядчику и т. п. В подобных случаях арбитражные суды могли руководствоваться только условиями договора, поскольку какое-либо регулирование таких отношений отсутствовало. Нередко спасали должников их доводы о невозможности исполнения обязательства, возникшей вследствие неисполнения своих обязанностей контрагентом. Действительно, как можно приступить к строительству объекта капитального строительства, не располагая проектно-сметной документацией? Однако в некоторых случаях, к примеру, когда поставщик исполнял

обязательство по поставке товаров лишь частично, ссылаясь на то, что и покупатель оплатил товары тоже не в полном объеме, оснований к освобождению его от ответственности не имелось.

Подобные проблемы будут решаться на основе содержащихся в ГК положений о **встречном исполнении обязательства** (ст. 328).

Встречным признается исполнение обязательства одной из сторон, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной. Иными словами, встречное исполнение обязательства — такое исполнение, которое должно производиться одной из сторон лишь после того, когда другая сторона исполнила свое обязательство. Необходимым условием признания встречного исполнения обязательства является то, что такая обусловленность последовательности исполнения сторонами своих обязательств должна быть прямо предусмотрена договором. Редакция соответствующего условия договора может быть различной: положение об обусловленности исполнения обязательств может быть выражено прямым указанием на то, что исполнение обязательства осуществляется только после исполнения другой стороной своего обязательства; возможен вариант, когда такая последовательность исполнения сторонами своих обязательств очевидно следует из иных условий договора (например, подрядчик приступает к выполнению работы не позже чем через месяц после поступления от заказчика суммы авансового платежа на расчетный счет подрядчика; отгрузка товаров продавцом производится в течение десяти дней со дня уплаты покупателем цены товара и т. п.). Во всяком случае договор должен содержать условие, из содержания которого следует, что исполнение обязательства производится после того, как другая сторона исполнит свое обязательство.

Права стороны, осуществляющей встречное исполнение обязательства, поставлены в зависимость от действий другой стороны по исполнению своего обязательства.

Если обязательство не исполнено (даже частично), к примеру покупатель, обязанный уплатить цену за товар в порядке предварительной оплаты, не производит перечисление продавцу соответствующей суммы либо ее части, сторона, на которой лежит встречное исполнение (в данном случае продавец), имеет право по своему выбору либо приостановить исполнение своего обязательства, либо отказаться от его исполнения и потребовать возмещения убытков.

В случае же, когда обусловленное договором исполнение обязательства контрагентом предоставлено, но не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, может также реализовать свое право на приостановление исполнения либо отказ от исполнения своего обязательства, но только в части, пропорциональной обязательству, не исполненному другой стороной. Например, если покупатель, на котором лежит обязанность предварительной оплаты партии однородных товаров, уплатил продавцу лишь половину цены, продавец обязан передать ему половину от количества товаров, предусмотренных договором, и только в отношении оставшейся части товаров продавец вправе приостановить их передачу покупателю либо отказаться от исполнения договора.

Данное положение не может применяться, если законом или договором предусмотрено иное. Очевидно, что частичный отказ от исполнения дого-

вора или частичное приостановление встречного исполнения невозможно в ситуациях, когда предметом договора купли-продажи является индивидуально-определенная либо неделимая вещь или по договору должна выполняться работа (оказываться услуга), которая не может быть выполнена без обусловленного исполнения обязательств другой стороной в полном объеме. В подобных ситуациях договором может быть предусмотрено право стороны, на которой лежит встречное исполнение, приостановить исполнение обязательства либо отказаться от его исполнения в полном объеме. Могут быть также применены правила о просрочке кредитора (ст. 406 ГК).

Сторона, не получившая от другой стороны обусловленного исполнения, но тем не менее осуществляющая встречное исполнение своего обязательства, вправе потребовать от другой стороны исполнить ее обязательства. И это правило применяется, если договором или законом не предусмотрено иное.

## **ГЛАВА 23. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ (ст. 329—381)**

В целях предотвращения либо уменьшения размера негативных последствий, которые могут наступить в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения должником своего обязательства, такое обязательство может, быть обеспечено одним из способов, предусмотренных ГК (ст. 329).

Наряду с традиционными **способами обеспечения исполнения обязательств**, которые всегда существовали в гражданском законодательстве, — неустойка, поручительство, задаток, залог, — ГК включает в себя два новых способа обеспечения обязательств, которые ранее были неизвестны нашему законодательству. Речь идет о банковской гарантии и удержании имущества должника. Все указанные способы обеспечения обязательств различаются по степени воздействия на должника и методам достижения цели — побудить должника исполнить обязательство надлежащим образом. Поэтому от оптимального выбора кредитором способа обеспечения обязательства во многом будет зависеть и поведение должника.

В связи с этим необходимо учитывать особенности того или иного способа обеспечения обязательства и его возможности применительно к конкретным ситуациям. Скажем, неустойка и задаток одновременно представляют собой меры гражданско-правовой ответственности и в качестве таковых ориентируют должника на исполнение обязательства в натуре под угрозой применения ответственности, которая носит реальный характер, поскольку взыскание неустойки или пени в фиксированном размере не требует от кредитора больших усилий, как, например, в случае с возмещением убытков, где нужно обосновывать и доказывать их размер.

Залог, поручительство, банковская гарантия повышают для кредитора вероятность удовлетворения его требования в случае нарушения должником обеспеченного ими обязательства.

Выбор способа обеспечения обязательства во многом зависит и от его существа. К примеру, для обязательств, возникающих из договора займа или кредитного договора, более значимыми выглядят такие способы, как

залог, банковская гарантия и поручительство. В то же время, если речь идет об обязательствах выполнить работу или оказать услугу, возникающих из договоров подряда, банковского счета и других, предпочтительнее использование неустойки, поскольку интерес кредитора заключается не в получении от должника денежной суммы, а в приобретении определенного результата.

Обеспечение обязательства любым из приведенных способов также создает обязательственное правоотношение между кредитором и должником (или иным лицом, которое обеспечивает обязательство должника). Но это обязательство особого рода. Его специфика состоит в **дополнительном (акцессорном)** характере по отношению к обеспечиваемому обязательству (главному, основному). Эта особенность обеспечительного обязательства, то есть его дополнительный характер по отношению к основному, проявляется во многих моментах, которые нашли отражение в Кодексе и ином законодательстве.

Во-первых, недействительность основного обязательства влечет за собой недействительность обеспечивающего его обязательства и, напротив, недействительность соглашения об обеспечении исполнения обязательства не влияет на действительность основного обязательства (пп. 2 и 3 ст. 329).

Во-вторых, обеспечительное обязательство следует судьбе основного обязательства при переходе прав кредитора другому лицу, например при уступке требования по основному обязательству (ст. 384).

В-третьих, прекращение основного обязательства, как правило, влечет и прекращение его обеспечения (ст. 352, 367 и некоторые другие).

Однако есть и исключения из этого правила. Например, имущество, находящееся в залоге, может стать предметом еще одного залога в обеспечение других требований (последующий залог). Последующий залог допускается, если он не запрещен предшествующими договорами о залоге (ст. 342). При ипотеке (залог недвижимости) допускается уступка кредитором своих прав в отношении ипотеки без уступки прав по основному обязательству (ст. 355). Особое положение среди способов обеспечения обязательств занимает банковская гарантия: предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от основного обязательства (ст. 370).

Как выглядят в ГК отдельные способы обеспечения обязательств?

**НЕУСТОЙКА** (штраф, пеня) — определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков (п. 1 ст. 330).

Широкое применение неустойки в целях обеспечения договорных обязательств объясняется прежде всего тем, что она представляет собой удобное средство упрощенной компенсации потерь кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением должником своих обязательств. В этом смысле неустойке присущи следующие черты: предопределенность размера ответственности за нарушение обязательства, о котором стороны знают уже на момент заключения договора; возможность взыскания неустойки за сам факт нарушения обязательства, когда отсутствует необходимость доказывать наличие убытков, причиненных таким нарушением.



ем; возможность дня сторон по своему усмотрению формулировать условие договора о неустойке (за исключением законной неустойки), в том числе в части ее размера, соотношения с убытками, порядка исчисления, тем самым приспособившая ее к конкретным взаимоотношениям сторон и усиливая целенаправленное воздействие.

Порядок исчисления денежной суммы, составляющей неустойку, может быть различным: в виде процентов от суммы договора или его неисполненной части; в кратном отношении к сумме неисполненного или ненадлежаще исполненного обязательства; в твердой сумме, выраженной в денежных единицах.

В законодательстве традиционно (и ГК не составляет исключения) в качестве разновидностей неустойки применяются **штрафы и пени**. Если в отношении штрафов трудно выделить какие-либо особенные характерные черты, то специфические признаки неустойки в виде пени довольно очевидны. Они заключаются в том, что пеня устанавливается на случай просрочки исполнения обязательства, то есть она призвана обеспечить лишь своевременное предоставление исполнения обязательства; пеня, как правило, определяется в процентах по отношению к сумме обязательства, не исполненного в установленный срок; пеня представляет собой длящуюся неустойку, которая взыскивается за каждый последующий период (например, за каждый день) просрочки не исполненного в срок обязательства.

В судебной практике обычно различают так называемую договорную и законную неустойку. **Договорная неустойка** устанавливается по соглашению сторон и, естественно, ее размер, порядок исчисления, условия применения определяются исключительно по их усмотрению. Кодекс же устанавливает требования к форме такого соглашения сторон о неустойке (ст. 331). Эти требования более жесткие по сравнению с обычно предъявляемыми к форме сделок требованиями: соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства, которое может возникнуть и из устной сделки. В противном случае несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке.

Что касается **законной неустойки**, то она применяется независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон (ст. 332 ГК). Правда, судьба и сфера применения законной неустойки во многом зависят от того, в какой правовой норме она содержится. Если неустойка предусмотрена императивной нормой, она подлежит безусловному применению. В случаях, когда положение о неустойке содержится в диспозитивной норме, она применяется лишь постольку, поскольку стороны своим соглашением не предусмотрели иной размер неустойки.

Примером законной неустойки, содержащейся в диспозитивной норме, может служить неустойка, предусмотренная абзацем первым п. 8 постановления Президиума Верховного Совета Российской Федерации и Правительства Российской Федерации от 25 мая 1992 года № 2837-1 "О неотложных мерах по улучшению расчетов в народном хозяйстве и повышении ответственности предприятий за их финансовое состояние"<sup>1</sup>. Указанная неустойка в виде пени в размере 0,5 процента в день за просрочку платежа за

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1992, № 23, ст. 1252.

поставленные товары применяется в тех случаях, если в заключенном сторонами договоре поставки или купли-продажи продукции (товаров) для предпринимательской деятельности не содержится иной конкретный размер ответственности за такое нарушение.

В отношении законной неустойки в ГК предусмотрено правило, согласно которому ее размер может быть изменен соглашением сторон лишь в сторону увеличения, если это не запрещено законом (п. 2 ст. 332). Примером такого запрета могут служить нормы, содержащиеся в транспортных уставах и кодексах, не допускающих изменения установленных ими мер ответственности (см., например, ст. 143 УЖД, ст. 126 УАТ и др.).

Правом уменьшения размера неустойки наделен только суд, который может воспользоваться этим правом в тех случаях, когда подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства (ст. 333 ГК). Данное положение корреспондирует нормам процессуального законодательства. Например, при принятии решения по спору арбитражный суд вправе уменьшить в исключительных случаях размер неустойки (штрафа, пени), подлежащей взысканию по иску организации или гражданина-предпринимателя со стороны, нарушившей обязательство.

Несмотря на кажущуюся простоту, применение неустойки за нарушение договорных обязательств сопряжено с немалыми трудностями. Это в полной мере относится и к законной неустойке. Иллюстрацией к сказанному могут служить многочисленные разъяснения Высшего арбитражного суда Российской Федерации, основанные на обобщении и анализе материалов дел, рассмотренных арбитражными судами, по вопросам применения неустоек за наиболее типичные нарушения в сфере предпринимательства. Например, в свое время Положением о штрафах за нарушение правил совершения расчетных операций, утвержденным постановлением Совета Министров СССР от 16 сентября 1983 года № 911<sup>1</sup>, была установлена ответственность банка в виде штрафа (по сути это пеня) в размере 0,5 процента задержанной суммы за каждый день задержки списания банком со счета клиента либо зачисления на его счет (п. 7 Положения). Данная неустойка, не имевшая в прежние годы широкого распространения, стала активно применяться в современных условиях, когда имеются многочисленные факты несвоевременного осуществления банками расчетных операций. Это, в свою очередь, вызвало значительный рост количества дел по спорам, связанным с ответственностью банков за нарушение правил совершения расчетных операций. Некоторые рекомендации арбитражным судам, данные Высшим арбитражным судом Российской Федерации применительно к названной категории споров, выглядят следующим образом.

Ответственность, предусмотренная п. 7 Положения о штрафах за нарушение правил совершения расчетных операций, применяется к отношению с участием коммерческих банков.

Коммерческий банк, получив от предприятия-клиента надлежащим образом оформленное платежное поручение, в результате ошибки своего работника списание сумм со счета произвел на пятый день после получения платежного поручения. В связи с этим предприятие обратилось в арбитражный суд с иском о взыскании штрафа за несвоевременное (позднее сле-

---

<sup>1</sup> СП СССР, 1983, № 27, ст. 155.

дующего дня после получения соответствующего документа) списание средств со счета владельца в размере 0,5 процента несвоевременно списанной суммы за каждый день задержки на основании п. 7 упомянутого Положения.

Коммерческий банк в отзыве на иск указывал, что Положение о штрафах в связи с введением нового порядка расчетов фактически утратило силу. Поэтому ответственность, предусмотренная п. 7 Положения о штрафах, не может применяться к коммерческим банкам, а договором между банком и клиентом штрафная ответственность за несвоевременное проведение расчетных операций не предусмотрена. Доводы ответчика были отклонены арбитражным судом и исковые требования удовлетворены. При этом арбитражный суд указал, что Положение о штрафах не противоречит законодательству, регулирующему ответственность банков. Оно не отменялось и его действие в установленном порядке не приостанавливалось. Предусмотренная Положением о штрафах ответственность за несвоевременное или неправильное списание средств со счета владельца, а также за несвоевременное или неправильное зачисление банком сумм не противоречит действующему в России законодательству о банках, поскольку по своей правовой природе она носит характер неустойки за нарушение условий договора банковского счета. В качестве установленной законодательством неустойки за нарушение условий договора банковского счета этот штраф может применяться и к коммерческим банкам.

В связи с этим при применении к банкам штрафной ответственности за нарушение правил совершения расчетных операций в настоящее время следует руководствоваться п. 7 Положения о штрафах с изменениями.

Штрафные санкции, предусмотренные п. 7 Положения о штрафах за несвоевременное списание средств, могут быть применены только при наличии договорных отношений между банком, допустившим нарушение, и клиентом.

Предприятие предъявило через обслуживающий его банк платежное требование на списание в безакцептном порядке штрафа за поставку недоброкачественной продукции со своего контрагента, расчетный счет которого был открыт в филиале Уникомбанка. Филиал списание не произвел и платежное требование вернул без исполнения, сославшись на то, что без согласия клиента списание находящихся на его счете средств не производится.

Предприятие, выставившее платежное требование, обратилось в арбитражный суд с иском о взыскании с Уникомбанка штрафа за несвоевременное списание средств, предусмотренного п. 7 Положения о штрафах.

Арбитражный суд, исследовав материалы дела, пришел к выводу о правомерности предъявления предприятием требования на безакцептное списание. Поскольку банк, обслуживающий плательщика, отказал в списании средств необоснованно, арбитражный суд взыскал с него в пользу предприятия, выставившего требование, штраф за несвоевременное списание средств со счета на основании пункта 7 Положения о штрафах.

Такое решение является ошибочным. Положение о штрафах предусматривает ответственность банка за несвоевременное списание средств со счета владельца в виде штрафа, уплачиваемого банком в пользу владельца счета. Указанный штраф может быть взыскан только при наличии договорных

отношений между банком, допустившим нарушение, и его клиентом предприятием.

В рассматриваемом случае требование о взыскании штрафа было предъявлено к банку, допустившему нарушение, лицом, не являющимся владельцем счета, с которого несвоевременно произведено списание.

О существовании между банком и клиентом договора банковского счета свидетельствует наличие у предприятия счета в данном банке (расчетного, текущего и др.).

Ответственность, предусмотренная п. 7 Положения о штрафах, не может быть применена к обслуживающему банку, если задержка поступления средств на счет его клиента произошла вследствие нарушений, допущенных иными банками.

Коммерческая фирма обратилась к обслуживающему ее банку с иском о взыскании штрафа за несвоевременное зачисление средств на счет на основании п. 7 Положения о штрафах.

Из материалов дела следовало, что в адрес истца его контрагент платежным поручением перечислил 700 тысяч рублей в счет оплаты услуг. Средства со счета плательщика были списаны своевременно, в день передачи платежного поручения. На корреспондентский счет банка, обслуживающего истца — получателя средств, указанная сумма была зачислена через 15 дней после списания ее с корреспондентского счета банка, обслуживающего плательщика. В тот же день, получив от расчетно-кассового центра переводную телеграмму, банк истца зачислил денежные средства на счет клиента. Задержка в перечислении средств произошла вследствие несвоевременного перечисления средств расчетно-кассовым центром, обслуживающим банк плательщика. Исходя из того, что средства на счет получателя поступили со значительной задержкой, он заявил требование о взыскании с обслуживающего его банка штрафа за несвоевременное зачисление средств.

Арбитражный суд искимые требования удовлетворил, основываясь на том, что в соответствии с п. 1.5 Положения о безналичных расчетах в Российской Федерации претензии, связанные с осуществлением расчетных операций, направляются клиентом в обслуживающий его банк. Арбитражный суд исходил из того, что в случае задержки платежей банк получателя средств несет перед ним ответственность и в том случае, если задержка произошла в результате действий иных участников расчетной операции.

Кассационная коллегия отменила решение как не соответствующее законодательству и в удовлетворении иска отказала, отметив, что в обязанность банка входит зачисление средств на счет клиента в день поступления соответствующих документов. Пункт 7 Положения о штрафах предусматривает ответственность банка за несвоевременное исполнение этой обязанности. До поступления документов у банка отсутствует обязанность по проведению банковских операций и, следовательно, он не может нести ответственность, если просрочка зачисления средств на счет кредитора произошла вследствие действий иных участников расчетной операции. В рассматриваемом случае основания для применения штрафной ответственности к банку, обслуживающему получателя средств, отсутствуют. Поскольку материалы дела свидетельствовали о том, что банк зачислил средства на счет

клиента в день поступления к нему необходимых для оформления операции документов, иск не подлежал удовлетворению<sup>1</sup>.

**ПОРУЧИТЕЛЬСТВО** — традиционный способ обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств, существо которого заключается в том, что поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (ст. 361 ГК). Тем самым поручительство увеличивает для кредитора вероятность исполнения обязательства, поскольку в случае его нарушения должником кредитор может предъявить свои требования поручителю.

Поручительство является договором, заключаемым по правилам, предусмотренным гл. 28 ГК, между поручителем и кредитором в основном обязательстве. Для договора поручительства установлена обязательная письменная форма под страхом его недействительности (ст. 362).

Несмотря на то, что, как уже отмечалось, нормы о поручительстве в ГК сформулированы довольно традиционно, в Кодексе имеется ряд новелл принципиального характера, выгодно отличающих его от ранее действовавшего законодательства, поскольку они позволяют устранить основные барьеры, препятствовавшие в прошлые годы широкому применению этого способа обеспечения исполнения обязательств. Имеются в виду трудности с привлечением поручителя к ответственности в случае неисполнения должником своего обязательства, которые вызывались ранее следующими обстоятельствами.

Во-первых, действовало правило, в соответствии с которым поручитель нес перед кредитором лишь субсидиарную ответственность, то есть он мог быть привлечен к ответственности лишь при недостаточности средств у должника (см. п. 6 ст. 68 Основ). Правда, это правило было сформулировано в виде диспозитивной нормы и в силу этого в договоре поручительства могла быть предусмотрена и солидарная ответственность поручителя перед кредитором. Однако, учитывая, что инициатива в заключении договора всегда исходила от поручителя, включение в договор условия о его солидарной ответственности перед кредитором было маловероятным. Действие данного правила означало, что кредитор в случае неисполнения должником своего обязательства сначала должен был предъявить свои требования должнику, добиться обращения взыскания на его имущество (а это было возможно только в судебном порядке) и только после этого кредитор получал право предъявить оставшиеся неудовлетворенными требования поручителю. Однако даже при соблюдении всех названных условий он наткнулся на другое препятствие, которое зачастую становилось непреодолимым.

Во-вторых, поручительство считалось прекращенным, если в течение трехмесячного срока кредитор не предъявлял иск к поручителю (см. ст. 208 ГК 1964 года). Этот срок исчислялся со дня наступления срока исполнения обязательства должником. Причем указанный срок являлся пресекательным, не подлежащим восстановлению. Таким образом, кредитору предлагалось в течение трех месяцев предъявить требования должнику, добиться через суд обращения взыскания на его имущество, а затем предъявить свои требования поручителю. На практике достичь такого результата было невозможно.

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1994, № 6, с. 85—86.

Отмеченные барьеры на пути кредитора к привлечению поручителя к ответственности теперь устранены. Прежде всего, хотелось бы отметить, что в ГК восстановлен принцип солидарной ответственности поручителя (п. 1 ст. 363), утраченный в Основах. Что касается срока, предоставляемого кредитору для предъявления требования поручителю, то этот вопрос решается в Кодексе следующим образом. Поручительство прекращается по истечении указанного в самом договоре поручительства срока, а если такой срок договором не предусмотрен, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иск к поручителю в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства. Возможен и такой вариант: когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иск к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства (п. 4 ст. 367).

Объем ответственности поручителя определяется договором поручительства. Но если соответствующее условие в договоре отсутствует, поручитель будет отвечать перед кредитором так же и в том же объеме, что и должник. Помимо суммы долга он должен будет уплатить причитающиеся кредитору проценты, возместить судебные издержки по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением должником своих обязательств (п. 2 ст. 363 ГК).

Установление солидарной ответственности поручителя и определение реальных сроков для предъявления к нему кредитором своих требований в значительной степени повысили риск поручителя. Данное обстоятельство компенсируется нормами, предусматривающими защиту законных интересов поручителя. Речь идет о случаях, когда поручительство прекращается, по существу, в интересах поручителя. Первый случай имеет место, когда после заключения договора поручительства без согласия поручителя происходит изменение основного обязательства и это изменение неблагоприятно для поручителя: возросла его сумма, увеличился или сократился в зависимости от ситуации срок основного обязательства и т. п. Это дает повод поручителю отказаться от договора и влечет прекращение поручительства. Второй случай может возникнуть в связи с переводом долга по основному обязательству, когда долг переведен на другое лицо и кредитор дал на это согласие. Поручитель же в подобной ситуации отвечать за нового должника не обязан, если он сам на это не согласился.

И наконец, третий случай возможен в ситуации, когда кредитору со стороны должника было предложено надлежащее исполнение обязательства, однако кредитор по каким-либо причинам отказался принять предложенное исполнение. Тогда поручительство прекращается.

**ЗАДАТКОМ** признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п. 1 ст. 380 ГК).

Специфические черты задатка, отличающие его от всех остальных способов обеспечения обязательств, заключаются в следующем. Во-первых, задатком могут обеспечиваться лишь обязательства, возникающие из договоров, следовательно, он не может быть использован для обеспечения испол-

нения иных обязательств (деликтных обязательств, обязательств, возникающих вследствие неосновательного обогащения).

Во-вторых, задаток, являясь способом обеспечения договорного обязательства, одновременно выполняет роль доказательства заключения договора. Это означает, что, если сторонами не оспаривается факт выдачи (получения) задатка, а также если оспаривается, но этот факт подтверждается доказательствами, договор считается заключенным. Если договором предусмотрена уплата одной из сторон задатка, он будет считаться заключенным лишь после исполнения соответствующим контрагентом своей обязанности.

В-третьих, задатком может быть обеспечено только исполнение денежных обязательств. Этот вывод следует из положения о том, что задаток выдается соответствующей стороной в договорном обязательстве в счет причитающихся с нее платежей.

Соглашение о задатке независимо от его суммы должно быть заключено в письменной форме.

Если же говорить о новых положениях в части задатка, содержащихся в ГК, то прежде всего необходимо отметить значительное расширение сферы договорных обязательств, исполнение которых может обеспечиваться задатком. Ранее этим способом могли обеспечиваться лишь такие договорные обязательства, в которых хотя бы одной из сторон являлся гражданин (ст. 186 ГК 1964 года). В связи с этим задаток обычно применялся при заключении гражданами договоров найма жилых помещений в домах, принадлежащих гражданам на праве личной собственности, договоров подряда и т. п. Теперь ограничения обязательств, обеспечиваемых задатком, в зависимости от их субъектного состава устранены. Задаток может выступать в качестве способа обеспечения также договорных обязательств, сторонами в которых являются и юридические лица, и индивидуальные предприниматели.

Кроме того, ГК дополняет правовое регулирование задатка положениями, определяющими судьбу денежной суммы, внесенной в качестве задатка, в двух конкретных случаях, а именно: когда имеются сомнения в том, является ли уплаченная сумма задатком (в частности, вследствие несоблюдения правила о простой письменной форме соглашения о задатке), в этом случае внесенная денежная сумма признается авансом, если не будет доказано другое (п. 3 ст. 380); когда обязательство, обеспеченное задатком, прекращается по основаниям, установленным законом, до начала его исполнения, — в этом случае уплаченная денежная сумма должна быть возвращена стороне, внесшей задаток (п. 1 ст. 381).

Что касается значения задатка как способа обеспечения договорного обязательства, то оно состоит в том, что задаток прежде всего имеет целью предотвратить неисполнение договора. Этой цели служат нормы о последствиях неисполнения обязательства, обеспеченного задатком. Если за неисполнение обязательства ответственна сторона, предоставившая задаток, денежная сумма, внесенная в качестве задатка, остается у другой стороны. Если же за неисполнение обязательства ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить стороне, внесшей задаток, двойную сумму задатка (п. 2 ст. 381). Следует подчеркнуть, что названные правила применяются лишь в ситуации, когда соответствующее обязательство не испол-

нено сторонами в полном объеме, и не распространяются на случаи ненадлежащего исполнения договорных обязательств.

Неисполнение обязательства влечет и возмещение убытков. На этот счет ГК содержит положение, определяющее соотношение убытков и денежной суммы, внесенной в качестве задатка: если в договоре не предусмотрено иное, убытки подлежат возмещению с зачетом суммы задатка (ч. 2 п. 2 ст. 381). Это означает, что, если за неисполнение договора отвечает сторона, предоставившая задаток, она должна возместить убытки в части, превышающей сумму задатка. В случаях, когда за неисполнение договора отвечает сторона, получившая задаток, другая сторона в обязательстве, предоставившая задаток, может потребовать уплаты двойной суммы задатка и, сверх того, возмещения убытков в части, превышающей однократную сумму задатка.

**УДЕРЖАНИЕ** является новым способом обеспечения исполнения обязательств. Существо указанного способа заключается в том, что кредитору, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику или указанному им лицу, предоставлено право в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с этой вещью издержек и других убытков удерживать ее у себя до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено должником (ст. 359 ГК).

Обязанность такого обеспечения исполнения обязательства, как удержание, состоит в том, что кредитор наделен правом удерживать вещь должника до исполнения последним его обязательства непосредственно, то есть для реализации этого права кредитору не требуется, чтобы возможность удержания вещи должника была предусмотрена договором. Правда, нормы об удержании все же носят диспозитивный характер, поскольку сторонам предоставлено право предусмотреть в договоре условие, исключающее применение названного способа обеспечения исполнения обязательства (п. 3 ст. 359).

В роли кредитора, располагающего правом удерживать вещь должника, может оказаться хранитель по договору хранения, ожидающий оплаты услуг, связанных с хранением вещи, перевозчик по договору перевозки, не выдающий груз получателю до полного расчета за выполненную перевозку, подрядчик, не передающий заказчику созданную им вещь до оплаты выполненной работы, и т. п.

В предпринимательских отношениях удержанием вещи должника могут обеспечиваться также его обязательства, не связанные с оплатой удерживаемой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков.

Кредитор не лишается права удерживать находящуюся у него вещь даже в тех случаях, когда после того, как эта вещь оказалась у кредитора, права на нее приобретены другим лицом (не должником).

Если, несмотря на принятые кредитором меры по удержанию вещи, должник тем не менее не исполнит свое обязательство, кредитор вправе обратиться с иском о взыскании на удерживаемую им вещь (ст. 360). При этом стоимость вещи, объем и порядок обращения на нее взыскания по требованию кредитора определяются в соответствии с правилами, установленными для удовлетворения требований залогодержателя за счет заложенного имущества (ст. 349—350).



**БАНКОВСКАЯ ГАРАНТИЯ** представляет собой новый, ранее неизвестный отечественному законодательству способ обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств. Способ этот состоит в том, что банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате (ст. 368 ГК).

Какие основные черты отличают гарантию от других способов обеспечения исполнения обязательств?

Во-первых, особый субъектный состав участников отношений, связанных с банковской гарантией. В качестве гаранта могут выступать только банки, иные кредитные учреждения или страховые организации. Лицо, обращающееся к гаранту с просьбой о выдаче банковской гарантии (принципал), суть должник в основном обязательстве, исполнение которого обеспечивается банковской гарантией. И наконец, лицо, наделенное правом предъявлять требования к гаранту (бенефициар), является кредитором в основном обязательстве.

Во-вторых, практически полное отсутствие какой-либо связи между обязательством гаранта уплатить соответствующую сумму бенефициару и основным обязательством, обеспеченным банковской гарантией. Более того, в Кодексе специально подчеркивается, что предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии будет содержаться ссылка на это обязательство (ст. 370).

В-третьих, это безусловная обязанность гаранта уплатить по письменному требованию бенефициара ту сумму, которая была предусмотрена гарантией. Такое требование бенефициара должно содержать указание на допущенное принципалом нарушение основного обязательства и должно быть представлено гаранту в письменной форме до окончания определенного в гарантии срока. Дело гаранта лишь определить, соответствуют ли требование бенефициара и приложенные к нему документы условиям гарантии. Отказ гаранта в удовлетворении требования бенефициара допускается лишь в ситуации, когда такое требование не соответствует условиям гарантии (например, по сумме) либо предоставлено гаранту за пределами установленного в гарантии срока. Даже в тех случаях, когда гаранту стало известно, что обеспеченное гарантией обязательство уже исполнено должником или прекращено, он не наделен правом отказать бенефициару в удовлетворении его требований (п. 2 ст. 376).

В-четвертых, ограниченный перечень оснований прекращения банковской гарантии, которые либо связаны с надлежащим исполнением гарантом своего обязательства, либо с односторонним волеизъявлением самого бенефициара. Предусмотрено четыре основания прекращения банковской гарантии: уплата бенефициару суммы, на которую выдана гарантия; окончание определенного в гарантии срока, на который она выдана; отказ бенефициара от своих прав по гарантии и возвращение ее гаранту; отказ бенефициара от своих прав по гарантии путем письменного заявления об освобождении гаранта от его обязательств (п. 1 ст. 378).

Специфика банковской гарантии дополняется правилом о безотзывности банковской гарантии (ст. 371) и ее возмездном характере в отношениях между гарантом и принципалом (п. 2 ст. 369).

Отмеченные характерные черты банковской гарантии делают ее самым надежным обеспечением исполнения обязательств. В этом ее привлекательность для кредиторов, что может привести к широкому применению банковской гарантии в целях обеспечения исполнения обязательств.

Возможно появление большого количества коммерческих организаций, имеющих статус кредитных учреждений, которые будут профессионально заниматься деятельностью по выдаче банковских гарантий. Ведь такого рода деятельность, учитывая ее риск, может осуществляться за довольно высокое вознаграждение.

И с этой точки зрения необходимо обратить внимание на предоставление гаранту, уплатившему соответствующую сумму бенефициару, права предъявить принципалу регрессные требования. Право гаранта потребовать от принципала возмещения сумм, уплаченных бенефициару по банковской гарантии, определяется соглашением гаранта с принципалом, во исполнение которого была выдана гарантия (п. 1 ст. 379).

**ЗАЛОГ** представляет собой один из способов обеспечения исполнения обязательств, сущность которого заключается в том, что кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом (п. 1 ст. 334 ГК).

В современных условиях залог занимает особое место среди способов обеспечения исполнения гражданско-правовых обязательств. Излишне напоминать о таких негативных явлениях, присущих переходному периоду нашей экономики, как суперинфляции, падение уровня производства, повсеместные неплатежи за поставленные товары, выполненные работы или оказанные услуги. В такой ситуации широкое использование ранее популярных способов обеспечения исполнения обязательств, таких, например, как неустойка, теряет практический смысл. В самом деле, откуда контрагенту по договору, который не имеет денежных средств в количестве, достаточном для уплаты долга, взять деньги для уплаты штрафа или пени?

В этом смысле залог обладает несомненными преимуществами. Во-первых, договор залога имущества обеспечивает наличие и сохранность этого имущества на тот момент, когда должнику придется рассчитываться с кредитором. Причем стоимость заложенного имущества будет возрастать пропорционально уровню инфляции. Во-вторых, залог имущества должника обеспечивает кредитору-залогодержателю возможность удовлетворить свои требования за счет предмета залога преимущественно перед другими кредиторами. В-третьих, реальная опасность потерять имущество в натуре (а предметом залога является, как правило, особо ценное, быстроликвидное имущество) является хорошим стимулом для должника исполнить свои обязательства надлежащим образом.

Несмотря на все свои преимущества, залог пока не получил широкого распространения в предпринимательских отношениях. Объясняется это, в первую очередь, отсутствием системы единой государственной регистрации

прав на недвижимость и сделок с недвижимым имуществом, которое в качестве предмета залога (ипотеки) является наиболее привлекательным для кредиторов. В результате нередко случается, что одно и то же имущество передается в залог неоднократно. При этом каждый последующий кредитор-залогодержатель не имеет представления о том, что его обязательство обеспечено залогом имущества, уже обремененного ранее заключенными договорами.

Однако отмеченные причины не являются неустранимым препятствием. Напротив, в соответствии с Кодексом (ст. 131) предусмотрено, что право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре учреждениями юстиции. Будут регистрироваться право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека и сервитуты. Учитывая, что органам, осуществляющим регистрацию, независимо от места ее совершения вменено в обязанность предоставлять информацию о произведенной регистрации и зарегистрированных правах любому лицу, проблема отсутствия у залогодержателя сведений о правах третьих лиц на заложенное имущество будет разрешена. В связи с этим необходимо принять закон о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

В целом систему правового регулирования отношений по залогом предполагается построить следующим образом. Все основные принципиальные положения содержатся непосредственно в ГК (ст. 334—358), поэтому отдельного закона о залоге не потребуется. Вместе с тем в самом Кодексе имеются нормы, отсылающие к специальным законам, регулиующим отдельные виды залога. Прежде всего это закон об ипотеке, сфера действия которого будет распространяться на залог земельных участков, предприятий, зданий, сооружений, квартир и другого недвижимого имущества. Общие правила о залоге, содержащиеся в ГК, применяются к ипотеке в том случае, если законом об ипотеке не будут установлены иные правила. Потребуется также принять закон, регулирующий отношения, связанные с кредитованием граждан ломбардами под залог принадлежащих гражданам вещей, и, видимо, закон о залоге товаров в обороте.

Но вернемся к залогом как способу обеспечения исполнения обязательств. Его сущность составляет преимущественное право залогодержателя (перед другими кредиторами) получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества. В таком же порядке залогодержатель может получить удовлетворение своих требований и из страхового возмещения за утрату или повреждение заложенного имущества независимо от того, в чью пользу оно застраховано (п. 1 ст. 334).

Как правило, в качестве залогодателя имущества выступает должник по обеспеченному залогом обязательству. Кодекс не исключает возможности установления залога для обеспечения обязательства и третьим лицом. Однако независимо от того, кто является залогодателем (сам должник или третье лицо), вещь, передаваемая в залог, должна принадлежать ему на праве собственности. В определенных случаях допускается участие в этих отношениях не собственника вещи, а субъектов права хозяйственного ведения, к которым, как известно, относятся государственные и муниципаль-

ные предприятия. Вместе с тем необходимо учитывать, что передача имущества в залог означает распоряжение этим имуществом. Поэтому установленные в ГК (ст. 295) ограничения в распоряжении недвижимостью в отношении государственных и муниципальных предприятий в полной мере относятся и к залогоу. Следовательно, залогодателем по договору ипотеки указанные унитарные предприятия могут стать лишь с согласия собственника.

Предметом залога может служить всякое имущество (ст. 336 ГК). Вместе с тем в состав имущества (в гражданско-правовом смысле) входят не только вещи, то есть имущество в натуре, но и имущественные права (ст. 128). Однако далеко не всякое право может отчуждаться или передаваться другому лицу в иной форме. В частности, не допускается переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, например требований об алиментах и о возмещении вреда жизни или здоровью. Поэтому Кодекс в отношении таких прав исключает возможность передачи их в залог (п. 1 ст. 336). В тех же случаях, когда предметом залога выступают иные имущественные права, их залогодателем может быть лишь лицо, которому принадлежит закладываемое право.

Что касается иных видов имущества (неимущественных прав), то они могут беспрепятственно служить предметом залога. Исключения могут составить лишь отдельные виды имущества, в отношении которых законом установлены различного рода запреты и ограничения. Например, имущество граждан, на которое не допускается взыскание в силу норм гражданского процессуального законодательства.

Размер обеспечения основного обязательства передаваемым в залог имуществом должен определяться договором. Если же договор залога соответствующего условия не содержит, считается, что залог обеспечивает требование залогодержателя в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения (ст. 337 ГК). Таким образом, в объем требований кредитора, погашаемых за счет выручки от продажи заложенного имущества, помимо собственно суммы долга должны включаться суммы, составляющие проценты, неустойку (штраф, пени), возмещение убытков, образовавшихся в связи с неисполнением должником своего обязательства, а также дополнительные расходы залогодержателя, понесенные им в связи с обращением взыскания на заложенное имущество.

Как отмечалось, одна из основных целей залога заключается в том, чтобы к моменту, когда должник не исполнит свое обязательство, кредитор располагал реальной возможностью обратить взыскание на заложенное имущество. Из этого следует, что имущество залогодателя к этому моменту должно, как минимум, сохраниться в натуре. Этой цели служат некоторые нормы, содержащиеся в ГК, которые устанавливают возможность передачи залогодержателю заложенного имущества либо предусматривают иные способы обеспечения сохранности этого имущества. К примеру, в случае, если предметом залога является имущественное право, удостоверенное ценной бумагой, указанная ценная бумага должна быть передана залогодержателю либо в депозит нотариуса, если залогодатель и залогодержатель не договорились по-иному.

Одним из способов обеспечения сохранности заложенного имущества является **твердый залог**, когда предмет залога хотя и остается у залогодате-

ля, но с наложением знаков, свидетельствующих о залоге. Возможен и такой вариант, когда вещь, передаваемая в залог, остается у залогодателя под замком и печатью залогодержателя. Однако следует учитывать, что применение твердого диалога возможно только в случаях, предусмотренных договором.

Принимая во внимание, что в предпринимательских отношениях в качестве основного предмета залога применяется недвижимость и другое имущество, используемое для предпринимательской деятельности, Кодекс установил в качестве общего правила залог имущества без передачи его залогодержателю. В отношении таких объектов, как товары в обороте и недвижимое имущество, предусмотрена императивная норма, в соответствии с которой это имущество не передается залогодержателю. Необходимость такого решения очевидна: это имущество должно использоваться залогодателем и приносить ему доходы, за счет которых он будет расплачиваться со своими кредиторами, включая и залогодержателя.

Независимо от того, у кого — залогодателя или залогодержателя — находится заложенное имущество, другой стороне предоставлено право контролировать обеспечение его сохранности и в этих целях проверять по документам и фактически наличие, количество, состояние и условия хранения заложенного имущества, находящегося у другой стороны.

Кроме того, залогодателю или соответственно залогодержателю, у которых находится заложенное имущество, вменены дополнительные обязанности в отношении сохранности этого имущества, а именно: осуществлять страхование этого имущества в полной его стоимости от рисков утраты или повреждения, которое во всех случаях производится за счет залогодателя; защищать заложенное имущество от требований и иных посягательств других лиц, а также принимать иные меры, необходимые для обеспечения его сохранности; немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы утраты или повреждения заложенного имущества (п. 1 ст. 343). Невыполнение этих обязанностей залогодержателем, если имущество находится у него, может повлечь для него досрочное прекращение залога.

Отношения по залогу имущества должны быть оформлены договором. Именно с момента заключения договора о залоге и возникает право залога. Правда, для тех случаев, когда предмет залога должен быть передан залогодержателю, право залога возникает с момента передачи ему соответствующего имущества. Однако и в этом случае должен быть заключен **договор о залоге**.

В Кодексе предусмотрены особые требования как к форме договора, так и к его содержанию. Прежде всего, необходимо отметить достаточно обширный, по сравнению с другими гражданско-правовыми договорами, перечень условий договора о залоге, которые признаются существенными. Значение существенных условий всякого договора заключается в том, что договор не может считаться заключенным, если сторонами не достигнуто соглашение по каждому из них (ст. 432). К разряду существенных условий договора о залоге отнесены предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения основного обязательства, обеспечиваемого залогом, указание на то, у кого находится залоговое имущество (п. 1 ст. 339).

Общее требование к форме договора залога состоит в том, что он должен быть заключен в письменной форме. Вместе с тем договор об ипотеке

всегда подлежит нотариальному удостоверению. В такой же квалифицированной форме (нотариальное удостоверение) должны заключаться договоры о залоге движимого имущества или прав на имущество, которые служат обеспечением обязательств по договору, требующих нотариального удостоверения. Однако требования к форме договора ипотеки этим не ограничиваются: помимо того, что указанные договоры удостоверяются нотариусом, они также подлежат и государственной регистрации, как и любая другая сделка с недвижимым имуществом (ст. 131 ГК). Несоблюдение квалифицированной формы договора о залоге, когда требуется нотариальное удостоверение или государственная регистрация, влечет его недействительность.

В тех ситуациях, когда сложно определить состав имущества, являющегося предметом залога, важное значение будут иметь правила, позволяющие определить состав имущества, на которое распространяются права залогодержателя (ст. 340 ГК).

Довольно традиционным представляется положение о том, что указанные права залогодержателя распространяются на принадлежности вещи, являющейся предметом залога (если иное не предусмотрено договором), а также на полученные в результате использования заложенного имущества плоды, продукцию и доходы (если это прямо установлено договором).

В качестве диспозитивной нормы предусмотрено, что права залогодержателя, вытекающие из ипотеки предприятия или иного имущественного комплекса в целом, распространяются на все входящее в его состав имущество, включая права требования и исключительные права, в том числе приобретенные в период ипотеки.

Необходимо отметить три новых правила Кодекса (пп. 3—5 ст. 340), посвященных регулированию ипотеки в ситуации, когда приходится решать вопрос о соотношении залога земельного участка с залогом (или юридической судьбой) находящихся на нем строений, зданий и сооружений.

Первое правило заключается в том, что ипотека здания или сооружения допускается только с одновременной ипотекой по тому же договору земельного участка, на котором они находятся, либо части этого участка, функционально обеспечивающей закладываемый объект, либо принадлежащего залогодателю права аренды этого участка или его соответствующей части. Таким образом, исключается возможность заложить здание или сооружение, находящееся "в воздухе". Если все же это произойдет, соответствующий договор залога будет являться недействительным.

Второе правило предусмотрено на случай, когда предметом залога, напротив, является земельный участок, на котором находится здание или сооружение. В этой ситуации вопрос решается иначе. При ипотеке земельного участка право залога в принципе не распространяется на находящиеся или возводимые на этом участке здания или сооружения залогодателя, если только в договоре не предусмотрено иное. В таких случаях, если стороны в договоре о залоге земельного участка условились об ипотеке земли и ничего не предусмотрели в отношении здания или сооружения, которые на нем находятся, при обращении взыскания на заложенный земельный участок за залогодателем сохраняется право ограниченного пользования той его частью, которая необходима для использования здания или сооружения в соответствии с его назначением. Иначе говоря, земельный участок, на который обращается взыскание, обременяется сервитутом.

И наконец, третье правило касается случаев, когда закладывается земельный участок, на котором находятся здание или сооружение, не принадлежащие собственнику земельного участка (залогодателю). Суть этого правила заключается в том, что при обращении залогодержателем взыскания на этот земельный участок и его продаже с публичных торгов к приобретателю земельного участка переходят права и обязанности, которые имел залогодатель в отношении лица, являющегося владельцем здания или сооружения.

Предметом договора залога могут быть не только вещи и имущественные права, которые находятся в фактическом владении залогодателя в момент заключения договора, но и те вещи и имущественные права, которые будут приобретены им в будущем. Это положение, в частности, делает возможным обеспечение кредитных договоров, заключаемых в целях финансирования строительства каких-либо объектов, путем передачи в залог указанных объектов, а также договоров банковской ссуды под индивидуальное жилищное строительство, когда в случае невозврата ссуды и неуплаты процентов взыскание может быть обращено на построенный ссудополучателем жилой дом.

Допускается также передача в залог одного и того же имущества нескольким залогодержателям (последующий залог), но только при соблюдении двух обязательных условий: во-первых, такой порядок передачи в залог имущества возможен, если последующий залог не запрещен предшествующим договором о залоге; во-вторых, всякий раз, когда речь идет о последующем залоге, залогодатель обязан сообщать каждому новому залогодержателю сведения обо всех существующих залогах этого имущества, то есть применительно к каждому предшествующему договору о залоге должна быть предоставлена информация о предмете залога, его оценке, существе, размере и сроке исполнения обязательства, обеспеченного залогом. В случае невыполнения этой обязанности залогодатель должен возместить соответствующему залогодержателю все причиненные им убытки.

Если отношения сторон могут быть определены как последующий залог, то есть имущество, находящееся в залоге, стало предметом еще одного залога в обеспечение других требований, юридические последствия такой квалификации заключаются в том, что требования последующего залогодержателя удовлетворяются из стоимости заложенного имущества лишь после удовлетворения требований предшествующих залогодержателей (п. 1 ст. 342 ГК).

Как уже отмечалось, залогодатель или залогодержатель, в зависимости от того, у кого из них находится заложенное имущество, обязаны обеспечить сохранность этого имущества в течение всего срока действия договора о залоге.

Каковы последствия несоблюдения этой обязанности? Прежде всего, необходимо обратить внимание на содержащуюся в ГК диспозитивную норму, устанавливающую принципиальную презумпцию: риск случайной гибели или случайного повреждения заложенного имущества несет залогодатель, если иное не предусмотрено договором о залоге (п. 1 ст. 344). Это правило будет действовать даже тогда, когда заложенное имущество, которое утрачено или повреждено, находилось в этот момент у залогодержателя.

Если же причины гибели или повреждения имущества, переданного в соответствии с договором о залоге залогодержателю, не могут быть квалифицированы как случайно наступившие обстоятельства, ответственность за полную или частичную утрату или повреждение предмета залога возлагается на залогодержателя. При этом размер ответственности залогодержателя при утрате заложенного имущества определяется исходя из действительной стоимости предмета залога, а в случае его повреждения — исходя из суммы, на которую эта стоимость понизилась, независимо от суммы, в которую был оценен предмет залога при передаче его залогодержателю. Исключения составляют ситуации, когда в результате повреждения предмета залога он изменился настолько, что не может быть использован по прямому назначению. При таких обстоятельствах залогодатель получает право отказаться от заложенного имущества и потребовать возмещения действительной стоимости предмета залога, а в случаях, предусмотренных договором о залоге, и возмещения других убытков. Причем залогодатель, который одновременно выступает должником по основному обязательству, вправе зачесть свое требование к залогодержателю о возмещении убытков, причиненных утратой или повреждением заложенного имущества, в счет погашения обязательства, обеспеченного залогом.

В определенных случаях залогодателю предоставлено право восстановить или заменить утраченное или поврежденное заложенное имущество другим равноценным имуществом. Это возможно, если предмет залога погиб или поврежден либо право собственности (хозяйственного ведения) на него прекращено по основаниям, установленным законом (например, в результате реквизиции или принудительного выкупа), а также если договором о залоге не предусмотрено иное. В остальных же случаях залогодатель должен получить согласие залогодержателя на замену предмета залога.

Как уже отмечалось, предметом залога может быть имущество, эксплуатация которого либо использование иным образом могут приносить доходы (например, предприятие). Передача такого имущества в залог не должна влечь за собой отказ от его использования. Иначе за счет каких же средств залогодатель, выступающий, как правило, должником в основном обязательстве, сможет погасить свои долги?

Поэтому в ГК включены нормы, обеспечивающие продолжение использования имущества по его назначению и после заключения договора о залоге. Речь идет, в частности, о нормах, наделяющих залогодателя правом пользоваться предметом залога и извлекать из него плоды и доходы. Иное может быть предусмотрено договором или вытекать из существа отношений залогодателя и залогодержателя.

Что же касается возможности для залогодателя распорядиться имуществом, в том числе путем его отчуждения, передачи в аренду или безвозмездное пользование другому лицу, то это допускается лишь с согласия залогодателя. Это положение тоже носит диспозитивный характер: право залогодателя на распоряжение заложенным имуществом может быть установлено договором о залоге, законом либо может следовать из существа залога. Например, очевидно, что данное правило не будет действовать, если предметом залога являются товары в обороте. Залогодатель во всех случаях так же вправе завещать заложенное имущество.



Иначе решается вопрос, когда в соответствии с договором о залоге заложенное имущество находится у залогодержателя. Он вправе пользоваться предметом залога лишь в случаях, когда это прямо указано в договоре, и при условии регулярного представления залогодателю отчета о пользовании заложенным имуществом. В договоре о залоге может быть также предусмотрена обязанность залогодержателя извлекать из предмета залога плоды и доходы в целях погашения основного обязательства или в интересах залогодателя.

Интересная деталь. Залог, являясь одним из способов обеспечения исполнения обязательства, сам выступает в роли аксессуарного (дополнительного к основному) обязательства. Вместе с тем нельзя отрицать, что залогу присущи и отдельные элементы не обязательственного, а вещно-правового характера. Причем действие этих элементов настолько сильно, что в некоторых правовых системах (например, в Германии) залог рассматривается в качестве одного из вещных прав. Кодекс, сохраняя традицию российского права, относит залог к институтам обязательственного права, но не может не учитывать двойственную природу залога. Этим, в частности, объясняется предоставление залогодержателю в определенных случаях вещно-правовой защиты.

Всякий собственник или законный владелец вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения (виндикационный иск) либо требовать устранения любых нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (негаторный иск).

Аналогичные права предоставлены и залогодержателю. Залогодержатель, у которого находилось или должно было находиться заложенное имущество, вправе истребовать его из чужого незаконного владения, в том числе из владения залогодателя. В случаях же, когда по условиям договора залогодержателю предоставлено право пользоваться переданным ему предметом залога, он может требовать от других лиц, в том числе и от залогодателя, устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения не были соединены с лишением владения (ст. 347 ГК).

Как уже отмечалось, суть залога и его смысл заключаются в том, что залогодержатель в случае неисполнения должником своих обязательств получает возможность удовлетворить свои требования за счет заложенного имущества, обратив на него взыскание. Но не всякое неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства со стороны должника предоставляет залогодержателю такое право. Для этого требуется, чтобы обязательство было нарушено должником по обстоятельствам, за которые последний несет ответственность. К примеру, нельзя обращать взыскание на заложенное имущество, если обязательство не было исполнено должником по причинам, связанным с действием непреодолимой силы.

И еще одно препятствие может встретиться на пути залогодержателя, желающего обратить взыскание на заложенное имущество: допущенное должником нарушение обеспеченного залогом обязательства может носить крайне незначительный характер и в силу этого размер требований залогодержателя может оказаться несоразмерным стоимости заложенного имущества. В этом случае суд вправе отказать залогодержателю в обращении взыскания на заложенное имущество.

Существенно изменен нормами ГК **порядок обращения взыскания на заложенное имущество** (ст. 349). Ранее независимо от вида и характера заложенного имущества обращение взыскания на предмет залога производилось по решению суда. В случаях, предусмотренных законодательством, допускалось обращение взыскания на заложенное имущество и в бесспорном порядке на основании исполнительной надписи нотариуса (ст. 28 Закона Российской Федерации "О залоге").

Такое регулирование порядка обращения взыскания на заложенное имущество имело весьма существенные недостатки: оно было поверхностным, не учитывало всего многообразия ситуаций, возникающих в залоговых правоотношениях. Серьезную критику вызывали нормы, допускающие бесспорное обращение взыскания на предмет залога по исполнительной надписи нотариуса. Ведь применение такого способа удовлетворения требований залогодержателя чревато немалым риском: при получении нотариальной надписи никакой проверки обоснованности требований кредитора (залогодержателя), их основательности, наличия возможностей погашения долга без обращения взыскания на заложенное имущество и т. п., естественно, не производится. И это в российских условиях, когда активно развиваются ипотечные отношения под так называемый потребительский кредит, когда ссуда гражданам предоставляется банками не на индивидуальное жилищное строительство либо приобретение нового недвижимого имущества, которые в нормальной ситуации и должны выступать предметом залога. Полученные ссуды зачастую используются гражданами на лечение или иные потребительские цели, а предметом залога нередко служит единственная приватизированная квартира или садовый участок. "Пускать с молотка" такое имущество без решения суда, который должен оценить все конкретные обстоятельства, по исполнительной надписи нотариуса безнравственно.

Да, и в предпринимательских отношениях могут складываться аналогичные ситуации, когда, например, кредит выдается фермеру под залог его земельного участка. Безусловно, если сумма кредита и соответствующие проценты фермером не уплачены, банк должен иметь возможность обратиться взыскание на заложенную землю, но по решению суда, а не на основании сугубо формальной надписи нотариуса.

С другой стороны, установленный Законом о залоге порядок обращения взыскания на заложенное имущество критиковался за косность и неповоротливость, и на то были свои причины. В самом деле, зачем, спрашивается, заставлять залогодателя и залогодержателя обращаться в суд в случаях, когда должником (залогодателем) признаны факт неисполнения обязательств и обоснованность требований кредитора (залогодержателя), в том числе и в части обращения взыскания на заложенное имущество. Мало того, что это значительно затягивает удовлетворение требований кредитора; обращение залогодержателя в суд влекло за собой дополнительные неоправданные убытки для залогодателя, поскольку в подобной ситуации на него относились все судебные издержки, включая расходы залогодержателя по уплате государственной пошлины.

В Кодексе реализован иной подход к решению вопроса о порядке обращения взыскания на заложенное имущество. Суть его состоит в дифференциации правового регулирования порядка обращения взыскания на пред-

мет залога в зависимости от вида имущества, переданного в залог, а также от характера залоговых отношений.

С этой точки зрения представляется совершенно оправданным выделение в отдельные нормы правил обращения взыскания на **недвижимое имущество**. Здесь берется во внимание вид заложенного имущества с характерными, присущими только ему чертами. Как известно, к недвижимости относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. К недвижимому имуществу относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего водного плавания, космические объекты, а также иное имущество, которое в соответствии с законом относится к недвижимости. Признается недвижимостью и предприятие в целом как имущественный комплекс.

Характерная особенность правового режима недвижимости заключается в том, что права на недвижимость, а также сделки с недвижимостью подлежат государственной регистрации.

Общим правилом, регламентирующим порядок обращения взыскания на заложенное недвижимое имущество, является положение, согласно которому требования залогодержателя удовлетворяются из стоимости такого имущества по решению суда. Возможность бесспорного обращения взыскания на недвижимость, являющуюся предметом залога, по исполнительной надписи нотариуса исключается.

Вместе с тем предусмотрен один случай, когда залогодержателем может быть обращено взыскание на заложенное недвижимое имущество без предъявления иска в суд. Удовлетворение требования залогодержателя за счет заложенного недвижимого имущества без обращения в суд допускается на основании нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем, заключенного после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога.

Здесь необходимо выделить три существенных обстоятельства. Во-первых, это момент заключения такого соглашения. Оно будет правомерным лишь в том случае, если заключено залогодателем и залогодержателем после того, как должником в установленный срок не исполнено или ненадлежаще исполнено обязательство, то есть когда у залогодержателя появляются правовые основания для обращения взыскания на заложенное недвижимое имущество. Следовательно, всякое условие в договоре о залоге о праве залогодержателя на внесудебное обращение взыскания на заложенное недвижимое имущество признается юридически ничтожным, как, впрочем, и любое соглашение об этом, заключенное до установленной даты исполнения должником обязательства.

Во-вторых, ГК предъявляет особые требования к форме соглашения залогодателя и залогодержателя о внесудебном обращении взыскания на недвижимое имущество: такое соглашение должно быть удостоверено нотариусом. К этому следует добавить, что несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее недействительность, она считается ничтожной (ст. 165).

В-третьих, соглашение об обращении взыскания на недвижимость как предмет залога без предъявления иска в суд может быть оспорено не только

залогодателем или залогодержателем, которые выступают сторонами такого соглашения. Соглашение может быть признано недействительным по иску любого лица, чьи права нарушены указанным соглашением. Речь идет, например, о предшествующих залогодержателях, о собственнике имущества и т. п.

Не вызывает сомнений, что в заключении соглашения, в соответствии с которым требования залогодержателя удовлетворяются за счет заложенного недвижимого имущества без обращения в суд, заинтересованы как залогодержатель, так и залогодатель. Залогодержатель получает возможность оперативно удовлетворить свои требования к должнику, а залогодатель избежать судебных издержек. Естественно, имеются в виду ситуации, когда факт нарушения должником основного обязательства очевиден.

Иначе регулируется порядок обращения взыскания на заложенное **движимое имущество**, то есть на остальное имущество, не относящееся к недвижимости. Здесь соответствующее правило изложено в виде диспозитивной нормы, предусматривающей, что требования залогодержателя удовлетворяются за счет предмета залога по решению суда, если иное не предусмотрено соглашением залогодателя с залогодержателем. В данном случае залогодержателю и залогодателю предоставлены более широкие возможности обойтись без суда при решении вопроса об удовлетворении требований залогодержателя за счет предмета залога. Для этого достаточно иметь соответствующее условие в договоре о залоге либо в ином соглашении сторон, которое может быть оформлено и до возникновения у залогодержателя оснований обратиться взыскание на заложенное имущество.

Особое правило установлено для обращения взыскания на движимое имущество, которое в качестве предмета залога передано залогодержателю (заклад). Взыскание на такое имущество может быть обращено залогодержателем в порядке, предусмотренном договором, если законом не установлен иной порядок. Особенность заключается в том, что здесь "не работает" презумпция обращения взыскания на предмет залога по решению суда, как это имеет место во всех иных ситуациях, когда в залог передается движимое имущество.

И наконец, в ГК предусмотрено три группы случаев, когда независимо от вида имущества, переданного в залог, взыскание на предмет залога может быть обращено исключительно по решению суда.

Во-первых, это случаи, когда для заключения договора о залоге требовалось согласие или разрешение другого лица или органа. Примеры, иллюстрирующие сказанное, можно найти в самом тексте Кодекса. Так, унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, не вправе отдавать в залог принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество без согласия собственника (ст. 295). Казенное предприятие вправе распоряжаться, а следовательно, и передавать в залог закрепленное за ним имущество лишь с согласия собственника этого имущества (ст. 297). Принимая во внимание, что к названным категориям субъектов относятся все государственные и муниципальные предприятия, можно себе представить число случаев, попадающих в первую группу.

Во-вторых, когда предметом залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества. Как видим, для выделения этой группы случаев законодатель

воспользовался оценочными критериями, тем самым предоставив суду в конечном счете право решать, относятся ли объекты, служащие предметом залога, к названному классу имущества, обращение взыскания на которое допускается только по решению суда.

В-третьих, если к моменту, когда у залогодержателя появляются основания реализовать свое право на обращение взыскания на заложенное имущество, залогодатель отсутствует и определить место его нахождения невозможно.

Независимо от того, в каком порядке обращено взыскание на заложенное имущество: по решению суда или без обращения в суд, — предмет залога должен быть реализован с соблюдением правил, установленных ГК (ст. 350). Указанные правила значительно отличаются от тех, которые предусмотрены гражданско-процессуальным законодательством и ранее имели повсеместное применение (см. гл. 39 и 40 ГПК). Дело в том, что при их разработке учитывалось, что продажей заложенного имущества будут заниматься отнюдь не только судебные исполнители (судебные приставы), но и специализированные коммерческие организации, имеющие соответствующие лицензии. Во всяком случае в связи с предполагаемым бурным развитием залоговых, и в особенности ипотечных отношений поле деятельности для такого рода коммерческих организаций представляется чрезвычайно широким.

Итак, в чем же состоят основные правила, регламентирующие порядок реализации заложенного имущества?

Прежде всего необходимо отметить, что реализация предмета залога, на который обращено взыскание, должна производиться путем продажи с публичных торгов. Таким образом, возможность комиссионной продажи заложенного имущества исключается.

Если обращение взыскания на заложенное имущество производится по решению суда, суд имеет право отсрочить его продажу с публичных торгов на срок до одного года. Основанием для такой отсрочки может служить просьба залогодателя. Эта норма рассчитана в основном на те случаи, когда предметом залога является единственная квартира, принадлежащая на праве собственности гражданину, либо индивидуальному жилой дом. Залогодателю (гражданину) предоставляется шанс расплатиться с залогодержателем по долгам и сохранить свое имущество. С другой стороны, нельзя не заметить, что действие данной нормы в определенной мере ущемляет интересы залогодержателя, который в течение длительного периода лишен возможности удовлетворить свои, по существу бесспорные, требования к залогодателю. Защите интересов залогодержателя хотя бы в минимальной степени будет служить положение, в соответствии с которым указанная отсрочка не затрагивает прав и обязанностей сторон по основному обязательству, обеспеченному залогом, и не освобождает должника от возмещения возросших за время отсрочки убытков кредитора и неустойки.

Порядок определения начальной продажной цены заложенного имущества различается в зависимости от того, обращается ли взыскание на предмет залога по решению суда либо во внесудебном порядке. В первом случае суд, принявший решение об обращении взыскания на заложенное имущество, должен назначить и начальную продажную цену этого имущества. Если же взыскание на предмет залога обращено без предъявления иска в суд,

начальная продажная цена заложенного имущества определяется по соглашению между залогодателем и залогодержателем.

В качестве покупателя реализуемого имущества, являющегося предметом залога, признается лицо, предложившее за него наивысшую цену.

Практика показывает, что зачастую залогодержатели имеют неправильные представления относительно своих особых прав на заложенное имущество. Истина состоит в том, что ни при каких обстоятельствах залогодержатель не может автоматически в силу каких-то особых оснований стать собственником заложенного имущества. Напротив, по сравнению с другими лицами его права на указанное имущество в определенной мере ограничены.

Залогодержатель вправе по соглашению с залогодателем приобрести заложенное имущество, если торги будут объявлены несостоявшимися. При этом залогодержатель может зачесть в счет покупной цены свои требования по основному обязательству, обеспеченному залогом.

И только при объявлении несостоявшимися повторных торгов залогодержатель имеет право оставить предмет залога за собой с оценкой его в сумме не более чем на десять процентов ниже начальной продажной цены на повторных торгах. Если же залогодержатель не воспользуется своим правом в течение месяца после объявления повторных торгов несостоявшимися, договор о залоге прекращается. Данное правило является весьма жестким и формализованным, что, возможно, вызовет определенные трудности на практике в процессе его применения.

Аукционный принцип продажи заложенного имущества при отсутствии развитого рынка (в особенности недвижимости), который дал бы необходимые ориентиры в определении цены имущества, позволяет с большой степенью вероятности предсказать массовый характер случаев, когда предмет залога будет продаваться с публичных торгов по цене, значительно отличающейся от той, которую кредитор и должник имели в виду, обеспечивая исполнение обязательства залогом соответствующего имущества. Это, в свою очередь, приведет к тому, что выручка от продажи заложенного имущества не позволит удовлетворить требования залогодержателя либо, напротив, после погашения долга останется в излишке.

Выход из подобных ситуаций помогут найти следующие правила. В случаях, когда сумма, вырученная от продажи заложенного имущества, окажется недостаточной для погашения требований залогодержателя, он имеет право, при отсутствии иного указания в законе или договоре, получить недостающую сумму из другого имущества должника. Правда, такие требования залогодержателя лишаются тех преимуществ, которые имеют требования, обеспеченные залогом.

Если сумма, полученная в связи с реализацией заложенного имущества на публичных торгах, превысит размер, необходимый для удовлетворения обеспеченных залогом требований залогодержателя, излишняя сумма подлежит возврату залогодержателю.

Залогодатель, в роли которого может выступать как должник в основном обязательстве, так и третье лицо, имеет возможность в любой момент до продажи заложенного имущества (в том числе даже после начала публичных торгов) прекратить обращение взыскания на предмет залога. Для этого залогодатель должен исполнить обеспеченное залогом обязательство либо

ту его часть, исполнение которой оказалось просроченным. Если исполнение обязательства будет произведено залогодателем в период проведения торгов, данное обстоятельство явится безусловным основанием для их приостановления. Данное право залогодателя не может быть отменено либо ограничено ни законодательством, ни соглашением сторон — любое соглашение об этом признается ничтожным.

В целях защиты прав залогодержателя от незаконных действий со стороны залогодателя в определенных случаях залогодержатель наделяется правом требовать от должника досрочного исполнения обязательства, обеспеченного залогом. Это право может быть реализовано залогодержателем при ухудшении обеспечения его требований в результате следующих обстоятельств: если предмет залога выбыл из владения залогодателя, у которого он был оставлен, не в соответствии с условиями договора о залоге; если залогодателем произведена замена предмета залога с нарушением установленных правил; если предмет залога утрачен по обстоятельствам, за которые залогодержатель не отвечает, а залогодатель не восстановил предмет залога или не заменил его равноценным имуществом.

При определенных условиях залогодержатель вправе не только потребовать досрочного исполнения обеспеченного залогом обязательства, но и обратиться взыскание на предмет залога, если это требование не будет выполнено. Это возможно в следующих случаях: нарушения залогодателем правил о последующем залоге, например, когда заложенное имущество повторно передано в залог, несмотря на запрет последующего залога, установленный предшествующим договором о залоге; невыполнения залогодателем обязанностей по страхованию оставленного у него имущества, обеспечению сохранности предмета залога; непредставления залогодателем документов и необеспечения условий для проверки наличия, количества, состояния и условий хранения заложенного имущества, находящегося у залогодателя.

Залог как акцессорное обязательство, обеспечивающее основное обязательство, **прекращается** с завершением этого основного обязательства. Помимо отмеченного нормального порядка прекращения залогового обязательства, Кодексом предусмотрен перечень специальных оснований прекращения залога (п. 1 ст. 352).

Во-первых, залогодатель вправе потребовать досрочного прекращения залога при грубом нарушении залогодержателем обязанностей по страхованию за счет залогодателя заложенного имущества от рисков утраты и повреждения, обеспечению сохранности заложенного имущества и его защите от посягательств третьих лиц; немедленному уведомлению залогодателя о возникновении угрозы утраты или повреждения заложенного имущества. Ясно, что соответствующие основания для досрочного прекращения договора залога могут появиться у залогодателя только в том случае, если в соответствии с договором заложенное имущество находится у залогодержателя.

Во-вторых, основанием прекращения залога может служить гибель заложенной вещи или прекращение заложенного права, если залогодатель в разумный срок не восстановил предмет залога или не заменил его другим равноценным имуществом.

В-третьих, залог признается прекращенным в случае продажи заложенного имущества с публичных торгов, а также в случае, когда продажа предмета залога оказалась невозможной, поскольку торги, включая повторные, объявлены несостоявшимися, а залогодержатель в течение месяца после объявления повторных торгов несостоявшимися не воспользовался правом оставить за собой заложенное имущество.

При прекращении залога вследствие исполнения обеспеченного залогом обязательства либо по требованию залогодателя в связи с грубым нарушением залогодержателем своих обязанностей в отношении находящегося у него предмета залога залогодержатель обязан немедленно возвратить заложенное имущество залогодателю.

Учитывая, что договор залога недвижимости подлежит государственной регистрации, о прекращении ипотеки должна быть сделана отметка в реестре, в котором зарегистрирован указанный договор.

Переход права собственности или права хозяйственного ведения от залогодателя к другому лицу в результате возмездного или безвозмездного отчуждения этого имущества либо в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) не влечет прекращения залогового обязательства: напротив, залог сохраняется его силой. В этих случаях на место залогодателя становится его правопреемник, который и несет все обязанности залогодателя, если иное не предусмотрено соглашением с залогодержателем.

Возможны ситуации, когда имущество залогодателя, являющееся предметом залога, переходит в порядке правопреемства сразу к нескольким лицам: например, в результате реорганизации юридического лица путем его разделения образовалось два или более юридических лиц. При таких условиях будет действовать общее правило, согласно которому каждый из правопреемников (приобретателей имущества) несет вытекающие из залога последствия неисполнения обеспеченного залогом обязательства соразмерно перешедшей к нему части указанного имущества. Однако если предмет залога неделим или по иным основаниям остается в общей собственности правопреемников, они становятся солидарными залогодателями.

Залогодатель, как правило, является собственником имущества, которое служит предметом залога. И в этом качестве он не застрахован от изъятия имущества по основаниям и в порядке, установленными законом. В частности, непосредственно в ГК содержатся нормы, допускающие выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, когда собственник таких ценностей, отнесенных в соответствии с законом к особо ценным и охраняемым государством, содержит их ненадлежащим образом, что грозит утратой ими своего значения. Такие ценности могут быть изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов. Естественно, собственнику возмещается стоимость изъятых культурных ценностей (ст. 240). Имущество может быть изъято у собственника и в порядке реквизиции в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, с выплатой собственнику стоимости имущества (ст. 242 ГК). Имеется в Кодексе и норма о национализации, то есть обращении в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, ко-



торая производится на основании закона с возмещением собственнику стоимости этого имущества и других убытков (ст. 235).

Названные случаи изъятия имущества объединяет то, что взамен изъятого имущества собственник получает иное имущество либо соответствующую компенсацию. Если такой собственник является залогодателем, право залога будет распространяться и на имущество, предоставленное ему взамен изъятого. Кроме того, залогодержатель получает право преимущественного удовлетворения своих требований из денежной компенсации, которую получил залогодатель в связи с изъятием у него имущества.

По-иному решается вопрос, когда имущество, являющееся предметом залога, изымается у залогодателя на том основании, что в действительности собственником этого имущества является другое лицо, либо в качестве санкций за совершение преступления или иного правонарушения. Имеются в виду случаи, когда имущество истребовано у залогодателя законным собственником этого имущества по виндикационному иску (ст. 301 ГК), а также конфискация имущества, то есть безвозмездное изъятие имущества у залогодателя, являющегося его собственником, по решению суда (или в административном порядке) в виде санкции за преступление или правонарушение.

В отмеченных случаях в определенной мере ущемляются и права залогодержателя, ибо он не может получить то, на что рассчитывал, заключая договор с залогодателем. Единственная возможность у залогодержателя — потребовать от должника досрочного исполнения обязательства, обеспеченного залогом.

Обеспечительный, дополнительный к основному обязательству характер залога подтверждается и нормами о переходе прав и обязанностей по договору залога. Переход прав может быть осуществлен залогодержателем посредством уступки своих прав другому лицу (цессия). Однако такая уступка залогодержателем своих прав по договору о залоге может быть признана действительной только в том случае, если лицу, которому уступлены права залогодержателя, одновременно уступлены и права кредитора по основному обязательству, обеспеченному залогом. Особое правило установлено в отношении уступки залогодержателем прав по договору о залоге недвижимости: если не доказано иное, уступка прав по договору об ипотеке означает и уступку прав по обеспеченному ипотекой обязательству.

С переводом долга по обязательству, обеспеченному залогом, залог прекращается, если залогодатель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника.

Как уже отмечалось, наряду с ипотекой в ГК предусмотрены еще два вида залога, требующих особого регулирования: залог товаров в обороте и залог вещей в ломбарде.

**Залог товаров в обороте** — залог товаров (товарных запасов, сырья, материалов, готовой продукции) с оставлением их у залогодателя, при котором залогодателю предоставляется право изменять состав и натуральную форму заложенного имущества при условии, что их общая стоимость не становится меньше указанной в договоре о залоге (ст. 357 ГК). Уменьшение общей стоимости заложенных товаров в обороте допускается по мере исполнения обеспеченного залогом обязательства соразмерно исполненной части обязательства, если иное не предусмотрено договором о залоге.

При залоге товаров в обороте залогодатель не связан при проведении обычных коммерческих операций: он вправе продавать товары и закупать другие товары, сырье, материалы и т. п. Интерес же залогодержателя заключается в том, чтобы общая стоимость имеющихся у залогодателя товаров соответствовала той, что предусмотрена договором о залоге. Товары в обороте, проданные или отчужденные иным способом залогодателем, с момента их перехода к приобретателю перестают быть предметом залога, и, напротив, приобретенные залогодателем товары, указанные в договоре о залоге, с момента возникновения у него права собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления) становятся предметом залога.

На залогодателя возложена обязанность учета товаров в обороте, являющихся предметом залога, для чего он должен вести специальную **книгу залогов**. В эту книгу вносятся записи об условиях залога товаров и обо всех операциях, которые влекут изменение состава или натуральной формы заложенных товаров, включая их переработку, на день последней операции.

Что касается залогодержателя, то он вправе осуществлять контроль за выполнением залогодателем его обязанностей. Результатом такого контроля при выявлении со стороны залогодателя нарушений условий залога товаров в обороте (например, уменьшение общей стоимости таких товаров) становится право залогодержателя путем наложения на заложенные товары своих знаков и печатей приостановить операции с ними до устранения нарушения.

**Залог вещей в ломбарде** — это залог принадлежащего гражданам движимого имущества, предназначенного для личного потребления, в обеспечение краткосрочных кредитов. Залогодержателем по таким договорам могут выступать лишь специализированные организации — ломбарды. Для занятия этим видом предпринимательской деятельности ломбарды должны иметь соответствующую лицензию. Заключение договора о залоге вещей в ломбарде удостоверяется выдачей ломбардом залогового билета. Закладываемые вещи во всех случаях должны быть преданы залогодержателю ломбарду.

В Кодексе (ст. 358) предусмотрено несколько новых по сравнению с ранее действовавшим законодательством норм, направленных на обеспечение защиты прав слабой стороны в этих отношениях, а именно гражданина-залогодателя. К их числу относятся следующие положения.

Во-первых, это норма, обязывающая ломбард страховать в пользу залогодателя за свой счет принятые в залог вещи в полной сумме их оценки, устанавливаемой в соответствии с ценами на вещи такого рода и качества, обычно устанавливаемыми в торговле в момент их принятия в залог.

Во-вторых, это правила о повышенной ответственности ломбарда за несохранность переданного ему гражданином имущества: ломбард несет ответственность за утрату и повреждение заложенных вещей, если не докажет, что утрата или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы.

В-третьих, норма, согласно которой требования ломбарда к залогодателю (гражданину) прекращаются во всех случаях, когда им реализовано заложенное имущество. В случае невозвращения в установленный срок суммы кредита, обеспеченного залогом вещей в ломбарде, ломбард вправе на основании исполнительной надписи нотариуса по истечении льготного ме-

сячного срока продать это имущество в порядке, установленном для реализации заложенного имущества. После этого требования ломбарда к залогодателю погашаются даже в том случае, когда сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, недостаточна для их полного удовлетворения.

В-четвертых, это положение о том, что условия договора о залоге вещей в ломбарде, ограничивающие права залогодателя по сравнению с правами, предоставляемыми ему ГК и иными законами, признаются ничтожными.

## ГЛАВА 24.

### ПЕРЕМЕНА ЛИЦ В ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕ (ст. 382—392)

Содержащаяся в ГК совокупность норм, посвященных комплексному регулированию вопросов, связанных с переменой лиц в обязательстве, которая сосредоточена в одной главе, представляет собой новый (с точки зрения методологии) подход к регламентации указанных правоотношений. Новизна заключается в том, что законодатель обнаружил, выделил и вынес за скобки ряд общих правил, одинаково применимых для всех разнообразных случаев перемены лиц в обязательстве, а именно уступки требования (цессии), универсального правопреемства, суброгации страховщику прав кредитора при страховании, перевода долга и некоторых других.

Во всех случаях, когда имеет место перемена кредитора в обязательстве, **происходит переход прав кредитора к другому лицу**; если же другое лицо приходит на место должника, речь идет о **переводе долга**. Однако встречаются ситуации, когда одновременно имеет место и переход прав кредитора к другому лицу и перевод долга на это же лицо. Такая ситуация нередко складывается при наследовании имущества умершего гражданина, а в предпринимательских отношениях — при реорганизации юридических лиц (универсальное правопреемство).

Право или требование, принадлежащие кредитору на основании обязательства, могут быть переданы им другому лицу по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании закона. Существенной чертой перехода к другому лицу прав кредитора, отличающей его, в частности, от перевода долга, является то, что ни на уступку требования, ни на переход прав кредитора по закону не требуется получения согласия другой стороны в обязательстве (должника), если только это прямо не предусмотрено законом или договором. Вместе с тем новый кредитор, к которому перешли права или требования, обязан в письменной форме уведомить об этом должника. В противном случае он будет нести все неблагоприятные последствия, вызванные отсутствием такого уведомления. В частности, если должник исполнит обязательство первоначальному кредитору, он будет считаться свободным от своих обязательств (ст. 382 ГК).

Необходимо также учитывать, что существует определенная категория прав, которые ни при каких обстоятельствах не могут быть уступлены кредитором или перейти иным способом к другому лицу. К этой категории относятся права, которые неразрывно связаны с личностью кредитора, на-

пример требования об алиментах или о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью.

Важным вопросом является определение состава и объема обязательств, которые получает новый кредитор в результате перехода прав от прежнего кредитора. Ориентиром в решении этого вопроса может служить содержащаяся в ГК норма, согласно которой, если иное не предусмотрено законом или договором, право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права. К новому кредитору, в частности, переходят права, обеспечивающие исполнение обязательства, а также другие связанные с требованием права, в том числе право на неуплаченные проценты (ст. 384).

В связи с этим хотелось бы предупредить предпринимателей от совершения типичной ошибки, которая обнаруживается при рассмотрении многочисленных дел в арбитражных судах по искам кредиторов, которые приобрели права в результате уступки им требований со стороны прежних кредиторов. Такие иски, как правило, включают в себя только требования о взыскании соответствующих неустоек, штрафов, пени, процентов и (или) убытков. В суде обнаруживается, что уступка требования совершена предшествующим кредитором лишь в части применения ответственности к должнику за допущенное им нарушение обязательства. Такие действия, как правило, обосновываются тем, что срок действия договора истек.

Необходимо обратить внимание на то, что истечение срока действия договора не является основанием прекращения обязательства (ст. 425 ГК). Поэтому обязательство сохраняет силу, к примеру, для поставщика — восполнить недопоставку, для продавца — передать недостающие товары и т. п. Однако в этом случае сохраняются определенные обязанности и на другой стороне, в частности, в отношении покупателя по договорам купли-продажи или поставки — оплатить товары, которые будут переданы (поставлены) продавцом или поставщиком. Поэтому перемена кредитора в таком обязательстве путем уступки права требования будет одновременно означать и перевод долга, который требует согласия другой стороны в обязательстве. По этим причинам сделка о переуступке требования может быть признана судом недействительной.

Как уже отмечалось, новый кредитор, появившийся в результате уступки требования предшествующим кредитором или перехода его прав иным образом, должен письменно уведомить об этом должника. Определенные обязанности возлагаются также и на кредитора, уступившего свои требования другому лицу. Он обязан передать новому кредитору документы, удостоверяющие право требования, и сообщить сведения, имеющие значение для осуществления этого требования. При этом следует учитывать, что должник вправе выдвинуть против нового кредитора все возражения, которые он имел против требований первоначального кредитора к моменту получения уведомления о переходе прав по обязательству к новому кредитору.

Для взаимоотношений нового и старого кредитора, уступившего свои требования, важное значение имеет также положение о том, что первоначальный кредитор отвечает перед новым кредитором за недействительность переданного ему требования, но не отвечает за неисполнение этого требования должником, кроме случая, когда первоначальный кредитор принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором (ст. 390 ГК).

Имеются и другие условия, соблюдение которых обязательно при уступке требования. В некоторых обязательствах для должника существенное значение имеет личность кредитора. Прежде всего, это касается членских отношений некоторых юридических лиц со своими участниками (учредителями) в связи с осуществлением ими своих прав, предусмотренных уставом (например, производственные и потребительские кооперативы) или учредительным договором (полное товарищество, товарищество на вере). Видимо, такой же интерес имеет должник (издательство) в авторском договоре по поводу выплаты автору произведения соответствующего авторского гонорара. В подобных случаях уступка требований по обязательству не допускается без согласия должника.

Естественно, уступка требования не допускается и в случаях, когда цессия противоречит закону, иным правовым актам или договору.

Установлены в ГК и специальные правила, регламентирующие форму уступки требования, существо которых заключается в следующем. Уступка требования по обязательству, вытекающему из сделки, совершенной в простой письменной или нотариальной форме, может быть совершена только в соответствующей (простой или нотариальной) письменной форме. Если же сделка требовала государственной регистрации, уступка требования по обязательству, возникшему из такой сделки, должна быть зарегистрирована в порядке, определенном для регистрации указанной сделки, если иное не установлено законом.

И наконец, особые правила предусмотрены в отношении уступки требования по ордерной ценной бумаге, права по которой могут передаваться путем совершения на такой ценной бумаге передаточной надписи — **индоссамента** (п. 3 ст. 146 ГК). При этом лицо, совершившее передаточную надпись (индоссант), несет ответственность не только за существование права и его действительность, но и за его осуществление. Индоссамент на ценной бумаге переносит все права, удостоверенные ценной бумагой, на лицо, которому передаются права по ценной бумаге (индоссату). Индоссамент может быть бланковым (то есть без указания лица, которому должно быть произведено исполнение) или ордерным (с указанием лица, которому или приказу которого должно быть произведено исполнение). Индоссамент может быть ограничен только поручением осуществлять права, удостоверенные ценной бумагой, без передачи этих прав индоссату (препоручительный индоссамент).

В этом случае индоссат будет выступать только в качестве представителя.

Права кредитора по обязательству могут перейти к другому лицу не только в порядке уступки требования предшествующим кредитором, но и в силу закона либо при наличии указанных в законе обстоятельств. Что имеется в виду?

Во-первых, универсальное правопреемство в правах кредитора. Данные обстоятельства имеют место в случае смерти гражданина и перехода его прав и требований по обязательствам, в которых он являлся кредитором, к его наследникам, а также при реорганизации юридического лица в форме слияния, присоединения, преобразования, выделения или разделения. Во всех случаях реорганизации юридического лица имеет место переход его прав и обязанностей к другому лицу в порядке правопреемства.

Если речь идет о слиянии юридических лиц, то права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом. В случаях присоединения одного юридического лица к другому к последнему переходят все права и обязанности присоединенного юридического лица также на основании передаточного акта. В соответствии с передаточным актом к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности юридического лица, реорганизованного путем его преобразования (изменения организационно-правовой формы).

В случаях же реорганизации юридического лица в форме его разделения либо выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц права и обязанности реорганизованного юридического лица переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

Таким образом, во всех случаях реорганизации юридических лиц документом, позволяющим решать вопросы, связанные с правопреемством, является либо передаточный акт, либо разделительный баланс. Учитывая важное значение этих документов, Кодекс предъявляет к ним определенные обязательные требования: передаточный акт и разделительный баланс должны включать в себя положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников. Передаточный акт (разделительный баланс) должен быть утвержден учредителями (участниками) юридического лица либо органом, принявшим решение о его реорганизации, и в таком виде представлен вместе с учредительными документами вновь образованных в ходе реорганизации юридических лиц. Невыполнение этого требования либо отсутствие в передаточном акте или разделительном балансе положений о правопреемстве по всем или некоторым обязательствам реорганизованного юридического лица является безусловным основанием к отказу в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

Во-вторых, решение суда о переводе прав кредитора на другое лицо, когда возможность такого перевода предусмотрена законом. Так, в соответствии со ст. 250 ГК при продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов. В связи с этим продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий предполагаемой продажи. Продавец вправе продать свою долю постороннему лицу только в том случае, если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности в течение десяти дней (по недвижимости — месяца) после извещения. При продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя.

В таком же порядке могут защищать свои права лица, выступающие в роли арендатора, поскольку им предоставлено право на преимущественное

возобновление договора аренды (ст. 86 Основ). Поэтому арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности в период действия прежнего договора, в случае передачи арендодателем соответствующего имущества другому лицу вправе потребовать перевода на себя прав и обязанностей арендатора по вновь заключенному арендодателем договору аренды.

Аналогичные права принадлежат, к примеру, и участникам акционерных обществ закрытого типа, так как они имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого акционерного общества (см. ст. 97 ГК).

В-третьих, исполнение обязательства должника его поручителем или залогодателем, не являющимся должником по этому обязательству. К поручителю, исполнившему обязательство за должника, переходят права кредитора по этому обязательству и права, ранее принадлежавшие кредитору как залогодержателю, в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требования кредитора. Поручитель также вправе потребовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью поручителя за должника перед его кредитором (ст. 365 ГК).

В качестве залогодателя может выступать не только должник в обязательстве, обеспеченном залогом, но и третье лицо, которое является собственником либо законным владельцем закладываемого имущества. Названное третье лицо, так же как и залогодатель, вправе в любое время до продажи предмета залога исполнить за должника обеспеченное залогом обязательство и тем самым прекратить обращение взыскания на предмет залога (ст. 350 ГК). При этих условиях все права требования кредитора по обязательству, которое было обеспечено залогом, в отношении должника переходят к залогодателю, исполнившему обязательство.

В-четвертых, при суброгации страховщику прав кредитора к должнику, ответственному за наступление страхового случая. Здесь имеется в виду, что страховщик при наступлении страхового случая обязан выплатить страхователю или иному лицу, в пользу которого заключен договор, страховое возмещение, а также возместить в пределах страховой суммы необходимые расходы, произведенные в целях уменьшения ущерба, подлежащего возмещению. К такому страховщику, уплатившему страховое возмещение по имущественному страхованию, переходит в пределах этой суммы право требования, которое страхователь или иное лицо, получившее страховое возмещение, имеет к лицу, ответственному за причиненный ущерб (ст. 108 Основ).

**Перевод долга** на другое лицо осуществляется, за исключением требований к его форме, по иным правилам, нежели уступка прав. Главное отличие заключается в том, что перевод должником своего долга на другое лицо допускается лишь с согласия кредитора. Новый должник может выдвинуть против требования кредитора возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником.

Что же касается формы перевода долга, то применяются правила, установленные в отношении формы уступки требования (пп. 1 и 2 ст. 389 ГК).

## ГЛАВА 25. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ (ст. 393—406)

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения своих обязанностей перед кредитором должник несет ответственность, установленную законодательством или договором. Нарушение обязательств влечет, прежде всего, обязанность должника возместить кредитору причиненные этим нарушением убытки (п. 1 ст. 393 ГК).

Под **убытками** понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Если нарушение права принесло лицу, допустившему это нарушение, доходы, упущенная выгода лица, право которого нарушено, должна определяться в размере не меньшем, чем такие доходы (ст. 15 ГК).

**Размер** подлежащих возмещению убытков во многом зависит от того, какие цены положены в основу расчета как реального ущерба, так и упущенной выгоды. С учетом процесса инфляции применение цен, существовавших на день, когда обязательство должно было быть исполнено, не обеспечивало бы полного возмещения убытков, более того, в ряде случаев ставило бы должника, не исполнившего обязательство, в более выгодное положение, нежели кредитора. Поэтому в качестве презумпции установлено правило, в соответствии с которым расчет убытков должен производиться исходя из цен, существовавших в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора либо в день обращения кредитора в суд в случае неудовлетворения его требования должником в добровольном порядке. Суду предоставлено право, в зависимости от обстоятельств конкретного спора, присуждая возмещение должником убытков, исходить из цен, существующих в день вынесения решения. Данное правило преследует цель обеспечить справедливое возмещение убытков, причиненных нарушением обязательств. Правда, сторонам дано право самим определить в договоре, какие цены берутся во внимание при расчете убытков в случае его нарушения. Иной порядок расчета убытков (в части используемых цен) может быть установлен также законом или другим правовым актом.

Требование о возмещении убытков должно подтверждаться надлежащими доказательствами. В частности, кредитор, требующий взыскания с должника убытков в виде упущенной выгоды, должен представить суду документы, доказывающие, что им принимались необходимые меры и были сделаны соответствующие приготовления для извлечения доходов, которые не были получены в связи с допущенным должником нарушением обязательств.

В качестве примера подхода арбитражно-судебной практики к определению состава и размера убытков, а также к их доказыванию можно привести два разъяснения Высшего арбитражного суда Российской Федерации, касающиеся взыскания убытков в случаях, когда поставщик (продавец), получивший предоплату от покупателя, не исполняет свои обязанности по пе-



редаче товаров, а также возможности взыскания убытков в условиях инфляции.

Если покупатель (заказчик) в соответствии с заключенным договором перечислил поставщику (изготовителю, продавцу) деньги как предоплату за подлежащую поставке (продаже) продукцию (товары), то последний владеет и пользуется ими на законных основаниях. Однако при невыполнении поставщиком (изготовителем, продавцом) предусмотренных договором обязательств он должен немедленно или в установленные договором сроки возвратить полученные средства кредитору.

Невыполнение обязательств по договору и невозврат полученных сумм являются грубыми нарушениями договорно-расчетной дисциплины, ущемляющими интересы кредитора, поскольку у него из оборота изымаются денежные средства. Эти нарушения влекут за собой обязанность должника возместить кредитору не только установленные санкции, но и понесенные убытки. Уплаченные кредитором банку проценты за пользование кредитом являются убытками для кредитора. Для взыскания этих убытков кредитор должен доказать, что он понес их по вине ответчика. Если кредитор представляет такие доказательства, а также доказательства получения от банка под проценты кредита, взятого для перечисления суммы поставщику (изготовителю, продавцу) в виде предоплаты за подлежащую поставке (продаж) продукцию (товары), а поставщик (изготовитель, продавец), получив эти суммы, не только не выполнил обязательства, но и не возвратил денежные средства, с должника подлежат взысканию в виде убытков уплаченные банку проценты, исчисляемые со дня истечения сроков выполнения обязательств по договору или со дня, когда суммы согласно заключенному договору должны быть возвращены, независимо от срока, на который был взят кредит.

В том случае, когда после истечения срока возврата кредита кредитор платит банку повышенный процент за пользование кредитом, он кроме вышеуказанных доказательств должен представить документы, объясняющие причины невозможности возвращения полученного кредита в установленный срок. При представлении таких доказательств уплаченные банку повышенные проценты за пользование кредитом подлежат взысканию с должника.

Уплаченные кредитором проценты за пользование кредитом до дня, когда должник обязан был выполнить принятые по договору обязательства, могут быть взысканы с должника, не выполнившего обязательства, только в случае представления истцом документов, подтверждающих как причинную связь между понесенными убытками и невыполнением обязательств, так и принятие кредитором мер к предотвращению или уменьшению убытков.

Если в заключенном двумя коммерческими организациями договоре предусмотрено, что должник, не выполнивший обязательства, возмещает кредитору все проценты за пользование кредитом, взятым для перечисления полученной суммы должнику, кредитор в этом случае должен доказать только уплату банку процентов и невыполнение должником обязательств<sup>1</sup>.

В соответствии с Основами гражданского законодательства лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 1, с. 104.

ему убытков, если законодательными актами или договором не предусмотрено иное. Следовательно, должник, нарушивший свои обязательства по договору, должен возместить кредитору фактически понесенные последним убытки.

Для взыскания понесенных убытков, в том числе и в условиях инфляции, истец в соответствии со ст. 40 АПК РФ должен представить доказательства, подтверждающие:

- а) нарушение ответчиком принятых по договору обязательств;
- б) причинную связь между понесенными убытками и неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств;
- в) размер убытков (реальных и упущенной выгоды), возникших у истца в связи с нарушением ответчиком своих обязательств.

Если наступление правовых последствий нарушения зависит от виновности нарушителя, предполагается, поскольку не доказано иное, его виновность. Поэтому ответчик должен доказать отсутствие своей вины как в нарушении обязательств по договору, так и в причинении истцу убытков.

Действующее законодательство не предусматривает обязанность должника возмещать кредитору убытки, вызванные инфляцией, но не связанные с невыполнением обязательств по договору.

Если истец представит доказательства, подтверждающие, что понесенные им убытки причинены невыполнением или ненадлежащим выполнением ответчиком обязательств и что он принял все меры к предотвращению этих убытков или уменьшению их размера, фактически понесенные на день предъявления иска убытки подлежат возмещению.

При этом следует учитывать фактический размер убытков, исчисленный по примененным истцом ценам и тарифам, действующим в условиях инфляции<sup>1</sup>.

Нередко нарушение обязательств влечет за собой не только возмещение должником причиненных убытков, но и уплату им неустойки, установленной законодательством или договором. В подобных случаях в судебной практике возникает проблема правильного определения соотношения подлежащих взысканию убытков и неустойки.

Как известно, неустойка (штраф, пеня) является одним из способов обеспечения исполнения обязательств, суть которого заключается в определении законом или договором денежной суммы, подлежащей уплате должником кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (ст. 330 ГК). Таким образом, основанием для взыскания неустойки, так же как и для возмещения убытков, признается нарушение должником своих обязательств.

В случаях, когда законом или договором установлена неустойка, при нарушении соответствующего обязательства и применении в связи с этим ответственности соотношение подлежащих уплате неустойки и возмещению убытков должно определяться по правилам, установленным Кодексом (ст. 394).

Общее правило, определяющее соотношение неустойки и убытков, заключается в том, что убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой (так называемая **зачетная неустойка**). Однако данное правило изложено

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 11, с. 185.

в виде диспозитивной нормы. Законом или договором может быть определено иное соотношение неустойки и убытков, возможные варианты которого выглядят следующим образом:

во-первых, может допускаться взыскание только неустойки, но не убытков (так называемая **исключительная неустойка**). В виде исключительной неустойки, например, применяется большинство штрафов, установленных транспортными уставами и кодексами (за задержку транспортных средств под погрузкой и выгрузкой, за просрочку доставки грузов и др.). Это объясняется тем, что практически все транспортные уставы и кодексы содержат положение о том, что транспортные организации, грузоотправители и грузополучатели несут ответственность по перевозкам на основании соответствующих транспортных уставов и кодексов (ст. 143 УЖД, ст. 126 УАТ). Возможность ограничения ответственности сторон по перевозкам пределами транспортных уставов и кодексов предусмотрена гражданским законодательством (п. 3 ст. 99 Основ);

во-вторых, когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки (так называемая **штрафная неустойка**). Санкции в виде штрафной неустойки традиционно предусматривались в Положениях о поставках продукции и товаров за поставку продукции и товаров ненадлежащего качества. Штрафная неустойка установлена также за некоторые нарушения в транспортных уставах и кодексах (ст. 155, 159 УЖД);

в-третьих, когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки (**альтернативная неустойка**). В законодательстве альтернативная неустойка не нашла широкого применения. Однако стороны не лишены возможности предусмотреть в договоре альтернативную неустойку как способ обеспечения обязательств.

Особый порядок применения названных правил соотношения убытков и неустойки предусмотрен для случаев, когда законом установлена ограниченная ответственность за нарушение обязательств. При этих условиях во всех случаях уплаты наряду с убытками зачетной, штрафной либо альтернативной неустойки убытки подлежат взысканию лишь до установленных законом пределов ограничения ответственности.

Особое место в ГК занимает ст. 395, посвященная вопросам ответственности за неисполнение **денежного обязательства**. Дело здесь не только в актуальности соответствующих норм в условиях кризиса неплатежей, когда, с одной стороны, повсеместно не оплачиваются поставленные товары, выполненные работы или оказанные услуги, а с другой стороны — недобросовестные продавцы, подрядчики и другие контрагенты в договорах, получают в качестве предоплаты денежные суммы от покупателей и заказчиков, пользуются ими в своих интересах, не выполняя обязательств по договору. В конце концов, разработка и внедрение правовых средств, направленных на борьбу с такими явлениями, — это задача текущего законодательства, но не Гражданского кодекса, рассчитанного на стабильное многолетнее применение.

Включение в ГК названной статьи преследовало цель защиты прав и законных интересов участников имущественного оборота, добросовестно исполняющих свои обязательства, от незаконных, а нередко и жульнических действий их контрагентов, на компенсацию в подобных случаях причиненного ущерба.

Указанная цель достигается установлением правила, в соответствии с которым во всех случаях, когда имеют место факты пользования чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица, должны уплачиваться проценты на сумму этих средств. Размер указанных процентов определяется исходя из существующей в месте жительства кредитора или в месте его нахождения (в отношении юридических лиц) учетной ставки банковского процента, которая берется на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части. Более того, суду предоставлено право при удовлетворении требований кредитора применять учетную ставку банковского процента на день предъявления иска или даже на день вынесения решения. Названные правила должны применяться, если законом или договором не будет предусмотрен иной размер процентов.

Взыскание указанных процентов не лишает кредитора права потребовать от должника также возмещения убытков в части, превышающей сумму процентов.

И еще один важный момент. Проценты за пользование чужими денежными средствами должны взиматься по день фактической уплаты суммы этих средств кредитору, если иной, более краткий срок не будет предусмотрен законодательством или договором.

Чтобы понять новизну, а главное, значение этих положений для нормализации и упорядочения имущественного оборота, необходимо сравнить их с нормами, которые применялись до введения в действие Кодекса.

Ранее в случае просрочки исполнения денежного обязательства кредитор был вправе требовать уплаты должником за время просрочки пяти процентов годовых, начисляемых на сумму, уплата которой просрочена, если законодательными актами или соглашением сторон не был установлен иной размер процентов. Если же просрочка денежных обязательств имела место в отношениях, связанных с предпринимательской деятельностью, пять процентов годовых рассматривались в качестве неустойки, которая подлежала уплате сверх процентов, взимаемых за пользование чужими средствами (п. 3 ст. 66 Основ). Вместе с тем в законодательстве отсутствовали нормы, устанавливающие проценты за пользование чужими средствами при просрочке денежных обязательств. Поэтому в случае нарушения денежных обязательств, возникших из договора, потерпевшей стороне (кредитору) зачастую приходилось довольствоваться взысканием с должника лишь неустойки в размере пяти процентов годовых.

В то же время, если отношения, связанные с удержанием чужих денежных средств, возникали при отсутствии договора, они квалифицировались как обязательства из неосновательного обогащения, а на удерживаемую сумму начислялись проценты за пользование чужими средствами в размере средней ставки банковского процента, существующей в месте нахождения кредитора (п. 3 ст. 133 Основ).

Таким образом, в аналогичных ситуациях (например, при передаче товара покупателю и просрочке его оплаты) положение кредитора, действующего без заключения договора с должником, оказывалось гораздо предпочтительней положения кредитора, оформившего свои отношения с должником договором.

Любопытно, что арбитражно-судебная практика стремилась как-то сгладить эти диспропорции, что нашло отражение, в частности, в некоторых разъяснениях и рекомендациях Высшего арбитражного суда Российской Федерации. Особенно интересным представляется следующее разъяснение по вопросу о соотношении норм, содержащихся в Положениях о поставках продукции и товаров (п. 67 и п. 58), и норм п. 3 ст. 133 Основ гражданского законодательства. Подлежит ли применению п. 3 ст. 133 Основ к поставщику, получившему предварительно стоимость продукции (товаров), но не выполнившему обязательство по договору?

Статья 133 Основ гражданского законодательства касается обязательств, возникающих вследствие неосновательного обогащения. В пункте 1 этой статьи указано, что обязанность возратить неосновательно полученное имущество возникает также в случае, когда основание, по которому приобретено имущество, отпало впоследствии.

Следовательно, если покупатель (плательщик) предварительно перечислил поставщику стоимость продукции (товара), подлежащей поставке по договору, установленная п. 3 ст. 133 Основ ответственность не может быть применена и в том случае, когда поставщик не выполнил свои обязательства и не возвратил полученные средства. Истечение срока действия договора не дает оснований для применения этой ответственности. За пользование средствами покупателя (плательщика) по договору поставки с поставщика могут быть взысканы убытки и 5 процентов годовых, исчисленных со дня, когда он должен был или поставить обусловленную договором продукцию (товары), или возвратить полученную сумму, перечисленную за неотгруженную продукцию (товары).

Предусмотренные п. 67 Положения о поставках продукции и п. 58 Положения о поставках товаров проценты за пользование неосновательно полученными суммами подлежат взысканию в случаях повторной оплаты покупателем (плательщиком) одной и той же продукции (товаров), поставленной по договору, неправильного применения цен, уплаты суммы по ошибке и т. п.

Если же при рассмотрении имущественного спора будет установлено, что поставщик (изготовитель), необоснованно используя заключенный с покупателем договор поставки, выставил последнему бестоварный счет (мнимая либо притворная сделка), с него подлежат взысканию проценты, указанные в п. 3 ст. 133 Основ гражданского законодательства.

Проценты, предусмотренные п. 3 ст. 133 Основ, применяются и тогда, когда заключенный сторонами договор поставки (оказания услуг, выполнения работ) признан в установленном порядке недействительным либо суммы, подлежащие возврату, были перечислены кредитором без договора, а должник их не возвратил<sup>1</sup>.

Основные положения, предусмотренные ст. 395 ГК, нуждаются в некотором коротком комментарии. На что следует обратить внимание при применении названной статьи на практике?

Во-первых, обязанность должника уплатить проценты за пользование чужими денежными средствами теперь установлена для всех случаев их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, а также неоснователь-

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1994, № 4, с. 90.

ного получения или сбережения за счет другого лица, в том числе когда денежные обязательства возникли из договора.

Во-вторых, размер процентов за пользование чужими денежными средствами определяется учетной ставкой банковского процента, которая существует в месте жительства (для граждан) или месте нахождения (для юридических лиц) кредитора. В настоящее время применяется единая учетная ставка Центрального банка Российской Федерации.

При добровольном удовлетворении требования кредитора должник уплачивает кредитору проценты, исходя из учетной ставки банковского процента на день исполнения денежного обязательства. Если взыскание суммы долга производится судом, может быть применена учетная ставка банковского процента на день предъявления иска либо на день вынесения решения суда. Законом или договором может быть предусмотрен иной размер процентов за пользование чужими денежными средствами.

В-третьих, проценты за пользование чужими денежными средствами носят зачетный характер. При наличии оснований подлежащие возмещению должником кредитору убытки уплачиваются только в части, превышающей сумму процентов за пользование чужими денежными средствами.

В-четвертых, период, в течение которого начисляются проценты за пользование чужими денежными средствами, заканчивается днем уплаты суммы долга кредитору, если более короткий срок не установлен законом, иным правовым актом или договором.

В случае, когда взыскание указанных процентов производится по решению суда, проценты за пользование чужими денежными средствами могут быть начислены и за период со дня вынесения судом соответствующего решения по день его фактического выполнения.

Следует заметить, что такой подход существенно изменяет практику арбитражных судов, которые ранее при взыскании процентов или длящихся неустоек обычно капитализировали подлежащую уплате сумму на день вынесения решения и указывали ее в приказах, выдаваемых взыскателю, в твердом размере. Теперь же в приказах и иных исполнительных документах, выдаваемых судами, должна быть указана сумма, на которую начисляются проценты, размер этих процентов и дата, с которой необходимо производить их начисление. Конкретная же сумма, которую составят взимаемые проценты, должна определяться банком на день, когда фактически производится исполнение решения суда, то есть со счета должника списывается и перечисляется кредитору сумма, взыскиваемая в соответствии с судебным решением.

И последнее замечание по поводу норм об ответственности за неисполнение денежных обязательств. Недопустимым представляется чрезмерно узкое, формальное толкование указанных норм, что уже проявилось на практике. Понятие "чужие денежные средства" включает в себя не только средства, принадлежащие другому лицу, но и средства, предназначенные контрагенту по обязательству за поставленные (проданные) товары, выполненную работу, оказанные услуги, хоть эти средства формально не являются "чужими" для должника.

Думается, что новые положения об ответственности за неисполнение денежных обязательств не только послужат защите прав добросовестных

контрагентов, но и будут способствовать упорядочению имущественного оборота на основе принципа справедливости.

По-новому решен в ГК и вопрос о соотношении обязанности должника нести ответственность за нарушение своих обязательств и его же обязанности исполнить это обязательство в натуре. Особой остротой отличалась эта проблема в ситуации, когда в качестве меры ответственности применялась длящаяся неустойка (пеня). В самом деле, как быть в случае, когда должник, допустивший нарушение обязательств, уже уплатил за это и убытки, и неустойку? Может ли кредитор предъявлять свои требования второй, третий, четвертый раз и т. п.? До каких пор можно начислять пени в связи с неисполнением обязательств?

Ответы на эти вопросы можно найти, внимательно ознакомившись с положениями, содержащимися в ГК (ст. 396). Новизна этих положений и их суть заключаются в разном подходе к двум различным ситуациям. В конечном счете всякое нарушение обязательств сводится либо к его неисполнению, либо ненадлежащему исполнению.

Соответственно и юридические последствия уплаты неустойки и возмещения убытков должником в связи с нарушением обязательств сформулированы в ст. 396 ГК в виде прямо противоположных правил для двух различных случаев.

Во-первых, если уплата неустойки и возмещение убытков вызваны **ненадлежащим исполнением обязательств**, должник не освобождается от исполнения обязательств в натуре. Ненадлежащее исполнение обязательств имеет место, например, в ситуациях, когда продавцом переданы покупателю товары ненадлежащего качества; поставщик недопоставил в соответствующем периоде поставки товары против объемов поставки, предусмотренных договором; подрядчик не закончил строительство объекта в установленный договором срок либо построил объект с недоделками и т. п. В этих случаях, несмотря на уплату неустойки и возмещение убытков, обязательство должника не прекращается, он обязан исполнить его в натуре: заменить некачественные товары, восполнить недопоставку, закончить строительство, устранить недоделки и т. п.

Во-вторых, если уплата неустойки и возмещение убытков вызваны **неисполнением** обязательств, должник освобождается от исполнения обязательства в натуре. Неисполнение обязательства имеет место, если должник не приступил к исполнению обязательства, например подрядчик не выполнил ни одной обязанности, предусмотренной договором подряда; поставщик не изготовил товары, подлежащие поставке покупателю, и в других случаях, когда на дату исполнения обязательства по договору стороны остаются в положении, существовавшем до заключения договора. Должник, не исполнивший обязательство и уплативший кредитору в связи с этим убытки и неустойку, освобождается от исполнения обязательства, то есть данное обязательство прекращается. Естественно, потери кредитора должны быть в полной мере компенсированы путем возмещения убытков.

Оба правила изложены в виде диспозитивных норм: договором или законом могут быть предусмотрены положения, иначе регулирующие последствия уплаты неустойки и убытков в связи с ненадлежащим исполнением или неисполнением обязательств должником.

Возмещение убытков кредитору в случае, когда он отказывается от принятия исполнения просроченного обязательства, поскольку оно утратило для него интерес (ст. 405 ГК), а также уплата неустойки, являющейся одновременно отступным (ст. 409 ГК), признаются основанием освобождения должника от исполнения обязательства в натуре. И это понятно: в обоих названных случаях и возмещение убытков, и уплата неустойки в качестве отступного прекращают обязательства.

Юридические последствия неисполнения обязательства заключаются не только в применении к должнику соответствующих мер ответственности (возмещение убытков и уплата неустойки), хотя, как отмечалось, данное обстоятельство освобождает должника от исполнения обязательства в натуре. Если речь идет об обязательстве изготовить и передать вещь кредитору или выполнить для него определенную работу либо оказать услугу, в случае неисполнения обязательства кредитор наделяется правом поручить его выполнение третьим лицам, выполнить своими силами и потребовать от должника возмещения понесенных необходимых расходов. Такая мера (оперативная санкция) может быть осуществлена кредитором в разумный срок, а если поручение дано третьим лицам, то необходимым условием является также разумная цена за выполнение обязательства.

Данное правило может быть применено не во всех случаях неисполнения должником своих обязательств: из закона, иного правового акта, договора или существа обязательства может вытекать иное. Отмеченные положения не распространяются на случаи ненадлежащего исполнения обязательства, поскольку должник не освобождается от исполнения обязательства в натуре.

Особого рода последствия предусмотрены для случаев неисполнения должником обязательства передать кредитору индивидуально-определенную вещь.

Если содержание обязательства должника состоит в передаче кредитору в собственность, титульное владение на вещном праве или возмездное пользование **индивидуально-определенной вещи**, кредитор в случае неисполнения должником этого обязательства вправе потребовать отобрать у должника вещь и передать ему в соответствии с условиями обязательства. Такое обязательство и соответственно последствия его неисполнения могут возникнуть из договора купли-продажи земельного участка, жилого дома, иного объекта недвижимости либо движимого имущества, обладающего индивидуальными признаками, договора аренды и в некоторых других случаях.

Однако кредитор лишается права требовать передачи индивидуально-определенной вещи, если вещь уже передана другому лицу и это лицо является собственником вещи или субъектом права хозяйственного ведения или оперативного управления в отношении этой вещи. Передачей вещи признается не только вручение вещи непосредственно соответствующему лицу, но и сдача ее перевозчику или органу связи для доставки этому лицу (ст. 224 ГК). Если обязательство передать вещь вытекает из договора, то право собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления появляется у кредитора с момента передачи вещи.

Если право требовать передачи индивидуально-определенной вещи возникло сразу у нескольких кредиторов (например, собственник вещи заклю-



чил несколько договоров купли-продажи с разными лицами), приоритет будет иметь требование того кредитора, в отношении которого обязательство должника по передаче вещи возникло раньше. В случае, когда момент возникновения обязательства в отношении каждого из кредиторов не может быть установлен, решающее значение приобретает дата обращения с иском в суд об отобрании вещи у должника и передаче ее кредитору. Преимущество будет иметь тот из кредиторов, кто предъявит иск первым.

В то же время все остальные кредиторы, за исключением получившего вещь, вправе потребовать от должника возмещения убытков, вызванных неисполнением обязательства передать индивидуально-определенную вещь.

В соответствующих случаях кредитор может предъявить свои требования, право на которые у него возникло в связи с тем, что должником допущено нарушение обязательства, не только к самому должнику, но и к другому лицу, не являющемуся стороной в этом обязательстве. Речь идет о несколько усложненной по сравнению с обычной конструкцией ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение гражданско-правового обязательства, которая именуется **субсидиарной ответственностью**. Практический смысл норм о такого рода ответственности (ст. 399 ГК) состоит в более надежном обеспечении прав и интересов кредитора.

Субсидиарная ответственность, то есть ответственность дополнительно к ответственности другого лица — основного должника, применяется во многих случаях, предусмотренных законодательством. В частности, в соответствии с положениями, содержащимися непосредственно в Кодексе, субсидиарную ответственность несут: учредители (участники), собственники имущества юридического лица или другие лица, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана указанными лицами (п. 3 ст. 56); участники полного товарищества по обязательствам товарищества (п. 1 ст. 75); участники общества с дополнительной ответственностью в кратном размере к стоимости их вкладов в уставный капитал (п. 1 ст. 95); основное хозяйственное общество или товарищество по долгам дочернего общества в случае его несостоятельности (п. 2 ст. 105); члены производственного кооператива по обязательствам кооператива (п. 2 ст. 107); Российская Федерация по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества (п. 5 ст. 115); члены потребительского кооператива по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса (для покрытия убытков кооператива) каждого из членов кооператива (п. 4 ст. 116); собственник имущества учреждения по его долгам при недостаточности денежных средств, находящихся в распоряжении учреждения (п. 2 ст. 120); члены ассоциации (союза) по ее обязательствам в размере и в порядке, предусмотренными учредительными документами ассоциации (п. 4 ст. 121).

Необходимым условием применения субсидиарной ответственности является предварительное обращение с соответствующим требованием к основному должнику, нарушившему обязательство. Отказ основного должника от удовлетворения этого требования либо неполучение от него ответа дают кредитору основание предъявить соответствующее требование лицу, на которое возложена субсидиарная ответственность. Данное положение в корне меняет подход к субсидиарной ответственности и значительно рас-

ширяет возможности ее применения. В ранее действовавшем законодательстве отсутствовало подобное положение, определяющее условия, при которых кредитор получал возможность обращаться к лицу, несущему субсидиарную ответственность, и в то же время имелись нормы, обязывающие кредитора предъявить свое требование сначала основному должнику (см. п. 3 ст. 67 Основ). Применение указанных норм в сочетании с принципом ответственности юридического лица всем своим имуществом (имеется в виду основной должник), по сути, лишало кредитора возможности предъявить свои требования лицу, несущему субсидиарную ответственность, в том числе, например, к гаранту (поручителю) по договору поручительства в случае неисполнения должником обеспеченного обязательства.

Положения, содержащиеся в ГК, как можно заметить, направлены на устранение препятствий в применении норм о субсидиарной ответственности.

Не могут быть предъявлены кредитором требования к лицу, несущему субсидиарную ответственность, лишь в двух случаях:

во-первых, если это требование может быть удовлетворено путем зачета встречного требования к основному должнику. Для зачета встречного однородного требования, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования, достаточно заявления одной стороны (ст. 410 ГК);

во-вторых, если требование кредитора может быть удовлетворено путем бесспорного взыскания средств с основного должника. Необходимо учитывать, что без распоряжения клиента по договору банковского счета списание средств, находящихся на счете, допускается лишь в случаях, предусмотренных законодательством, либо по решению суда (п. 3 ст. 110 Основ). Поэтому даже при наличии условия о праве кредитора на бесспорное списание средств в договоре, заключенном с должником, реальная возможность бесспорного списания средств со счета должника появится у кредитора только в том случае, если должником будет дано соответствующее распоряжение банку.

Обязанностью лица, несущего субсидиарную ответственность, является предупреждение основного должника о предъявлении требования кредитора. Такое предупреждение должно быть сделано до удовлетворения указанного требования. Если же требование предъявлено кредитором в суд, лицо, несущее субсидиарную ответственность, должно обеспечить привлечение основного должника к участию в деле. Неисполнение этой обязанности может повлечь за собой ситуацию, когда против регрессных требований лица, несущего субсидиарную ответственность, основной должник выдвинет возражения, которые могли быть им выдвинуты против кредитора.

В определенных случаях возможно ограничение размера ответственности по обязательствам. Ограничение права на полное возмещение убытков (**ограниченная ответственность**) допускается ГК (ст. 400 ГК) в случаях, предусмотренных законом. Ограниченная ответственность может быть установлена применительно к отдельным видам обязательств или к обязательствам, связанным с определенным родом деятельности. Например, по договору перевозки перевозчик отвечает за утрату, недостачу и повреждение принятого к перевозке груза в размере и на условиях, предусмотренных транспортными уставами и кодексами (ст. 104 Основ), которые ограничи-

вают ответственность перевозчика размером действительной стоимости утраченного или недостающего груза, а в случае повреждения или порчи груза — той суммой, на которую понизилась его стоимость (см., например, ст. 151 УЖД). Примером ограничения ответственности по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности, может служить ответственность страховых организаций по обязательствам, связанным со страхованием. При наступлении страхового случая такие организации обязаны возместить страхователю понесенные им убытки в пределах обусловленной договором страховой суммы.

Ограничение размера ответственности, в том числе возмещение убытков в меньшем размере, может быть предусмотрено не только законом, но и договором (п. 1 ст. 15 ГК). Однако необходимо обратить внимание на специальное правило в отношении ограничения размера ответственности по соглашению сторон по договору присоединения, а также в иных случаях, когда кредитором по обязательству является гражданин, выступающий в качестве потребителя. Если такое соглашение заключено до нарушения должником своих обязательств, а размер ответственности определен законом, такое соглашение признается ничтожным.

В гражданско-правовых отношениях (кроме обязательств, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности) сам по себе факт нарушения должником обязательств еще не означает, что у кредитора появляется право требовать возмещения причиненных этим убытков или применения к должнику иных мер ответственности.

Необходимым основанием ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства признается **наличие вины** лица, допустившего нарушение обязательства в форме умысла или неосторожности. Данное положение в прежние годы носило характер генерального принципа гражданско-правовой ответственности (ст. 222 ГК 1964 года). Однако затем сфера его применения была значительно сужена: наличие вины перестало служить необходимым основанием ответственности за нарушение обязательства при осуществлении предпринимательской деятельности (п. 2 ст. 71 Основ). Такое отношение к наличию вины лица, допустившего нарушение обязательства, как к необходимому основанию ответственности нашло отражение и в ГК (ст. 401).

Понятие вины в гражданском праве также не остается неизменным. В ГК 1964 года отсутствовало легальное определение этого понятия, а наука и практика использовали одноименное понятие, раскрываемое в Уголовном кодексе как психическое отношение лица к своим действиям и к их результату в форме умысла и неосторожности (ст. 8 и 9 УК), с той, однако, разницей, что в гражданском праве форма вины является лишь основанием ответственности и поэтому не влияет на ее размер.

В Основах 1991 года понятие вины раскрывалось через положение о том, что должник признается невиновным, если докажет, что он принял все зависящие от него меры для надлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 71 Основ). Такой подход в принципе сохранен и в ГК с одним существенным уточнением: меры, которые следовало принять лицу для надлежащего исполнения обязательства, теперь соотносятся с той степенью заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота.

Законом или договором могут быть предусмотрены иные основания ответственности (помимо вины). Например, при просрочке должника он несет ответственность за последствия случайно наступившей во время просрочки невозможности исполнения (ст. 405 ГК). Основанием освобождения грузоотправителя от взыскания штрафа за непредъявление груза может служить авария на его предприятии, в результате которой было прекращено производство на срок не менее трех суток (ст. 145 УЖД); в то же время железная дорога может быть освобождена от ответственности за неподачу вагонов в случае запрещения и прекращения или ограничения погрузки грузов, в том числе по причине крушений и аварий поездов (ст. 146 УЖД). Очевидно, что и в первом, и во втором случае не исключена вина соответственно грузоотправителя и железной дороги.

Время доказывания отсутствия своей вины в случаях, когда наличие вины является необходимым основанием ответственности, возлагается на лицо, допустившее нарушение обязательства. Данное положение раскрывает суть принципа презумпции вины должника в гражданско-правовом обязательстве. Однако это не освобождает кредитора, предъявившего требование к должнику, если их спор рассматривается в суде, от необходимости доказать факт нарушения должником обязательства.

Особенности ответственности лица, но исполнившего или исполнившего ненадлежащим образом обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, состоят в том, что основанием освобождения его от ответственности за допущенное нарушение обязательства может служить лишь невозможность его исполнения вследствие непреодолимой силы. Понятие "**непреодолимая сила**" (форс-мажор) определяется как чрезвычайные и непреодолимые при данных условиях обстоятельства. К таким обстоятельствам могут быть отнесены различные исключительные и объективно непреодолимые (в соответствующей ситуации) события и явления: наводнение, землетрясение, снежные завалы и иные подобные природные катаклизмы, военные действия, эпидемии и т. п. Напротив, не могут рассматриваться в качестве непреодолимой силы обстоятельства, не обладающие признаками исключительности и объективной непредотвратимости при данных условиях: к примеру, отсутствие денежных средств для оплаты товаров при наличии дебиторской задолженности, нарушение контрагентами договорных обязательств по поставке сырья, материалов, комплектующих изделий и т. п.

Законом или договором могут быть предусмотрены иные основания ответственности или освобождения от нее и в случае, когда допущено нарушение обязательства при осуществлении предпринимательской деятельности. Однако при любых условиях не допускается заключение заранее соглашения об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства. Такое соглашение признается ничтожной сделкой (ст. 166 ГК).

С учетом изложенного можно порекомендовать коммерческим организациям всякий раз при заключении договоров предусматривать в них условия, детально регламентирующие ответственность контрагентов за неисполнение договорных обязательств, включая условия об основаниях освобождения от ответственности. В противном случае можно столкнуться с ситуацией, когда придется нести ответственность, несмотря на очевидность

факта отсутствия вины в неисполнении или ненадлежащем исполнении условий договора.

Необходимо иметь в виду еще одно обстоятельство, существенно влияющее на гражданско-правовую ответственность юридических лиц и предпринимателей как участников имущественного оборота: действия работников должника по исполнению обязательства признаются действиями самого должника.

Работники должника (то есть лица, состоящие с должником в трудовых, служебных и т. п. отношениях) своими действиями порождают права и обязанности непосредственно для должника. В случае, когда действия указанных работников направлены на исполнение его обязательства, они считаются действиями самого должника. Именно в таком качестве указанные действия предстают перед кредитором, который не должен оценивать их с точки зрения целесообразности, оптимальности для должника, компетенции работников, совершающих подобные действия. Из этого следует, что должник, не исполнивший либо исполнивший ненадлежащим образом свои обязательства перед кредитором в результате неумелых действий своих работников, их нерадивости или нераспорядительности, не вправе ссылаться на эти обстоятельства в качестве оснований к отказу в удовлетворении требований кредитора. Ответственность за действия работников должника, которые повлекли нарушение обязательств, возлагается на самого должника. Поэтому бессмысленны в качестве доводов, опровергающих требования кредитора, любые ссылки на вину или недобросовестность своих работников, чьи действия привели к нарушению обязательства.

Другой отличительной чертой гражданско-правовых отношений является то, что должник в обязательстве несет ответственность и за действия третьих лиц. Традиционное положение об ответственности должника за действия третьих лиц, содержащееся в ГК (ст. 403), и ранее имелось в гражданском законодательстве (см. ст. 223 ГК 1964 года, п. 3 ст. 62 Основ 1991 года).

**Под третьими лицами** понимаются лица, на которых должником возложено исполнение обязательств перед кредитором. В гражданско-правовых отношениях это допускается, за исключением случаев, когда из закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично (ст. 313 ГК). Кредитор не вправе отказаться принять исполнение за должника, предложенное третьим лицом.

Например, исполнение обязательств по поставке продукции покупателю может быть возложено поставщиком на изготовителя товаров. В свою очередь, обязательство по оплате поставленных товаров может быть возложено покупателем на получателя этих товаров. Однако ответственность за просрочку поставки или недоставку товаров перед покупателем должен нести не изготовитель, а поставщик; ответственность за несвоевременную и неполную оплату поставленных товаров несет не их получатель (плательщик), а покупатель по договору поставки (см. пп. 49, 57 Положения о поставках товаров).

По договору подряда подрядчик вправе привлечь к исполнению договора других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает перед заказчиком в качестве генерального подрядчика, а перед субподрядчиком в

качестве заказчика. Ответственность перед заказчиком за результаты работы субподрядчика возлагается на генерального подрядчика (ст. 92 Основ).

Непосредственная ответственность перед кредитором третьих лиц, осуществляющих исполнение обязательства должника, возможна только в случаях, установленных законом. К примеру, в положении третьего лица, на которое возложена ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств продавца по договору розничной купли-продажи, может оказаться изготовитель товара ненадлежащего качества. Покупатель (потребитель) товара вправе предъявить изготовителю требования о безвозмездном устранении недостатков или возмещении своих расходов по их устранению либо о замене товара на товар надлежащего качества (п. 3 ст. 17 Закона о защите прав потребителей).

В деле применения ответственности за нарушение гражданско-правового обязательства большая роль отводится суду. Именно суд может наиболее полно оценить действия как должника, так и кредитора по обеспечению исполнения обязательства. Оценка судом поведения сторон, и в частности поведения кредитора, может послужить решающим фактором в определении размера ответственности должника за допущенное им нарушение обязательства. Это возможно в ситуации, когда судом будет установлена **вина кредитора** (ст. 404 ГК).

В частности, размер ответственности должника за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства может быть уменьшен судом, если нарушение обязательств имело место по вине обеих сторон. Вина кредитора может состоять, к примеру, в ненадлежащем исполнении им обязательств, что послужило препятствием для должника в исполнении своих обязательств надлежащим образом. Наиболее характерным примером является ситуация, когда в соответствии с договором на должника возложено встречное исполнение обязательств, которое обусловлено исполнением своих обязательств кредитором. В этом случае должнику предоставлено право приостановить исполнение своих обязательств в части, соответствующей непредоставленному кредитором исполнению (ст. 328 ГК). Поэтому размер ответственности должника за ненадлежащее исполнение обязательств в подобных ситуациях должен определяться с учетом вины кредитора.

Основанием к уменьшению размера ответственности должника могут служить также умышленные либо неосторожные действия кредитора, способствующие увеличению размера убытков, причиненных нарушением обязательств. Например, покупатель, не получив от продавца товары в установленный договором срок, приобретает аналогичные товары у другого продавца по цене, значительно превышающей цены, взимаемые за такие товары при сравнимых обстоятельствах, располагая реальной возможностью купить соответствующие товары, уплатив за них нормальную цену. В этом случае убытки, связанные с приобретением покупателем товаров, не переданных продавцом, в виде разницы между уплаченной и среднерыночной ценой не должны возмещаться должником.

Основанием к уменьшению ответственности должника может послужить также непринятие кредитором разумных мер по уменьшению ожидаемых убытков. Такие меры, которые надлежит предпринять кредитору в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения должником обязательств,

могут вытекать как из закона, иного правового акта, так и из обычаев делового оборота либо определяться обычно предъявляемыми требованиями. К примеру, покупатель, не получивший от поставщика сырье и материалы в соответствующий период поставки, не воспользовался имевшейся возможностью для приобретения соответствующего сырья и материалов на рынке, но затем предъявляет поставщику требование о взыскании упущенной выгоды в виде неполученной прибыли в связи с тем, что в соответствующий период он не произвел и не реализовал продукцию. В этом случае при определении размера убытков суд должен учитывать тот факт, что покупатель не принял разумных мер к их уменьшению.

Вина кредитора должна учитываться судом и в тех случаях, когда должник отвечает за нарушение своих обязательств независимо от своей вины. Иллюстрацией к данному положению могут служить некоторые нормы об ответственности по деликтным обязательствам. В частности, владелец источника повышенной опасности отвечает за причиненный им вред независимо от вины. Однако он может быть освобожден от возмещения вреда полностью или частично, если докажет, что вред причинен вследствие умысла потерпевшего (ст. 128 Основ).

Вместе с тем в гражданском праве выделяются определенные обстоятельства, которые могут повлиять не на уменьшение, а на ужесточение ответственности должника за допущенное им нарушение обязательств. К числу таких обстоятельств, в частности, относится **просрочка должника**.

Под просрочкой должника понимается несовершение им действий, обеспечивающих исполнение обязательства в установленный срок. Просрочка должника имеет место, в частности, в таких ситуациях: должник по денежному обязательству (покупатель по договору купли-продажи, заказчик по договору подряда и т. п.) не дал распоряжение банку, в котором открыт его расчетный счет, о бесспорном списании средств с его счета по платежному требованию контрагента по договору, хотя в соответствии с этим договором расчеты за переданные товары или выполненные работы осуществляются путем списания средств со счета плательщика. В результате кредитор (контрагент по договору), выставив счет, не получил оплату переданных товаров или выполненной им работы в срок, установленный договором; поставщик своевременно не заказал вагоны и не обеспечил отгрузку товаров покупателю, а впоследствии было закрыто движение поездов в данном направлении и т. п.

Юридические последствия просрочки должника заключаются не только в том, что должник обязан возместить кредитору убытки, вызванные просрочкой. Он также отвечает перед кредитором за последствия случайно наступившей во время просрочки невозможности исполнения обязательства.

**Невозможность исполнения**, то есть невозможность для должника совершить предусмотренные обязательством действия, направленные на его выполнение, наступившая не по его вине, по общему правилу является основанием прекращения обязательства, но только в том случае, если она имела место вследствие обстоятельств, за которые ни одна из сторон не отвечает (п. 1 ст. 416 ГК). Таким образом, если случайно наступившая невозможность исполнения (без вины должника) имела место во время просрочки должника, должник несет ответственность перед кредитором, и с учетом

этого обстоятельства обязательство не может быть признано прекращенным.

Кредитор же вправе отказаться от принятия исполнения, если данное обязательство в результате просрочки должника утратило для него интерес. Это положение также является исключением из общего правила, согласно которому односторонний отказ от исполнения обязательства либо одностороннее изменение его условий не допускаются (ст. 310 ГК). Необходимость такого исключения очевидна в случаях, когда существо обязательства должника, например, состоит в доставке кредитору партии елок в срок до 31 декабря либо подарка ко дню рождения.

Однако просрочка должника не может быть признана, если должник был лишен возможности своевременно исполнить свое обязательство вследствие просрочки самого кредитора (ст. 406 ГК).

**Просрочка кредитора** имеет место в случаях, когда:

— во-первых, должник предложил кредитору надлежащее исполнение обязательства, однако последний отказался его принять;

— во-вторых, кредитор не совершил необходимых действий по обеспечению принятия исполнения обязательства от должника, без которых исполнение обязательства для должника оказалось невозможным. Действия, которые должен совершить кредитор для принятия от должника исполнения его обязательства, могут быть предусмотрены законом, иными правовыми актами или договором либо вытекать из обычаев делового оборота или из существа обязательства. Например, если поставщик обязан отгрузить товары не покупателю по договору, а получателю, покупатель должен выслать поставщику отгрузочные разрядки, содержание которых, порядок и сроки их высылки определяются в договоре. Непредставление покупателем отгрузочных разрядок в установленный договором срок дает поставщику право перенести срок поставки товаров на следующий период либо потребовать от покупателя оплаты стоимости подготовленных к отгрузке товаров (п. 24 Положения о поставках товаров). Другой пример: договором купли-продажи предусмотрено, что покупатель принимает товар в месте нахождения продавца и вывозит его своим транспортом. Неявка покупателя к продавцу и необеспечение вывоза товара также могут расцениваться как просрочка кредитора.

Особый случай просрочки кредитора наблюдается в ситуации, когда кредитор по требованию должника, предлагающего исполнение обязательства, не возвращает ему долговой документ либо не выдает расписку в получении исполнения от должника полностью или в соответствующей части. Подобные действия кредитора дают должнику право задержать исполнение обязательства (п. 2 ст. 408 ГК).

Юридические последствия просрочки кредитора состоят в том, что должник вправе потребовать от него возмещения причиненных просрочкой убытков. Основанием освобождения кредитора от ответственности в этом случае может служить лишь то, что просрочка допущена им в силу обстоятельств, за которые ни кредитор, ни лица, на которых было возложено совершение действий по принятию от должника обязательства, не отвечают. Бремя доказывания наличия соответствующих обстоятельств возложено на кредитора, допустившего просрочку.



Частное последствие просрочки кредитора применительно к денежному обязательству заключается в освобождении должника от уплаты процентов за время просрочки кредитора.

## ГЛАВА 26. ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ (ст. 407—419)

Излишне напоминать, что практический смысл любого гражданско-правового обязательства заключается в том, что оно должно быть исполнено, то есть продавец по договору купли-продажи должен передать товары покупателю, а последний — оплатить их; подрядчик — построить объект и передать его заказчику, который должен оплатить все выполненные работы; лицо, незаконно удерживающее чужое имущество, — возвратить это имущество его законному владельцу и т. п. Именно надлежащее исполнение обязательства, по общему правилу, является основанием его прекращения (ст. 408 ГК).

Надлежащее исполнение обязательства в соответствующих случаях может быть дополнительно удостоверено определенными документами или действиями кредитора, принимающего исполнение. Должник, исполнивший обязательство, вправе во всяком случае потребовать от кредитора выдать ему расписку в получении исполнения. Если же у кредитора находится долговой документ, который он получил в свое время от должника в удостоверение его обязательства, он, принимая исполнение, должен вернуть этот документ. В этом случае роль расписки кредитора может играть его соответствующая надпись на долговом документе. Отказ кредитора выдать расписку или вернуть долговой документ либо отметить в расписке невозможность его возвращения должнику дают право последнему задержать исполнение. Такие действия могут быть оценены как просрочка кредитора со всеми вытекающими отсюда для него последствиями.

Вместе с тем надлежащее исполнение не является единственным основанием его прекращения. Обязательство может считаться прекращенным и в иных случаях, предусмотренных законами, иными правовыми актами или договором. Ограничение в ГК (ст. 407) предусмотрено лишь в отношении прекращения обязательств по требованию одной из сторон, которое допускается лишь в случаях, прямо предусмотренных законом или договором.

Непосредственно в Кодексе установлен ряд оснований прекращения обязательств. Большинство из них являются традиционными для российского гражданского законодательства. Однако имеются и новые, ранее неизвестные законодательству, которые расширяют возможности сторон самостоятельно решать вопрос о прекращении обязательства.

Таким новым основанием прекращения обязательства является **отступное** (ст. 409 ГК), суть которого заключается в том, что по соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен его исполнения должником кредитору определенной суммы денег, передачей имущества и т. п. Все вопросы, связанные с предоставлением отступного, должны решаться по воле сторон — должника и кредитора, в частности именно сторонами определяются размер, сроки и порядок предоставления отступного.

Если говорить о практическом значении отступного и возможных вариантах его применения в реальных предпринимательских отношениях, то необходимо отметить, что грамотное использование этого нового института позволит решать проблемы, которые ранее казались тупиковыми. Например, возьмем случай, когда кредитный договор обеспечен залогом имущества заемщика. Заемщик не исполняет свое обязательство по возврату банку-кредитору суммы кредита и уплате соответствующих процентов. Интересам кредитора соответствовала бы передача ему в собственность заложенного имущества заемщика, против чего последний не возражает. Однако, оставаясь в рамках залоговых отношений, кредитор и заемщик ограничены возможностью заключить соглашение об обращении взыскания на заложенное имущество без предъявления кредитором-залогодержателем соответствующего иска в суд. Заложенное имущество должно быть продано с публичных торгов, а из полученной в связи с этим выручки будут удовлетворены требования кредитора-залогодержателя, хотя его интерес заключался в передаче в его собственность заложенного имущества в натуре.

Теперь у кредитора-залогодержателя и заемщика-залогодателя есть и другой вариант действий: они могут заключить соглашение, в соответствии с которым признают обязательство заемщика, возникшее из кредитного договора, прекращенным при условии предоставления последним в собственность кредитора имущества заемщика, которое ранее служило предметом залога.

Другим специфическим основанием прекращения обязательства является **зачет** (ст. 410 ГК), суть которого состоит в том, что обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого не указан или определен моментом востребования. В отличие от отступного, для зачета встречного требования, а стало быть, и для прекращения обязательства достаточно заявления одной стороны.

Зачет встречного требования применяется на практике в основном в качестве основания прекращения взаимных денежных обязательств. Например, по договору банковского счета клиент (владелец счета) обязан оплачивать услуги банка по осуществлению последним на основании распоряжения клиента соответствующих банковских операций по его счету. В то же время банк должен уплачивать клиенту определенные проценты за предоставленную ему возможность пользоваться денежными средствами, находящимися на счете клиента. На практике подобные расчеты между банком и клиентом фактически не осуществляются, поскольку их требования друг к другу носят однородный характер и в силу этого используется механизм зачета встречных требований.

Следует заметить, что то явление, которое время от времени по воле правительства имеет место в российской экономике и именуется "взаимозачетом", не имеет ничего общего с гражданско-правовым институтом зачета встречного требования как основания прекращения обязательства. При проведении "взаимозачета" в эту операцию, как правило, втягиваются "группы предприятий" и целые отрасли, чисто административным путем производится списание и погашение долгов. Поэтому указанный способ борьбы с неплатежами не только не имеет ничего общего с зачетом встречного требования по обязательству, но в целом является антиподом гражданско-правового регулирования экономических отношений.

Однако вернемся к зачету встречного требования как к основанию прекращения обязательства. Имеются определенные случаи, когда использование зачета не допускается. Как правило, это связано с характером соответствующих правоотношений. К примеру, исключается зачет требований о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью граждан, о взыскании алиментов, о пожизненном содержании. Не признается в качестве основания прекращения обязательства зачет встречного требования и в том случае, если по заявлению другой стороны в обязательстве к данному требованию, предлагаемому к зачету, подлежит применению срок исковой давности и этот срок истек. Законом или договором могут быть предусмотрены и иные случаи, когда не допускается зачет встречного требования.

**Совпадение** должника и кредитора в одном лице (ст. 413 ГК) также признается основанием прекращения обязательства. Подобная ситуация возникает, например, в случаях, когда: арендатор выкупает у арендодателя арендованное имущество; акционерное общество приобретает у акционера его акции с целью их погашения и уменьшения уставного капитала; должник покупает у кредитора долговой документ и в некоторых других случаях. Представляется, что данное основание прекращения обязательств является очевидным и не нуждается в дополнительном комментарии.

Следующее основание прекращения обязательства — **новация** (ст. 414 ГК). Существо новации заключается в том, что сторонами достигается соглашение о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними ранее, другим обязательством, предусматривающим иной предмет или способ исполнения.

Новация допускается в отношении любого обязательства, за исключением обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов.

В качестве примера, когда новация является наиболее рациональным основанием прекращения обязательства, можно было бы привести следующую ситуацию. Допустим, коммерческая организация получает во временное пользование сроком на один год земельный участок для изыскательских работ, проектирования и строительства на нем какого-либо объекта. Представим, что через десять месяцев строительство объекта завершено и коммерческая организация приступает к его эксплуатации. Что касается земельного участка, то обязательства по временному пользованию им могут быть путем новации заменены на обязательства по бессрочному пользованию либо на договорные обязательства, связанные с арендой земельного участка.

Кроме того, представляется, что в отношении любого долга, возникшего из гражданско-правовых обязательств, может быть произведена новация в заемное обязательство.

К наиболее простым основаниям прекращения обязательств относится **прощение долга** (ст. 415 ГК). Естественно, кредитор может освободить должника от лежащих на нем обязанностей, то есть простить долг, в любую минуту. Единственным исключением из этого общего правила является случай, когда освобождение кредитором должника от его обязанностей нарушает права других лиц в отношении имущества кредитора.

Традиционным основанием прекращения обязательства признается **невозможность исполнения** (ст. 416 ГК). Однако далеко не во всех случаях не-

возможность исполнения обязательства может служить основанием его прекращения. Для этого требуется, чтобы невозможность исполнения обязательства была вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает. Поэтому в предпринимательских отношениях невозможность исполнения обязательства, по общему правилу, может иметь место лишь в случае действия обстоятельств, признаваемых непреодолимой силой, поскольку в остальных случаях, в том числе когда причиной неисполнения обязательств явились случайные обстоятельства, не зависящие от должника, последний тем не менее будет нести ответственность (п. 3 ст. 401 ГК).

Заслуживает быть отмеченным одно специальное правило, установленное для случаев, когда невозможность исполнения должником своих обязательств вызвана виновными действиями кредитора. При таких условиях кредитор лишается права требовать от должника возвращения исполненного кредитором по обязательству.

В качестве специального случая прекращения обязательства по причине невозможности его исполнения в ГК рассматривается ситуация, когда невозможность исполнения обязательства наступает в результате издания акта государственного органа. Дело в том, что и должник и кредитор, полагающие, что такой акт нарушает их права, могут обратиться в суд с требованием о признании его недействительным. Если судом будет установлено, что данный акт государственного органа не соответствует законодательству, он может быть признан недействительным (ст. 13 ГК). Оставался неясным вопрос, каким образом судебное решение о признании недействительным акта государственного органа, создавшего невозможность исполнения обязательства, может повлиять на судьбу прекращенного обязательства.

В связи с этим обращает на себя внимание правило, в соответствии с которым в случае признания в установленном порядке недействительным акта государственного органа, на основании которого обязательство прекратилось, обязательство восстанавливается, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа обязательства и исполнение не утратило интерес для кредитора (ст. 417 ГК).

Кроме того, необходимо учитывать, что стороны обязательства, понесшие убытки в результате прекращения обязательства в связи с невозможностью его исполнения, вызванной изданием акта государственного органа, вправе потребовать от государства возмещения указанных убытков (соответственно от Российской Федерации или субъекта Российской Федерации).

И наконец, еще одним основанием прекращения обязательств является **ликвидация юридического лица** (должника или кредитора). Ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам (ст. 61 ГК), поэтому она и является безусловным основанием прекращения обязательств.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо — прекратившим свое существование после внесения об этом записи в единый государственный реестр юридических лиц. До этого момента кредитор ликвидированного юридического лица может предъявить свои требования, вытекающие из обязательства, к ликвидационной комиссии. Если же в роли ликвидированного юридического лица окажется сам кредитор, то, напротив, ликвидационная комиссия, представляющая ликвидируемое

юридическое лицо, вправе предъявить соответствующие требования к должнику по обязательству.

## **Подраздел 2. Общие положения о договоре**

### **ГЛАВА 27.**

#### **ПОНЯТИЕ И УСЛОВИЯ ДОГОВОРА (ст. 420—431)**

*Если говорить о правовом регулировании договора в Гражданском кодексе Российской Федерации, то, на мой взгляд, правильным было бы утверждение о том, что практически все разделы и главы части первой ГК имеют прямое отношение к регулированию договора.*

*В разделе I ГК содержатся главы о возникновении гражданских прав и обязанностей, одним из основных источников которых является договор. В договорные отношения могут вступать дееспособные физические лица, а в случаях, когда речь идет о договорах, опосредующих коммерческие отношения, граждане, имеющие статус предпринимателя, юридические лица. Следовательно, и соответствующие главы о гражданах и юридических лицах также имеют непосредственное отношение к регулированию договора.*

*Предметом договора являются вещи, включая ценные бумаги, недвижимость, имущественные права и другие объекты гражданских прав. Стало быть, и эти положения участвуют в регулировании договора. Непосредственно регламентируют договорные отношения и нормы о сделках, представительстве, доверенности, которые составляют необходимый инструментарий договорных отношений.*

*Предприниматели и юридические лица, выступающие в имущественном обороте, как правило, являются собственниками или титульными владельцами имущества, которым они отвечают за невыполнение условий договора. Поэтому и нормы о праве собственности и других вещных правах, содержащиеся в разделе II ГК также относятся к числу положений Кодекса, регулирующих договоры.*

*Важное значение для регулирования договоров имеют общие положения об обязательствах, включенные в раздел III.*

*Тем не менее в ГК выделен подраздел 2 раздела III (гл. 27 — 29), специально посвященный общим положениям о договоре. В нем сосредоточены нормы, представляющие собой общие правила, направленные на регулирование всех гражданско-правовых договоров. Естественно, они носят обобщенный характер.*

*Детальное же регулирование договорных отношений должно осуществляться применительно к отдельным видам договорных обязательств (купля-продажа, аренда, подряд, перевозка, страхование и т. п.), которые являются предметом части второй ГК.*

*Однако и общие положения о договорах, содержащиеся в части первой ГК имеют самостоятельное принципиальное значение в деле регулирования договоров.*

В Кодексе (ст. 420) содержится традиционное для российского гражданского права определение понятия "договор": договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Нетрудно заметить, что данное определение полностью корреспондирует нормам о двух- или многосторонних сделках (ст. 153 и 154). Действительно, договор — не что иное, как двух- или многосторонняя сделка, ибо всякая гражданско-правовая сделка либо устанавливает, либо изменяет, либо прекращает гражданские права и обязанности.

Поэтому вполне логичным и последовательным представляется содержащееся в Кодексе (п. 2 ст. 420) положение о том, что к договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках, предусмотренные гл. 9 ГК.

Всякий договор имеет практический смысл лишь в том случае, если стороны, вступающие в договорные отношения, определяют свои права и обязанности. Именно совокупность прав и обязанностей сторон составляет содержание договора. Однако права и обязанности сторон, выраженные в условиях гражданско-правового договора, должны отвечать принципам гражданско-правового регулирования, и прежде всего принципам равенства, автономии воли и имущественной ответственности, самостоятельности участников договорных отношений. Только в этом случае можно вести речь о гражданских правах и обязанностях (п. 1 ст. 2 ГК) или о гражданско-правовом обязательстве.

Если говорить о содержании гражданско-правового обязательства, возникающего из договора, то оно может быть раскрыто с помощью формулы, применимой к любому гражданско-правовому обязательству: в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (п. 1 ст. 307 ГК).

В связи с этим становится понятной норма, установленная Кодексом (п. 3 ст. 420): к обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах (ст. 307—419), если иное не предусмотрено специальными нормами ГК, посвященными договорам (как общими положениями, так и правилами об отдельных видах договоров).

Изложенное свидетельствует о сохранении в ГК традиционных для российского гражданского права последних десятилетий подходов к определению как понятия гражданско-правового договора, так и его содержания.

Однако этим, пожалуй, и исчерпываются ортодоксальные положения о договорах, содержащиеся в части первой нового ГК. Напротив, большинство норм, изложенных в главах 27—29 ГК, представляют собой новеллы для российского права.

Прежде всего, необходимо подчеркнуть, что по новому Кодексу в основе договора теперь лежит не чужая воля, навязанная сторонам плановым или иным административным актом, как это нередко имело место в прежние годы, а свободно выраженная воля самих сторон.

**Свобода договора** возведена в ранг принципов гражданского законодательства (ст. 1 ГК). Важно отметить, что ГК не только провозглашает

принцип свободы договора, но и закрепляет, и раскрывает его в конкретных нормах о договорах.

В частности, принцип свободы договора нашел свое выражение в следующих основных положениях. Установлено, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора (п. 1 ст. 421). Решение вопроса о том, вступать ли в договорные отношения, по общему правилу зависит лишь от воли потенциальных контрагентов. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность одной из сторон заключить договор прямо предусмотрена законом либо добровольно принятым обязательством. Таким же образом решается вопрос и о выборе контрагента по договору.

Стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Следовательно, стороны вольны в выборе конкретного вида договора, которым они желали бы опосредовать свои отношения. Причем предметом их выбора может быть и договор, который не нашел отражения в законодательстве, главное, чтобы он этому законодательству не противоречил. Стороны вправе также заключить так называемый **смешанный договор**, то есть договор, в котором содержатся элементы различных договоров (п. 3 ст. 421 ГК). 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. Тем самым создана правовая база для оптимального решения сложных вопросов, нередко возникающих в практике при заключении и исполнении договоров сотрудничества, договоров о совместной деятельности и некоторых других.

Стороны свободны в определении условий договора, которые формулируются по их усмотрению. Исключение составляют лишь случаи, когда содержание соответствующего условия договора прямо предписано законом или иными правовыми актами.

Вместе с тем в условиях действия принципа свободы договора отнюдь не отрицается возможность законодательного регулирования договорных отношений сторон. Напротив, в рыночных условиях свобода от административного диктата предполагает (и добавлю, именно таким путем и достигается) наличие развитой и детальной системы правового регулирования. Это положение лежит в основе и Гражданского кодекса, который исходит из того, что помимо договора, который, конечно же, является основным средством регулирования отношений, складывающихся в сфере имущественного оборота, имеются еще как минимум три уровня регулирования договорных отношений (пп. 4 и 5 ст. 421 ГК).

Во-первых, законодательство может включать в себя императивные нормы, определяющие условия некоторых договоров. Существование императивных норм может диктоваться необходимостью обеспечения защиты либо публичных интересов, либо прав слабой стороны в гражданско-правовых отношениях, например прав потребителей.

Условия договора должны соответствовать императивным нормам. В противном случае они будут признаны недействительными. Речь идет об обязательных для сторон правилах, установленных законами и иными пра-

вовыми актами, которые являлись действующими в момент заключения договора.

В связи с этим необходимо также обратить внимание на одно из принципиальных положений ГК, направленных на обеспечение стабильности договорных отношений: если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в самом законе установлено, что его действие распространяется и на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (п. 2 ст. 422 ГК).

Таким образом, в качестве общего правила должно быть воспринято положение о приоритете договора над законом, принятым после заключения договора. Исключение составляют лишь случаи, когда законодатель сознательно распространяет действие императивных норм на условия договоров, заключенных до вступления в силу соответствующего закона. Это создает определенные гарантии для сторон, которые при заключении договора обязаны руководствоваться обязательными правилами, установленными законом, действующим в момент оформления договорных отношений, поскольку исключает возможность не зависящего от воли сторон изменения условий договора путем принятия нового закона, содержащего иные правила.

Анализ текста ст. 422 ГК позволяет сделать еще один очевидный вывод, который будет иметь серьезное практическое значение. В п. 2 названной статьи, в котором устанавливается соотношение договора и правовых норм, появившихся после заключения договора, речь идет только об одном виде нормативных актов, а именно о законе. Следовательно, правило о применении правовой нормы к ранее заключенному договору, если специально установлено, что сфера ее действия распространяется и на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров, касается лишь тех случаев, когда соответствующая правовая норма содержится в законе (в буквальном значении этого слова). Иными словами: то, что позволено закону, не дозволяется делать иным правовым актам, регулирующим гражданско-правовые отношения.

Таким образом, применительно к договорным отношениям сторон правильным будет утверждение о приоритете условий договора перед нормами, содержащимися в указах Президента Российской Федерации и постановлениях Правительства, изданных после заключения договора. Даже в тех случаях, когда названные правовые акты включают в себя императивные нормы, регламентирующие отношения сторон, и содержат указания об их обязательном применении к правоотношениям, возникшим до издания соответствующих правовых актов, стороны вправе не применять указанные нормы, а руководствоваться условиями ранее заключенного договора.

Второй уровень правового регулирования договорных отношений представляет собой большой пласт диспозитивных норм. В отличие от императивной диспозитивная норма применяется лишь постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное. Стороны своим соглашением могут установить условие, отличное от предусмотренного в указанной норме, либо вообще исключить ее применение. И только при отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.



Может возникнуть вопрос о целесообразности подобного регулирования договорных отношений. Действительно, стороны в договоре вправе своим соглашением определить детальным образом все основные условия договора и тем самым исключить действие любых диспозитивных норм. Кстати сказать, в некоторых странах с развитой экономикой и солидной правовой системой данное обстоятельство учитывается в полной мере. Например, Гражданский кодекс Нидерландов в разделах, посвященных отдельным видам договоров, содержит небольшое число в основном императивных норм, практически не допуская диспозитивного регулирования. При этом разработчики данного Кодекса исходили из того, что стороны договора самостоятельно регламентируют свои взаимоотношения по своему усмотрению и не нуждаются в подсказке в виде диспозитивных норм со стороны законодателя. Чего нельзя сказать, к сожалению, о российских предпринимателях.

Кроме того, в российских условиях помимо крайне низкого уровня работы по заключению договоров необходимость широкого диспозитивного регулирования договорных отношений диктуется также сложным федеративным устройством нашего государства. При этих условиях в целях создания единого общероссийского рынка требуется и единое централизованное регулирование отношений в сфере имущественного оборота (пусть даже и диспозитивное). Для достижения этой цели гражданское законодательство является наиболее эффективным инструментом, поскольку в силу Конституции Российской Федерации оно относится к исключительной компетенции федеральных органов власти.

И наконец, третий уровень регулирования договорных отношений представляют собой обычаи делового оборота, в качестве которых признаются сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каком-либо документе (ст. 5 ГК). Необходимо отметить, что пока сфера применения обычаев делового оборота в основном ограничена внешнеторговыми сделками. Однако дальнейшее развитие рыночных отношений, безусловно, потребует целой системы обычаев делового оборота. Первым шагом в этом направлении могло бы служить применение к договорным отношениям в качестве обычаев делового оборота многочисленных примерных и типовых договоров о поставках отдельных видов продукции и товаров, перевозке грузов и др. — именно на это ориентирует ГК (ст. 427).

Если различные уровни регулирования гражданско-правовых обязательств расположить по определенной иерархии, критерием которой может служить приоритетность в применении к условиям договора, мы получим следующую логическую цепочку регулирования прав и обязанностей сторон по гражданско-правовому договору: на первом месте — императивные нормы, содержащиеся в законодательстве, которое действовало в момент заключения договора; на втором — условия договора, установленные по соглашению сторон, и на третьем месте — диспозитивные.

Что касается обычаев делового оборота, то они могут применяться к договорным отношениям в случаях, когда соответствующее условие договора не определено ни императивной нормой, ни соглашением сторон, ни диспозитивной нормой. Такой вывод следует из анализа текста ст. 421 ГК.

Если же говорить о случаях, представляющих собой изъятия из действия принципа свободы договора, когда допускается заключение договора путем понуждения одного из контрагентов, то необходимо еще раз подчеркнуть, что такие случаи могут быть предусмотрены только законом или добровольно принятым обязательством.

В качестве примера здесь можно привести одно из положений постановления Пленума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 2 декабря 1993 года № 32 "О некоторых вопросах практики разрешения споров, связанных с применением законодательства о приватизации государственных и муниципальных предприятий". Как известно, разъяснения, содержащиеся в постановлениях Пленума Высшего арбитражного суда, носят характер обязательного судебного толкования законодательства, применяемого при разрешении споров арбитражными судами. В п. 14 названного постановления указано, что Законом о приватизации (п. 1 ст. 27 и ст. 28) установлено, что оформление сделок приватизации независимо от способа приватизации осуществляется путем заключения договора купли-продажи между продавцом и покупателем государственного (муниципального) предприятия. Поэтому заключение такого договора является обязательным для продавца. Следовательно, споры о понуждении продавца к заключению указанного договора, а также об урегулировании разногласий сторон, возникающих при его заключении, подведомственны арбитражным судам.

Вместе с тем следует учитывать, что действующее законодательство не предусматривает возможности понуждения к заключению договора купли-продажи приватизированного имущества лица, признанного покупателем государственного или муниципального имущества<sup>1</sup>.

Все гражданско-правовые договоры могут быть разделены на две неравноценные категории: возмездные и безвозмездные договоры. Преобладающий характер, конечно же, носят возмездные договоры.

Характерной чертой **возмездного договора** является то, что сторона, исполняющая свои обязанности, должна получить за это от другой стороны плату или иное встречное предоставление, то есть суть обязательства, возникающего из возмездного договора, заключается в том, что каждая из сторон по договору имеет право требования к другой стороне, но одновременно несет перед ней и определенные обязанности. При этом каждая из сторон считается должником другой стороны в том, что она обязана сделать в ее пользу, и в то же время ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать.

В обязательстве, возникающем из **безвозмездного договора**, одна из сторон, на которой лежит обязанность предоставить что-либо другой стороне, является исключительно должником, а другая сторона — кредитором. К числу безвозмездных договоров относятся, например, договор дарения, договор безвозмездного пользования имуществом и некоторые другие.

Кодекс исходит из презумпции возмездности гражданско-правового договора, которая нашла отражение в п. 3 ст. 423, где сформулировано правило, согласно которому договор предполагается возмездным, то есть если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора, считается, что сторона, передавшая другой стороне товары,

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ, 1994, № 2, с. 54.

выполнившая работу, оказавшая услуги, вправе потребовать от этой стороны соответствующую плату.

Данная презумпция будет иметь большое практическое значение, поскольку подавляющая часть гражданско-правовых договоров являются возмездными (договоры купли-продажи, аренды, подряда, перевозки, хранения и многие другие). Теперь даже в тех случаях, когда стороны в договоре "забыли" включить условие, предусматривающее обязанность стороны, получившей товары, работы, услуги, оплатить их, при возникновении спора между ними суд должен исходить из того, что полученные товары, работы, услуги должны быть оплачены. Что касается размера оплаты, то он должен определяться исходя из цен, которые при сравнимых обстоятельствах обычно взимаются за аналогичные товары, работы или услуги.

Существенным условием всякого возмездного договора является цена, поэтому чрезвычайно важное значение будут иметь положения, регулирующие условие договора о цене (см. ст. 424 ГК).

Общим правилом для возмездных договоров является оплата товаров, работ, услуг по ценам (тарифам, расценкам, ставкам), установленным договором или иным соглашением сторон. Стороны сами устанавливают цену или включают в договор условия, позволяющие определить цену товаров, работ, услуг в момент их оплаты.

Вместе с тем в некоторых случаях, предусмотренных законом, применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т. п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

Государственное регулирование цен сохраняется в отношении некоторых товаров, работ и услуг (например, цены на электрическую и тепловую энергию, тарифы за перевозки грузов транспортом общего пользования). В связи с этим необходимо обратить внимание на два принципиальных положения: во-первых, сфера действия государственного регулирования цен ограничивается лишь случаями, когда это прямо предусмотрено законом; во-вторых, если в соответствии с законом допускается государственное регулирование цены, то соответствующее условие договора не может быть определено по соглашению сторон. В этом случае товары, работы, услуги должны оплачиваться по ценам, устанавливаемым или регулируемым уполномоченными на то государственными органами.

Пол "устанавливаемыми" ценами понимаются цены и тарифы, установленные соответствующими государственными органами в твердой сумме. Что касается "регулируемых цен", то имеются в виду ситуации, когда уполномоченные государственные органы, не устанавливая твердый размер цен и тарифов, определяют их предельный размер или коэффициенты, применяемые к действующим ценам и тарифам, либо регулируют их иным образом.

Кодекс (п. 2 ст. 424) исключает возможность одностороннего либо произвольного изменения цены, установленной в договоре, и ориентирует стороны на четкое определение в договоре случаев и порядка изменения согласованной цены в зависимости от изменения себестоимости товаров, работ или услуг, определив порядок такого изменения (по согласованию сторон, при условии уведомления другой стороны и т. п.). Случаи, когда допускается изменение цены после заключения договора, а также условия та-

кого изменения могут быть определены законом или в установленном им порядке.

Обязанность оплаты полученных товаров, работ, услуг сохраняется и при отсутствии условия о цене в тексте договора. Предусмотрено правило, которое во всех случаях позволяет определить размер подлежащей уплате суммы за переданные товары, выполненную работу, оказанные услуги в тех случаях, когда из содержания договора невозможно определить, по какой цене должен быть осуществлен расчет.

Данное правило основано на соответствующем положении, содержащемся в Венской Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров<sup>1</sup>, и соответствует международной практике. А суть этого правила состоит в том, что в случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

Для полноты картины необходимо отметить, что в отдельных случаях могут существовать иные способы влияния на цены, которые находятся вне сферы гражданско-правового регулирования. Иллюстрацией к сказанному могут служить рекомендации Высшего арбитражного суда Российской Федерации по отдельным вопросам, связанным с применением антимонопольного законодательства.

В силу ст. 5 Закона о конкуренции установление монопольно высокой цены является формой злоупотребления хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением. Поэтому, руководствуясь ст. 12 названного Закона, антимонопольный орган вправе дать соответствующему хозяйствующему субъекту предписание об изменении условия договора о цене. Такое предписание может служить основанием для обращения покупателя в арбитражный суд с иском об изменении договора.

При разрешении указанных споров предписание антимонопольного органа оценивается арбитражным судом наряду с другими доказательствами по делу. Основанием для принятия решения об изменении условия договора о цене может служить подтвержденный в ходе рассмотрения дела факт использования предприятием-монополистом при заключении договора монопольно высокой цены. При необходимости арбитражный суд вправе назначить экспертизу с привлечением специалистов органов ценообразования.

Согласно ст. 23 Закона о конкуренции в случае уклонения от исполнения или несвоевременного исполнения предписания антимонопольного органа об изменении договора на хозяйствующего субъекта может быть наложен штраф в размере до 1 млн. рублей.

В силу ст. 29 названного Закона при уклонении от уплаты штрафа в установленный данной статьей срок ГКАП России вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о взыскании суммы штрафа с соответствующего хозяйствующего субъекта.

При рассмотрении таких исков арбитражным судом дается оценка обоснованности предписания антимонопольного органа и в том случае, если хозяйствующий субъект не обжаловал его на основании ст. 22 АПК РФ. Раз-

---

<sup>1</sup> Ведомости РСФСР, 1990, № 23, ст. 428.

меры штрафа определяются в решении арбитражного суда с учетом характера допущенного нарушения и других обстоятельств конкретного спора<sup>1</sup>.

В реальной предпринимательской деятельности часто возникают ситуации, когда необходимо правильно определить **срок и сферу действия** заключенного договора. Решению этой проблемы во многом помогут новые положения, содержащиеся в ГК (ст. 425), где сформулированы определенные правила в отношении даты заключения договора и обычно указываемой в договоре даты окончания срока его действия.

Применительно к дате заключения договора предусмотрено общее правило о вступлении договора в силу с момента его заключения. Этот момент может определяться по-разному в зависимости от избранного сторонами способа оформления договорных отношений.

Если договор заключается путем подписания единого документа одновременно двумя сторонами, то дата подписания договора совпадает с моментом его заключения.

В случае же, когда одна из сторон направляет другой стороне проект договора, договор будет считаться заключенным с момента получения стороной, разработавшей договор, подписанного другой стороной экземпляра договора. В таком же порядке должен определяться момент заключения договора, оформляемого путем обмена письмами, телеграммами и т. п., когда датой заключения договора будет служить дата получения стороной, предложившей заключить договор, ответа другой стороны о безоговорочном принятии этого предложения.

Сторонам, вступающим в договорные отношения, предоставлено право распространить действие договора на их взаимоотношения, возникшие до заключения договора. Такая ситуация, к примеру, нередко возникает в отношениях по поставкам сырья, комплектующих изделий, когда партнеры, доверяя друг другу и рассчитывая на долговременные связи, не прерывают поставку продукции по истечении срока действия прежнего договора, а затем при заключении нового договора предусматривают, что его условия применяются и к взаимоотношениям сторон, имевшим место в период между окончанием срока действия прежнего договора и заключением нового договора.

Если же такое соглашение сторонами не достигнуто, будет действовать общее правило о том, что договор становится обязательным для сторон лишь с момента его заключения.

Что касается указанной сторонами даты окончания срока действия договора, то самостоятельного правового значения это условие договора не имеет. Окончание срока действия договора рассматривается как основание прекращения договорных обязательств лишь при условии, что об этом прямо указано в законе или договоре.

В остальных случаях договор признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения обязательств. Данное положение корреспондирует норме, согласно которой обязательство прекращается надлежащим исполнением (п. 1 ст. 408 ГК), а также положению о том, что в случае ненадлежащего исполнения обязательства уплата неустойки и воз-

---

<sup>1</sup> Вестник ВАС РФ. 1994, № 7, с. 77.

мещение убытков не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре (п. 1 ст. 396 ГК).

Положение о том, что срок окончания договора не имеет самостоятельного правового значения, подтверждается также нормой о том, что данное обстоятельство (истечение срока действия договора) не освобождает от ответственности за нарушение договорных обязательств (п. 4 ст. 425 ГК).

## **Публичный договор**

В ГК выделяется особый тип гражданско-правового договора, так называемый "публичный договор". В ст. 426 содержится следующее определение публичного договора: "Публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т. п.)".

Итак, какими же характерными чертами должен обладать конкретный гражданско-правовой договор для того, чтобы он мог быть отнесен к разряду публичных?

Во-первых, в качестве одного из субъектов такого договора должна выступать коммерческая организация: унитарное государственное или муниципальное предприятие, хозяйственное общество или товарищество либо производственный кооператив. Что касается контрагента такой организации, то в этой роли может оказаться любое физическое или юридическое лицо, которое в данной договорной связи является, как правило, потребителем товаров, работ, услуг, соответственно производимых или осуществляемых коммерческой организацией.

Во-вторых, далеко не все коммерческие организации могут быть признаны потенциальными субъектами публичного договора. Важное значение имеет характер деятельности такой организации. В связи с этим необходимо отметить, что среди многих различных видов предпринимательской деятельности выделяются такие, которые должны осуществляться соответствующими коммерческими организациями в отношении всех и каждого, кто к ним обращается. Хорошим ориентиром в определении таких видов деятельности является примерный перечень, содержащийся в п. 1 ст. 426 ГК. Действительно, все эти совершенно разнородные виды деятельности, опосредуемые различными гражданско-правовыми договорами, объединяет одна общая черта, а именно: коммерческие организации должны вступать в договорные отношения с любыми физическими и юридическими лицами, которые к ним обращаются.

И наконец, в-третьих, предметом договора, определяемого как публичный, должны выступать обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, по сути своей составляющие содержание именно той деятельности, которая по своему характеру должна осуществляться коммерческой организацией в отношении каждого, кто к ней обратится. К примеру, если энергоснабжающая организация заключает договор энергоснабжения с абонентом, такой договор безусловно является публичным.

Однако если та же коммерческая организация выступает продавцом в договоре купли-продажи своего имущества, такой договор, естественно, не относится к категории публичных.

Основной вопрос в определении гражданско-правового договора как публичного заключается в выяснении правовых последствий такой квалификации.

Из анализа текста ст. 426 ГК, а также иных норм материального и процессуального законодательства можно сделать вывод о наличии четырех видов последствий для коммерческой организации, являющейся субъектом публичного договора. К их числу относятся следующие:

1) для такой коммерческой организации исключается действие принципа свободы договора: она не вправе по своему усмотрению ни выбирать партнера, ни решать вопрос о заключении договора. Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается. В противном случае поведение коммерческой организации будет рассматриваться как необоснованное уклонение от заключения договора со всем комплексом вытекающих из этого факта негативных последствий;

2) коммерческая организация, являющаяся субъектом публичного договора, не вправе оказывать предпочтение кому-либо из обратившихся к ней в отношении заключения договора потребителей. Исключения из этого правила могут быть предусмотрены лишь законами и иными правовыми актами (к примеру, сегодня такого рода исключения имеются в законодательстве применительно к ветеранам войны, инвалидам и некоторым другим категориям потребителей);

3) условия публичного договора (в том числе о цене на товары, работы, услуги) должны устанавливаться одинаковыми для всех потребителей, кроме тех случаев, когда законами и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей;

4) в отличие от обычных гражданско-правовых договоров, споры по условиям которых могут быть переданы сторонами на рассмотрение суда лишь при наличии согласия обеих сторон, споры, связанные с заключением публичных договоров, а также разногласия сторон по отдельным условиям таких договоров должны разрешаться в судебном порядке независимо от того, имеется ли согласие на то обеих сторон.

В случае необоснованного уклонения коммерческой организации от заключения публичного договора, такой договор может быть заключен в принудительном порядке по решению суда. Более того, потребитель вправе потребовать и взыскания убытков, вызванных уклонением от заключения договора.

И наконец, еще одна особенность публичного договора, которая относится к специфике его правового регулирования, но также свидетельствует об ограничении действия принципа свободы договора в отношении данного договора. Согласно п. 4 ст. 426 ГК в случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации предоставлено право издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров ( типовые договоры, положения и т. п.). Таким образом, законодатель априори исходит из того, что императивные правовые нормы,

определяющие условия публичного договора, могут быть установлены не только федеральным законом, как это имеет место в большинстве случаев, но и постановлениями правительства.

Данное положение в полной мере учитывает специфику отношений, опосредуемых публичными договорами: как правило, это отношения определенных коммерческих организаций с массовым потребителем. Именно необходимость обеспечения защиты прав и законных интересов потребителей требует оперативного и гибкого регулирования условий публичных договоров.

Один из способов формулирования сторонами условий договора, значительно облегчающих его оформление, заключается в отсылке к условиям различных примерных договоров (ст. 427 ГК). Для этого достаточно, чтобы примерные условия договоров были разработаны применительно к конкретным видам договоров (например, договор купли-продажи нежилых помещений, договор строительного подряда, договор поставки металлопродукции и т. п.), а главное, чтобы эти примерные условия были опубликованы в печати, то есть были бы общеизвестны и определены.

В этом плане, как показывает опыт других стран, особого внимания заслуживают примерные условия договоров, разрабатываемых различными ассоциациями (союзами) товаропроизводителей либо потребителей. В таких примерных условиях отражается специфика соответствующих товаров, работ и услуг, предусматриваются конкретные правовые средства, направленные на реализацию интересов производителей и потребителей, обеспечение защиты их прав.

К сожалению, в России практика разработки таких профессиональных текстов примерных договоров не получила широкого распространения.

Вместе с тем в прежние годы (до конца 80-х годов) существовали многочисленные примерные и типовые условия договоров на поставку отдельных видов продукции и товаров, капитальное строительство, перевозку грузов, которые являлись, как правило, приложениями к особым условиям поставки продукции и товаров, правилам о договорах подряда на капитальное строительство и перевозки конкретных видов грузов. До настоящего времени в договорах, заключаемых коммерческими организациями, нередко можно встретить ссылки на такие примерные и типовые условия договоров, в том числе и на утратившие силу.

В определенном смысле вторую жизнь многим подобным условиям договоров, которые не могут рассматриваться сегодня в качестве примерных в контексте п. 1 ст. 427 ГК, может дать норма п. 2 названной статьи, согласно которой в случаях, когда в договоре не содержится отсылка к примерным условиям, такие примерные условия могут применяться к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота. Но для этого они должны отвечать определенным требованиям: представлять собой правила, которые являются сложившимися и широко применяемыми в какой-либо области предпринимательской деятельности, и по сути своей не противоречить действующему законодательству.



## Договор присоединения

Так же как и публичный договор, отдельным типом гражданско-правового договора является договор присоединения. Это понятие объединяет в единый тип те договоры, которые были заключены путем присоединения одной из сторон к условиям договора, определенным другой стороной в формулярах или иных стандартных формах.

Таким образом, критерием выделения из всех гражданско-правовых договоров договора присоединения является не существо возникших из него обязательств, как это имеет место при дифференциации договорных обязательств на отдельные виды договоров, и не характер деятельности одной из сторон (публичный договор), а **способ заключения договора**. Следовательно, характерные черты такого договора определяются в преобладающей степени юридико-техническими факторами и могут быть обнаружены в области техники договорной работы.

Две характерные особенности присущи всякому договору, который может быть квалифицирован как договор присоединения:

во-первых, условия договора присоединения должны быть определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах. Следует иметь в виду, что к числу таких стандартных форм и формуляров не могут быть отнесены растиражированные образцы текстов договоров, которые используются многими организациями. В этих случаях вторая сторона вправе заявить о разногласиях по отдельным пунктам или по всему тексту договора в целом и в конечном итоге условия договора будут определяться в обычном порядке, то есть по соглашению сторон;

во-вторых, условия договора, определенные в соответствующем формуляре или содержащиеся в стандартной форме, могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к этим условиям. Это требование исключает возможность для сторон в договоре присоединения формулировать условия, отличные от выраженных в стандартной форме или формуляре, по их соглашению, а для присоединившейся стороны — также и саму возможность заявлять при заключении договора о разногласиях по его отдельным условиям.

Таким образом, дело стороны, присоединяющейся к предложенному договору, — присоединиться к договору в целом (или не присоединиться к нему). Это ограничивает ее права, но значительно облегчает процесс заключения договора и оформления договорных отношений.

Случаи и порядок разработки формуляров и стандартных форм договоров в ГК не установлены, не предусмотрены также какие-либо требования к организациям, разрабатывающим договоры присоединения.

Вместе с тем определение договора присоединения, данное в ГК (п. 1 ст. 428), не допускает расширительного толкования. Случаи, когда условия договора не могут быть приняты присоединяющейся стороной "не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом", предполагают либо жесткое законодательное регулирование соответствующих договоров, когда условия, содержащиеся в формулярах или стандартных формах, непосредственно вытекают из императивных норм (например, железнодорожная или товарно-транспортная накладная, коносамент), либо рассчитаны на отношения с массовым потребителем (гостиничное обслужива-

ние, услуги связи и т. п.). В сфере предпринимательства договоры присоединения могут получить широкое распространение в отношениях с участием банков, энергоснабжающих организаций и др.

Юридические последствия определения договора как договора присоединения заключаются в наделении присоединившейся стороны правом требовать расторжения или изменения договора по особым основаниям, которые не признаются таковыми в отношении иных гражданско-правовых договоров (ст. 450 ГК).

Особые основания расторжения или изменения договора присоединения по требованию присоединившейся стороны заключаются в том, что присоединившаяся сторона вправе потребовать изменения или расторжения договора, если он лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо 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. Это обеспечивает дополнительную защиту прав присоединившейся стороны, которая была лишена возможности участвовать в определении условий договора.

Обстоятельства, которые служат основанием для расторжения или изменения договора присоединения, не связаны с незаконностью договора или его отдельных условий — они скорее являются следствием формулирования этих условий в одностороннем порядке, в силу чего увеличивается вероятность включения в договор присоединения условий, устанавливающих односторонние преимущества и льготы в отношении стороны, разрабатывающей условия договора, и, напротив, чрезмерно обременительных условий для присоединившейся стороны.

Коммерческие организации и иные лица, присоединяющиеся к условиям договора в связи с осуществлением предпринимательской деятельности, не наделены в полной мере объемами правомочий присоединившейся стороны на расторжение или изменение договора. В отличие от рядовых потребителей соответствующие требования лиц, профессионально занимающихся предпринимательской деятельностью, могут быть судом отклонены, если будет доказано, что они знали или должны были знать, на каких условиях заключается договор присоединения.

Заслуживают внимания содержащиеся в Кодексе нормы о предварительном договоре. **Предварительный договор** (ст. 429) не является новым институтом гражданского права. Соответствующие нормы о предварительном договоре были предусмотрены Основами (ст. 60). В отличие от Основ нормы, содержащиеся в ГК, более детально и подробно регулируют форму и содержание предварительного договора, определяют последствия для сторон в случае нарушения его условий.

Форма предварительного договора должна соответствовать требованиям, предъявляемым к основному договору. Если же такие требования законами или иными правовыми актами не установлены, предварительный договор подлежит заключению в простой письменной форме. Несоблюдение формы предварительного договора влечет его недействительность, причем такой предварительный договор рассматривается как ничтожная сделка. Это означает, что при несоблюдении правил о форме договора каждая из сторон,

а также любое заинтересованное лицо вправе предъявить требование о последствиях ничтожной сделки. Такие последствия могут быть применены судом и по его инициативе (п. 2 ст. 166 ГК).

Таким образом, требования, предъявляемые к форме предварительного договора, и последствия их несоблюдения являются более жесткими, чем общие требования к форме сделок (п. 1 ст. 162 ГК).

Содержание предварительного договора представляет собой обязательство сторон по заключению в будущем соответствующего договора о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основного договора). Основной договор должен быть заключен на условиях, предусмотренных предварительным договором.

Существенные условия предварительного договора могут быть разделены на два вида: условия, имеющие отношение непосредственно к предварительному договору (срок заключения основного договора), а также условия, позволяющие установить предмет и иные существенные условия основного договора.

Срок заключения сторонами основного договора должен быть указан в предварительном договоре. Однако если такой срок сторонами не определен, будет действовать презумпция, согласно которой основной договор подлежит заключению в течение одного года с момента заключения предварительного договора (п. 4 ст. 429 ГК).

Во всех случаях срок заключения основного договора остается существенным условием предварительного договора: либо этот срок устанавливается сторонами, либо он признается равным одному году с момента заключения предварительного договора.

Юридические последствия истечения срока, предусмотренного предварительным договором для заключения основного договора (а при его отсутствии — срока в один год), состоят в том, что, если основной договор в течение этого срока не будет заключен или хотя бы одна из сторон не направит другой стороне оферту, обязательства, возникшие из предварительного договора, считаются прекращенными.

Необоснованное уклонение одной из сторон, заключившей предварительный договор, от заключения основного договора может повлечь для нее по требованию другой стороны решение суда о понуждении заключить договор. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна также возместить другой стороне причиненные этим убытки (п. 4 ст. 445 ГК).

Не является новым для российского гражданского права также и **договор в пользу третьего лица** (ст. 430), который представляет собой особую конструкцию договорного обязательства. Ранее нормы о договоре в пользу третьего лица содержались как в ГК 1964 года (ст. 167), так и в Основах 1991 года (ст. 61). Конструкция договора в пользу третьего лица нашла широкое практическое применение в отношениях по страхованию (особенно по страхованию ответственности заемщика за невозврат кредита), перевозке грузов и некоторых других.

По сравнению с ранее действовавшим законодательством Кодекс не только уточняет определение договора в пользу третьего лица, но и устанавливает отдельные новые правила его регулирования.

Два характерных признака присущи всякому договору в пользу третьего лица:

во-первых, в таком договоре должно быть предусмотрено, что должник обязан исполнить свое обязательство не кредитору, а третьему лицу (указанному либо не указанному в договоре);

во-вторых, третье лицо, в пользу которого должно быть произведено исполнение, наделяется самостоятельным правом требования в отношении должника по договорному обязательству.

За кредитором сохраняется право требовать от должника исполнения обязательства, но это право может быть реализовано кредитором только в том случае, когда третье лицо, в пользу которого обусловлено исполнение договорного обязательства, откажется от своего права требования к должнику. Данное положение означает, что право требования третьего лица, в пользу которого заключен договор, имеет преимущество перед правом требования, принадлежащим кредитору в договорном обязательстве.

Новое положение в правовом регулировании договора в пользу третьего лица заключается в том, что с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору сторонам в договорном обязательстве — должнику и кредитору — запрещается изменять или расторгать договор без согласия третьего лица. Данное правило носит диспозитивный характер: иное может быть предусмотрено законом, иным правовым актом или договором.

Эта новелла позволит обеспечить защиту прав третьих лиц, в пользу которых заключен договор, и избежать ситуаций, нередко имевших место ранее, когда, например, страховые организации и страхователи (заемщики) путем расторжения договоров страхования ответственности за невозврат кредита лишали банки, выдавшие кредит, возможности обращаться к страховым организациям с требованием о выплате суммы страхового возмещения. Теперь в подобных ситуациях банк может заявить требование о восстановлении нарушенного права путем признания такого соглашения сторон договора недействительным.

Требование исполнить обязательство третьего лица к должнику по своему содержанию аналогично требованию кредитора в этом обязательстве. Поэтому предусмотрено право должника выдвигать против требования третьего лица те возражения, которые он мог бы выдвинуть против кредитора.

Наличие у третьего лица самостоятельного права требования исполнения обязательства от должника позволяет отграничить договор в пользу третьего лица от обычных договоров, предусматривающих исполнение обязательств третьему лицу. В этом случае третье лицо является лишь управомоченным принять исполнение обязательства от должника (см., например, ст. 312 ГК). Причем обязательство считается исполненным самому кредитору. Именно кредитору (а не третьему лицу) принадлежит право требовать от должника исполнения обязательства. Подобные взаимоотношения нередко возникают при исполнении договоров купли-продажи или поставки товаров, когда отгрузка товаров в соответствии с договором производится не покупателю, а в адрес получателей, указанных покупателем.

Для судебной практики будут иметь существенное значение нормы о **толковании договора** (ст. 431 ГК). Ранее нормы о толковании договора со-

держались в Основах (ст. 59), а положения, включенные в ГК, соответствуют ранее действовавшим положениям, за исключением отдельных редакционных уточнений.

Адресованы нормы о толковании договора прежде всего суду. Необходимость правильного толкования условий договора возникает зачастую при разрешении судом споров, связанных с неисполнением или ненадлежащим исполнением договорных обязательств, а также применением ответственности.

Существо правил толкования условий договора судом заключается в установлении двух способов толкования условий договора и определении порядка (очередности) их применения.

Первый способ толкования — выяснение буквального значения содержащихся в договоре слов и выражений. В этих целях производится сравнительный анализ, сопоставление спорного условия договора с другими условиями, а также смыслом договора в целом.

Второй способ толкования — выяснение действительной общей воли сторон с учетом цели договора. Достижение этой цели возможно за рамками текста договора. Помимо договора анализу подвергаются и другие документы, связанные с заключением и исполнением договора, к примеру переписка по этим вопросам, материалы, свидетельствующие о фактических взаимоотношениях сторон. Большое значение при таком толковании договора имеют обычаи делового оборота.

Однако суд вправе использовать второй способ толкования условий договора лишь в том случае, если применение первого способа толкования (выяснение буквального значения договора) не позволило определить содержание условий договора.

Таким образом, законодатель отдает предпочтение первому способу толкования договора, то есть выяснению буквального значения его условий, и тем самым сужает возможности для суда руководствоваться при принятии решений установленной судом действительной общей волей сторон.

С другой стороны, такой подход повышает значение текста договора (а не идеальной воли сторон) в регулировании гражданско-правовых обязательств и ориентирует предпринимателей на необходимость тщательной отработки всех условий заключаемых договоров.

## **ГЛАВА 28. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА (ст. 432—449)**

Все основные положения, посвященные вопросу заключения договоров, сосредоточены в главе 28 Гражданского кодекса.

Договор считается заключенным при соблюдении двух необходимых условий:

— сторонами должно быть достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора;

— достигнутое сторонами соглашение по своей форме должно соответствовать требованиям, предъявляемым к такого рода договорам (ст. 432).

Названные условия, при которых договор считается заключенным, являлись обязательными и по ранее действовавшему законодательству (ст. 58 Основ 1991 года, ст. 160 ГК 1964 года).

К числу **существенных** относятся следующие условия договора: о предмете Договора (например, количество и наименование товаров, подлежащих передаче покупателю по договору купли-продажи); условия, в отношении которых имеются специальные указания в законах или иных правовых актах о том, что они являются существенными либо необходимыми для договоров данного вида; условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Необходимо отметить, что по сравнению с ранее действовавшим законодательством утрачен один из источников определения существенных условий договора — характер самого договора. Наряду с существенными условиями договора, которые были признаны таковыми по закону, традиционно выделялись в качестве самостоятельных существенные условия договора, которые хотя и не признаны таковыми по закону, но необходимы для договоров данного вида.

В результате неудачной редакторской правки, произведенной в п. 1 ст. 432, к существенным относятся только те условия, которые названы в законе или ином правовом акте либо как существенные, либо как необходимые для договоров данного вида.

К существенным условиям относятся далеко не все условия договора, по которым при его заключении возникают разногласия сторон. Для этого требуется, чтобы в отношении соответствующего условия одной из сторон было прямо заявлено о необходимости достижения соглашения под угрозой отказа от заключения договора. На практике нередко случается так, что стороны при заключении договора не урегулировали разногласия, например, о размере договорной неустойки за неисполнение обязательств, однако затем выполняли условия договора. И только при возникновении спора в связи с применением ответственности одна из сторон может заявить о том, что договор следует считать незаключенным, так как в свое время не было достигнуто соглашение по условию договора о размере неустойки. В этом случае договор следует признать заключенным (но без условия о размере неустойки), имея в виду, что ни одной из сторон при заключении договора не было сделано заявление о необходимости достижения соглашения по спорному условию договора.

Порядок заключения договора состоит в том, что одна из сторон направляет другой свое предложение о заключении договора (оферту), а другая сторона, получив оферту, принимает предложение заключить договор.

Обращают на себя внимание нормы, посвященные моменту заключения договора, содержащиеся в ГК.

**Момент заключения** договора имеет важное значение, поскольку именно с ним законодатель связывает вступление договора в силу, то есть обязательность для сторон условий заключенного договора (п. 1 ст. 425).

Процесс заключения договора состоит из трех этапов: направление одной стороной оферты; рассмотрение другой стороной оферты и ее акцепт; получение акцепта стороной, направившей оферту.

Для определения момента заключения договора имеет значение дата получения стороной, направившей оферту, ее акцепта.

Имеются два исключения из общего правила, согласно которому договор считается заключенным в момент получения стороной, направившей оферту, ее акцепта:

1. Случаи, когда стороны оформляют свои отношения реальным договором, то есть когда для заключения договора требуется не только направление оферты и получение акцепта, но и передача имущества. В подобных ситуациях моментом заключения договора признается дата передачи имущества. При этом следует учитывать, что передачей имущества является не только его вручение соответствующему лицу, но также и сдача транспортной организации либо организации связи для доставки адресату. К передаче вещи приравнивается передача коносамента или иного товарораспорядительного документа (ст. 224). Все эти обстоятельства должны приниматься во внимание при определении момента заключения договора.

2. Случаи, когда заключается договор, требующий государственной регистрации, к примеру, если предметом договора является земля или иное недвижимое имущество (ст. 164). Такой договор считается заключенным с момента его государственной регистрации, если иное не установлено законом. Однако если одна из сторон уклоняется от государственной регистрации договора, суд вправе по требованию другой вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется по решению суда (п. 3 ст. 165). В подобных ситуациях и момент заключения договора также должен определяться в соответствии с решением суда.

Значительный интерес вызывают правила в отношении **формы договора** (ст. 434).

Требования, предъявляемые к форме договора, аналогичны тем, которые приняты в отношении сделок. Исключение составляют случаи, когда непосредственно в законе установлена определенная форма для конкретного вида договоров.

Поэтому, например, договоры, заключаемые между юридическими лицами, а также между ними, с одной стороны, и гражданами — с другой, должны совершаться в простой письменной форме (п. 1 ст. 161), а в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, договоры должны быть нотариально удостоверены (п. 2 ст. 163).

Форма договора может быть определена по соглашению сторон. Причем в этом случае стороны не связаны тем обстоятельством, что законом не требуется соответствующая форма для заключения договора. Если сторонами достигнуто соглашение об определенной форме договора, этот договор будет считаться заключенным лишь после совершения на тексте договора удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие (ст. 163).

Правила о заключении договора в простой письменной форме несколько отличаются от тех, которые предусмотрены в отношении сделок, совершаемых в письменной форме. Такие сделки должны быть совершены путем составления документа, выражающего содержание сделки и подписанного лицами, совершающими сделку, или уполномоченными ими лицами (п. 1 ст. 160).

В отношении договора в письменной форме помимо составления одного документа, подписываемого сторонами, для его заключения может быть использован и такой способ, как обмен документами с помощью почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи. Независимо от того, какой вид связи используется, главное, чтобы при этом

можно было достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

В связи с этим важно отметить также, что стороны вправе использовать факсимильное воспроизведение подписи с помощью средств механического или иного копирования, а также электронно-цифровую подпись (п. 2 ст. 160).

Всякий договор заключается посредством направления оферты одной из сторон и ее акцепта другой стороной.

Под **офертой** понимается предложение заключить договор (ст. 435 ГК). Такое предложение должно отвечать следующим обязательным требованиям: во-первых, оно должно быть адресовано конкретному лицу (лицам); во-вторых, быть достаточно определенным: в-третьих, должно выражать намерение сделавшего его лица заключить договор с адресатом, которым будет принято предложение; в-четвертых, оно должно содержать указание на существенные условия, на которых предлагается заключить договор.

По форме оферта может быть самой различной: письмо, телеграмма, факс и т. д. Офертой может служить и разработанный стороной, предлагающей заключить договор, проект такого договора.

Направление оферты связывает лицо, ее пославшее. Связанность фактом направления оферты означает, что лицо, сделавшее предложение заключить договор, в случае безоговорочного акцепта этого предложения его адресатом автоматически становится стороной в договорном обязательстве. Такое особое состояние связанности своим собственным предложением наступает для лица, направившего оферту, с момента ее получения адресатом. С этого момента указанное лицо должно соизмерять свои действия с возможными юридическими последствиями, которые могут быть вызваны акцептом оферты.

Например, лицо, направившее определенному адресату предложение о заключении договора купли-продажи имеющегося у него товара, не лишено возможности направить такое же предложение и другим потенциальным покупателям. Но в результате в случае акцепта оферты сразу несколькими покупателями может возникнуть ситуация, когда один и тот же товар явится предметом различных договоров купли-продажи. Причем покупатели по всем таким договорам приобретут право требовать от продавца передачи товара, а в случае неисполнения этой обязанности — и возмещения причиненных убытков (ст. 398).

Оферта может считаться не полученной лишь в том случае, если ее опередит или будет получено одновременно с ней извещение о ее отзыве.

Оферте (направленной и полученной адресатом) присуще еще одно важное свойство — безотзывность.

Принцип безотзывности оферты, то есть невозможности для лица отзывать свое предложение о заключении договора в период с момента получения адресатом и до истечения установленного срока для ее акцепта, сформулирован в виде презумпции (ст. 436). Право лица, направившего оферту, отозвать ее (отказаться от предложения) может быть предусмотрено самой офертой. Возможность отказа от сделанного предложения может также вытекать из существа самого предложения или из обстановки, в которой оно было сделано.



Вместе с тем далеко не всякое предложение вступить в договорные отношения может быть признано офертой. В некоторых случаях такого рода предложения могут считаться лишь приглашением делать оферту.

Так, рекламу и иные подобные предложения товаров, работ и услуг необходимо отличать от предложения заключить договор (оферты). Отличие состоит в том, что реклама адресована неопределенному кругу лиц и, как правило, не бывает достаточно определенной для заключения договора. Цель рекламы — показать свойства товаров, выгодно отличающие их от аналогичных. Однако она не преследует цели сообщения потенциальному контрагенту существенных условий будущего договора.

Поэтому в п. 1 ст. 437 ГК реклама и подобные предложения товаров, работ и услуг квалифицируются лишь как приглашение лицам, ознакомившимся с информацией, содержащейся в рекламе, самим обратиться к рекламодателю с просьбой о продаже товара, выполнении работ, оказании услуг и с предложением о заключении соответствующего договора (приглашение делать оферты).

**Публичной офертой** признается лишь такое предложение неопределенному кругу лиц, которое включает в себя существенные условия будущего договора, а главное — в котором явно выражена воля лица, делающего предложение, заключить договор с каждым, кто к нему обратится.

В практической деятельности многих коммерческих организаций, предложения которых могут расцениваться как публичная оферта, лицам, обращающимся к ним, нередко предлагается также совершить определенные конклюдентные действия. Например, издательство, предлагая свои книги широкому кругу читателей, сообщает также свои платежные реквизиты и выдвигает в качестве условия получения соответствующих книг предоставление копии платежного поручения, свидетельствующего о перечислении платы за книги в пределах установленных издательством цен.

Юридические последствия признания предложения публичной офертой заключаются в том, что лицо, совершившее необходимые действия в целях акцепта оферты (например, приславшее заявку на соответствующие товары), вправе требовать от лица, сделавшего такое предложение, исполнения договорных обязательств.

В оферте выражена воля лишь одной стороны, а, как известно, договор заключается по волеизъявлению обеих сторон. Поэтому решающее значение в оформлении договорных отношений имеет ответ лица, получившего оферту, о согласии заключить договор.

**Акцепт**, то есть ответ лица, которому была направлена оферта, о принятии ее условий, должен быть полным и безоговорочным (ст. 438 ГК).

Акцепт может быть выражен не только в форме письменного ответа (включая сообщение по факсу, с помощью телеграфа и других средств связи). В случае, если предложение заключить договор было выражено в форме публичной оферты, к примеру путем помещения товара на прилавке или в витрине магазина либо в торговый автомат, акцептом могут быть фактические действия покупателя по оплате товара. В определенных ситуациях акцептом могут быть признаны и другие действия контрагента по договору (заполнение карты гостя и получение квитанции в гостинице, приобретение билета в трамвае и т. п.).

В качестве акцепта в соответствующих случаях признается и совершение действий по выполнению условий договора, указанных в оферте. Для этого требуется, чтобы такие действия были совершены в срок, установленный для акцепта. Данное правило хотя и носит диспозитивный характер, но будет иметь важное значение для правового регулирования имущественного оборота.

Ранее действовавшим законодательством акцепт путем совершения действий по выполнению предусмотренных офертой условий договора не допускался (см. ст. 58 Основ 1991 года). Это нередко ставило в тяжелое положение добросовестных участников имущественного оборота. Например, нередко встречались ситуации, когда предприятие-поставщик, получив телеграмму предприятия-покупателя с просьбой поставить определенное количество товаров и с гарантией их оплаты в кратчайший срок, производил отгрузку соответствующих товаров, однако денежные средства покупателем не перечислялись. Если такой поставщик обращался с иском в суд (арбитражный суд), он был вправе претендовать только на сумму, составляющую стоимость отгруженного товара. В то же время суд отказывал ему во взыскании с покупателя пени за просрочку платежа и убытков, вызванных несвоевременной оплатой товаров, поскольку отношения сторон квалифицировались судом как бездоговорные. Названные требования по законодательству могли быть предъявлены к контрагенту лишь за невыполнение договорных обязательств. В итоге принималось безупречное с позиции законности, но ущербное с точки зрения справедливости решение суда.

Кодекс, решая эту проблему, рассматривает действия стороны, получившей оферту, по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, выполнение работ, предоставление услуг и т. п.) в качестве акцепта оферты. Таким образом, в приведенном примере отношения сторон будут признаны договорными, а действия покупателя, задержавшего оплату товаров, — нарушением договорных обязательств со всеми вытекающими правовыми последствиями.

Молчание не признается акцептом. Это правило также сформулировано в форме презумпции: иное допускается, если возможность акцепта оферты путем молчания вытекает из закона, обычая делового оборота или из прежних деловых отношений сторон.

К примеру, если арендатор продолжает пользоваться арендованным имуществом после истечения срока договора аренды при отсутствии возражения со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок (п. 4 ст. 86 Основ). В данном случае и оферта, и акцепт по возобновленному договору совершаются в форме молчания.

Получение акцепта лицом, направившим оферту, является свидетельством того, что договор заключен. В связи с этим отзыв акцепта после его получения адресатом является, по сути, односторонним отказом от исполнения договорных обязательств, что по общему правилу не допускается (ст. 310 ГК).

Поэтому отзыв акцепта возможен лишь до того момента, когда договор будет считаться заключенным. В случаях, когда извещение об отзыве акцепта опережает сам акцепт (то есть акцепт еще не получен лицом, направившим оферту), отзыв акцепта не имеет значения.

вившим оферту) либо поступает одновременно с ним, акцепт признается не полученным (ст. 439).

Большое значение в практике заключения договоров имеет срок для акцепта, поскольку именно своевременный акцепт может признаваться свидетельством заключения договора. Правила о сроке дня акцепта сформулированы в ГК применительно к двум различным ситуациям: когда срок для акцепта указан в самой оферте и когда оферта не содержит срока для ее акцепта.

Если срок для акцепта определен в оферте, обязательным условием, при котором договор будет считаться заключенным, является получение лицом, направившим оферту, извещения о ее акцепте в срок, установленный офертой (ст. 440). Необходимо обратить внимание на то, что правовое значение придается не дате направления извещения об акцепте, а именно дате получения этого извещения адресатом. Поэтому лицо, получившее оферту и желающее заключить договор, должно позаботиться о том, чтобы извещение об акцепте было направлено заблаговременно с таким расчетом, чтобы оно поступило адресату в пределах срока, указанного в оферте.

Ранее действовавшее законодательство, регулировавшее порядок заключения договоров поставки продукции и товаров, подряда на капитальное строительство и другие договоры в сфере предпринимательства, обычно ориентировало стороны на соблюдение срока для рассмотрения проекта договора и направления другой стороне подписанного экземпляра договора. Более того, дата получения подписанного договора (то есть акцепта) не имела юридического значения.

Новый порядок заключения договоров, в том числе и в части определения срока для акцепта, должен применяться к договорам, предложения заключить которые направлены после 1 января 1995 года (см. ст. 12 Вводного закона).

Заключение договора на основании оферты, не определяющей срок для акцепта, производится с учетом того, что срок для него, помимо самой оферты, может быть установлен в законе или ином правовом акте. В этом случае договор будет считаться заключенным при условии, что получившим лицом, направившим оферту, в пределах указанного срока (ст. 441 ГК).

Если же срок для акцепта не определен ни самой офертой, ни законом или иным правовым актом, то обязательным условием, при котором договор будет считаться заключенным, является получение извещения об акцепте его оферты в течение нормально необходимого для этого времени.

Что касается продолжительности "нормально необходимого времени", то данное обстоятельство может быть выяснено только на основании многообразной судебной практики. Очевидно лишь то, что указанное "нормально необходимое время" будет определяться судом, исходя из конкретных обстоятельств каждого спора.

Немедленное заявление об акцепте как условие, обязательное для признания договора заключенным, требуется лишь в ситуации, когда оферта, не содержащая срок для ее акцепта, сделана в устной форме. Речь идет только о тех договорах, в отношении которых допускается устная форма (ст. 159).

Акцепт, полученный с опозданием, по общему правилу не влечет за собой заключение договора. Договор может считаться заключенным лишь

при условии получения лицом, направившим оферту, извещения о ее акцепте в срок, предусмотренный офертой, законом или иным правовым актом, а если такой срок не предусмотрен — в нормально необходимое время.

Данное положение в определенных случаях могло привести к негативным последствиям в отношении лица, получившего оферту и своевременно направившего извещение о ее акцепте, которое, однако, по вине органов связи доставлено адресату несвоевременно. Во избежание подобных ситуаций в Кодекс включены нормы, специально регламентирующие подобные случаи (ст. 442).

Своевременно направленное извещение об акцепте, которое получено адресатом с опозданием, в порядке исключения не считается опоздавшим, а следовательно, получение такого акцепта с опозданием не является препятствием для признания договора заключенным, кроме случаев, когда сторона, получившая извещение об акцепте ее оферты с опозданием, немедленно уведомит об этом сторону, направившую указанное извещение об акцепте.

Извещение об акцепте, полученное с опозданием, может быть признано надлежащим акцептом, свидетельствующим о заключении договора, даже в тех случаях, если не будет представлено доказательств, подтверждающих своевременность его направления. Однако для этого требуется, чтобы лицо, получившее извещение об акцепте его оферты с опозданием, немедленно сообщило другой стороне о принятии ее акцепта. При отсутствии такого сообщения опоздавший акцепт не порождает правовых последствий, а договор не может быть признан заключенным.

Для того, чтобы договор был признан заключенным, необходим полный и безоговорочный акцепт, то есть согласие лица, получившего оферту, на заключение договора на предложенных в оферте условиях.

**Акцепт на иных условиях**, то есть ответ о согласии заключить договор, но на условиях (всех или части), отличающихся от тех, которые содержались в оферте, не является ни полным, ни безоговорочным, а поэтому не может быть признан надлежащим акцептом, свидетельствующим о заключении договора (ст. 443 ГК).

Для предпринимательских отношений наиболее типична ситуация, когда сторона, получившая проект договора (оферту), составляет протокол разногласий по одному или нескольким условиям договора и возвращает подписанный экземпляр договора вместе с протоколом разногласий. В этом случае договор не считается заключенным до урегулирования сторонами разногласий по договору.

В то же время ответ о согласии заключить договор на иных условиях рассматривается в качестве новой оферты. Это означает, что лицо, направившее такой ответ, признается им связанным на весь период, пока в соответствии с законом или иными правовыми актами должна осуществляться процедура урегулирования разногласий.

**Место заключения договора** (ст. 444 ГК) обычно указывается в тексте договора. При определенных условиях место заключения договора может иметь серьезное значение. Например, по внешнеэкономической сделке место заключения договора может стать фактором, определяющим право, подлежащее применению (ст. 166 Основ).

В ряде случаев возникает необходимость определить место заключения договора, когда оно в нем не указано. В подобных ситуациях местом заключения договора признается соответственно либо место жительства гражданина, либо место нахождения юридического лица, от которых исходит предложение заключить договор (ст. 444). Как было отмечено, один из признаков действия принципа свободы договора заключается в том, что понуждение к его заключению не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК, законом или добровольно принятым обязательством.

Непосредственно в ГК, а также в иных законах предусмотрено немало случаев, когда заключение договора является обязательным для одной из сторон. В частности, такое заключение является обязательным в следующих случаях: заключение основного договора в срок, установленный предварительным договором (ст. 429 ГК); заключение публичного договора (ст. 426 ГК); заключение договора с лицом, выигравшим торги (ст. 447 ГК). Обязательным для банка, уставом которого предусмотрено осуществление соответствующих банковских операций, является заключение договора банковского счета с организацией по месту их регистрации (п. 1 ст. 109 Основ); для фондов государственного и муниципального имущества обязательным является заключение договора купли-продажи приватизированного имущества с юридическим или физическим лицом, признанным победителем соответствующего конкурса или аукциона (ст. 27 Закона о приватизации); для коммерческих организаций, обладающих монополией на производство отдельных видов продукции, обязательным является заключение государственного контракта на поставку продукции для федеральных государственных нужд, если размещение заказа не влечет за собой убытков от производства соответствующей продукции (п. 2 ст. 5 Закона Российской Федерации "О поставках продукции для федеральных государственных нужд") и в некоторых других случаях.

Вместе с тем законы, предусматривающие обязанность одной из сторон заключить договор, зачастую не содержат каких-либо норм, регулирующих порядок и сроки заключения договора, что нередко приводит к тому, что императивные нормы остаются нереализованными.

Устранить этот пробел призваны положения, содержащиеся в ст. 445 ГК.

Сфера применения положений о порядке и сроках заключения договоров, обязательных для одной из сторон, ограничена случаями, когда законом, иными правовыми актами или соглашением сторон не предусмотрены другие правила и сроки заключения договоров.

Правила о порядке и сроках заключения договоров, обязательных для одной из сторон, сформулированы в названной статье применительно к двум различным ситуациям, когда обязанная сторона выступает в роли лица, получившего предложение заключить договор, или сама направляет контрагенту предложение о его заключении. В обоих случаях действует общее правило, согласно которому правом на обращение с иском в суд о разногласиях по отдельным условиям договора, а также о понуждении к его заключению наделяется то лицо, которое вступает в договорные отношения со стороной, в отношении которой установлена обязанность заключить договор.

Получив оферту (проект договора), сторона, для которой заключение договора является обязательным, должна в 30-дневный срок рассмотреть предложенные условия договора. Рассмотрение условий договора и подготовка ответа на предложение заключить договор являются именно обязанностью, а не правом стороны, получившей оферту, как это происходит при заключении договора в обычном порядке.

По результатам рассмотрения предложенных условий договора возможны три варианта ответа:

во-первых, полный и безоговорочный акцепт (подписание договора без протокола разногласий). В этом случае договор будет считаться заключенным с момента получения лицом, предложившим заключить его, извещения об акцепте;

во-вторых, извещение об акцепте на иных условиях (направление стороне, предложившей заключить договор, подписанного экземпляра договора вместе с протоколом разногласий). В отличие от общего порядка заключения договора, когда акцепт на иных условиях рассматривается в качестве новой оферты, получение извещения об акцепте на иных условиях от стороны, обязанной заключить договор, дает право лицу, направившему оферту, передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение 30 дней со дня получения извещения об акцепте оферты на иных условиях;

в-третьих, извещение об отказе от заключения договора. Оно имеет практический смысл при наличии обстоятельств, которые рассматриваются законодательством как обоснованные причины, являющиеся основанием к отказу от заключения договора. Например, если речь идет о публичном договоре, в качестве таких обстоятельств будут расцениваться лишь доказательства отсутствия возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги или выполнить для него определенную работу (п. 3 ст. 426 ГК).

Во всяком случае своевременное извещение лица, направившего оферту, об отказе заключить договор может избавить сторону, обязанную его заключить, от возмещения убытков, вызванных необоснованным уклонением от заключения договора.

Если оферта исходит от стороны, обязанной заключить договор, и на ее предложение имеется ответ другой стороны в виде протокола разногласий к условиям договора, направленный в течение 30 дней, сторона, отправившая проект договора (обязанная заключить договор), должна рассмотреть возникшие разногласия в 30-дневный срок. По результатам рассмотрения возможны два варианта действий в отношении стороны, заявившей о своих разногласиях к предложенным условиям договора:

во-первых, принятие договора в редакции, зафиксированной в протоколе разногласий другой стороны. В этом случае договор будет считаться заключенным с момента получения этой стороной извещения о принятии соответствующих условий договора в ее редакции;

во-вторых, сообщение стороне, заявившей о разногласиях к условиям договора, об отклонении (полностью или частично) протокола разногласий. Получение извещения об отклонении протокола разногласий либо отсутствие ответа о результатах его рассмотрения по истечении 30-дневного срока дают право стороне, заявившей о разногласиях к предложенным условиям

договора, обратиться в суд с требованием о рассмотрении разногласий, возникших при заключении договора.

Уклонение от заключения договора может повлечь для стороны, в отношении которой установлена обязанность заключить договор, два вида юридических последствий: решение суда о понуждении к заключению договора, которое может быть принято по заявлению другой стороны, направившей оферту; обязанность возместить другой стороне убытки, причиненные уклонением от заключения договора, что также производится по решению суда в случае необоснованного уклонения от заключения договора.

Нарушение сроков на рассмотрение оферты другой стороны, протокола разногласий, предусмотренных в ст. 445 ГК, стороной, обязанной заключить договор, может повлечь для нее негативные последствия даже в том случае, если судом не будет признан факт необоснованного уклонения от заключения договора. На эту сторону могут быть отнесены расходы по государственной пошлине, поскольку дело в суде возникло вследствие ее неправильных действий (ст. 72 АПК).

Разногласия, возникшие при заключении договора, могут быть переданы на рассмотрение суда в двух случаях: если имеется соглашение сторон о передаче возникшего или могущего возникнуть спора на разрешение арбитражного суда либо если такая передача предусмотрена законодательством (ст. 20 АПК).

Соглашение сторон о передаче разногласий, возникших при заключении договора, на разрешение суда может быть достигнуто путем обмена письмами, телеграммами. Возможен и такой вариант, когда условие о передаче разногласий на разрешение суда включается одной из сторон в проект договора, а вторая сторона в протоколе разногласий не высказывает замечаний по соответствующему условию проекта договора. Не исключена возможность принятия судом к своему производству споров, подлежащих передаче в суд по соглашению сторон, даже если отсутствует письменное соглашение, однако контрагентом стороны, обратившейся в суд, совершен ряд действий, свидетельствующих о том, что он не возражает против рассмотрения конкретного спора в суде.

Возможные ситуации, когда законодательством предусматривается рассмотрение преддоговорных споров судом, охватываются двумя видами случаев. Во-первых, когда непосредственно в законе или ином правовом акте предусмотрена процедура урегулирования разногласий по договору, включающая в себя и передачу этих разногласий на рассмотрение суда. Такие нормы содержатся, например, в транспортных уставах и кодексах и изданных в соответствии с ними правилах перевозки грузов (договоры на эксплуатацию подъездных путей, на подачу и уборку вагонов и др.). Во-вторых, когда в соответствии с законом заключение отдельных видов договоров обязательно для одной из сторон.

Правилам, установленным ГК (ст. 446), согласно которым в случае, когда спор о разногласиях сторон, возникших при заключении договора, рассматривается судом или условия договора, по которым возникли разногласия, определяются в соответствии с решением суда, корреспондирует положение о том, что гражданские права и обязанности могут возникнуть из судебного решения, установившего их (подп. 3 части второй п. 1 ст. 8).

Существенными особенностями отличается такой способ оформления договорных отношений, как заключение договора на торгах (ст. 447—449). Путем проведения торгов может быть заключен любой договор, если только это не противоречит его существу. Например, невозможно представить заключение подобным способом издательского договора с автором определенного произведения, договора дарения либо договора о совместной деятельности и некоторых других. В то же время не существует препятствий для продажи в порядке проведения торгов какого-либо имущества, включая недвижимость, ценные бумаги, имущественные права (скажем, права аренды помещения) и т. п.

Если кто-либо решается на продажу своих вещей или имущественных прав на открытых торгах, он должен твердо следовать императивному правилу, в соответствии с которым договор должен быть заключен с лицом, выигравшим торги. Заключение такого договора — обязанность продавца, а поэтому в случае необоснованного уклонения от заключения договора победитель торгов вправе потребовать понуждения продавца к его заключению, а также возмещения убытков, вызванных уклонением от заключения договора.

В определенных случаях, предусмотренных законом, договоры о продаже имущества, в том числе имущественных прав, могут заключаться исключительно путем проведения торгов. Иллюстрацией к сказанному может служить Закон о приватизации, предусматривающий, что приватизация государственных и муниципальных предприятий, как действующих, так и активов ликвидированных, может осуществляться только способами, предусмотренными этим Законом (ст. 1): путем продажи акций акционерных обществ, созданных путем преобразования (акционирования) государственных и муниципальных предприятий; выкупа арендным предприятием арендованного государственного имущества; продажи действующего (либо активов ликвидированного) государственного предприятия по конкурсу или на аукционе. Стало быть, если отсутствуют факты акционирования государственного или муниципального предприятия либо выкупа арендованного имущества, продажа государственного или муниципального предприятия в частную собственность (то есть приватизация) может осуществляться только путем проведения открытых торгов в виде конкурса или аукциона.

Да и в тексте ГК можно найти нормы, допускающие заключение отдельных договоров исключительно путем проведения торгов (ст. 350).

Собственник вещи или обладатель имущественного права, решивший заключить договор об их отчуждении, может сам организовать торги либо обратиться к услугам специализированной организации, которая в последнем случае и выступит в качестве организатора торгов. При этом специализированная организация должна действовать на основе договора с собственником (обладателем права) и в зависимости от условий такого договора выступать от имени собственника или от своего.

Форма торгов избирается собственником реализуемой вещи (обладателем права), если иное не будет установлено законом. Однако его выбор ограничен лишь двумя возможностями: торги могут быть проведены в форме либо конкурса, либо аукциона. Разница между ними заключается в том, что на **аукционе** выигравшим признается лицо, предложившее наиболее высо-



кую цену, а по **конкурсу** — лицо, которое по заключению конкурсной комиссии предложит лучшие условия.

В свою очередь, и аукцион, и конкурс может быть открытым или закрытым. В первом случае участком аукциона или конкурса, а следовательно, и его победителем может быть любое лицо; во втором — только лица, специально приглашенные для участия в конкурсе (аукционе).

На организатора торгов возлагаются определенные обязанности как по подготовке торгов, так и их проведению. Прежде всего организатор торгов обязан обеспечить доведение до предполагаемых участников извещения об их проведении не менее чем за 30 путей до этого. Оно должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене продаваемого объекта.

Впоследствии организатор торгов, давший извещение, вправе отказаться от их проведения в срок не позднее чем за три дня до наступления объявленной даты проведения торгов в форме аукциона и не позднее чем за 30 дней до проведения конкурса. Но при этом, если предполагалось провести закрытые торги, их организатору придется возместить участникам понесенные ими убытки (реальный ущерб). Что же касается открытых торгов, то обязанность возместить их участникам понесенные убытки возникает у организатора торгов только в случае нарушения установленных сроков отказа от их проведения.

Определенные обязательные условия должны соблюдаться также участниками торгов — они обязаны внести задаток. Размер, сроки и порядок внесения задатка определяются извещением о проведении торгов. Судьба задатка, внесенного участниками торгов, регулируется специальными правилами, суть которых состоит в том, что тем лицам, которые приняли участие в торгах, но не стали их победителями задаток, должен быть возвращен. Задаток также подлежит возврату всем участникам, если торги не состоялись.

Иначе решается судьба задатка, внесенного лицом — будущим победителем торгов: соответствующая денежная сумма засчитывается в счет исполнения его обязательств по оплате приобретенной вещи или имущественного права.

Результаты торгов удостоверяются протоколом, который подписывается организатором торгов и их победителем и имеет силу договора. Если же какая-либо из названных сторон будет уклоняться от подписания договора, возникают определенные неблагоприятные последствия. Победитель торгов утрачивает внесенный им задаток, а на организатора торгов возлагается обязанность вернуть лицу, выигравшему торги, внесенный им задаток в двойном размере, а также возместить ему убытки в части, превышающей сумму задатка.

В случаях, когда предметом торгов является право на заключение договора (например, договора аренды помещения), соответствующий договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней после завершения торгов и оформления протокола, если иной срок не был указан в извещении о проведении торгов. Уклонение одной из сторон от оформления договорных отношений дает право другой стороне обратиться в суд с требова-

ниями как о понуждении к заключению договора, так и о возмещении убытков, вызванных уклонением от его заключения.

Торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными, что влечет за собой недействительность и договора, заключенного по их результатам.

Аукцион или конкурс, в которых принял участие только один участник, признаются несостоявшимися.

## ГЛАВА 29.

### ИЗМЕНЕНИЕ И РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА (ст. 450—453)

Как уже отмечалось, включение в Гражданский кодекс раздела III (гл. 27—29), содержащего общие положения о договоре, преследовало цель обеспечить стабильное и четкое регулирование договорных отношений в сфере имущественного оборота. Не менее важной задачей является стимулирование стабильности самих договорных отношений, которая может быть достигнута путем целенаправленных мер по формированию постоянных или долговременных связей участников рынка. Преимущество подобных договорных отношений представляется бесспорным, если, например, речь идет о взаимоотношениях между потребителем, использующим в своем производстве комплектующие изделия или сырье, и их производителем.

Ранее в советский период развития экономики широко использовались институты долгосрочных договоров и сложившихся хозяйственных связей, которые, правда, зачастую строились на основе вмешательства государства в лице его органов. Вместе с тем опыт формирования длительных хозяйственных связей несет в себе и много полезных свойств, главное из которых заключается в том, что при таком подходе обеспечивается постоянное развитие производства под нужды конкретного потребителя (заказчика) производимой продукции и товаров. Кроме того, между контрагентами складываются нормальные деловые отношения, построенные на сотрудничестве и взаимопомощи. К примеру, появляется возможность "выручать" друг друга путем предоставления займов, кредитования товарами, прямых инвестиций в производство.

Однако, учитывая, в каких условиях развивается российская экономика в настоящее время, проблема формирования стабильных договорных отношений вряд ли может быть признана задачей сегодняшнего дня.

Вместе с тем представляется актуальной проблема обеспечения стабильности конкретного договора. Нельзя допускать, чтобы заключенный договор, который реально исполняется сторонами или хотя бы одной из них, в связи с чем уже понесены определенные затраты, вдруг по воле одной из сторон прекращал свое действие.

Данная проблема решается в Кодексе путем установления жестких правил, регулирующих изменение и расторжение гражданско-правовых договоров.

Как общее правило, установлена презумпция, в соответствии с которой основанием изменения или расторжения договора является **соглашение сторон** (ст. 451). Однако ГК, другими законами и договором может быть пре-

дусмотрено иное. К примеру, если речь идет о договоре в пользу третьего лица, будет действовать обратная презумпция: с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Как исключение из общего правила предусмотрены два случая, когда допускается изменение или расторжение договора по требованию одной из сторон по решению суда.

Во-первых, когда другой стороной нарушены условия договора и эти действия могут быть квалифицированы как **существенное нарушение**, то есть нарушение, которое влечет для контрагента такой ущерб, что он в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора. Например, к числу существенных могут быть отнесены следующие нарушения условий договоров: передача продавцом покупателю товаров ненадлежащего качества, которые не могут быть использованы по их прямому назначению (см. п. 3 ст. 77 Основ); систематическая просрочка поставщиком поставки товаров сверх предусмотренных договором сроков; систематическая или значительная задержка оплаты покупателем поставляемого товара сверх предусмотренных договором сроков (ст. 82 Основ); случаи неплатежа нанимателем жилого помещения без уважительных причин квартирной платы за шесть месяцев подряд (п. 2 ст. 90 Основ); невыполнение заемщиком предусмотренных кредитным договором обязанностей по обеспечению кредита (п. 2 ст. 114 Основ) и некоторые другие.

Во-вторых, в иных случаях, предусмотренных ГК, другими законами или договором. К примеру, основанием для изменения или расторжения договоров присоединения по требованию присоединившейся стороны может служить включение в договор условий хотя и не противоречащих закону, но являющихся явно обременительными для присоединившейся стороны (ст. 428 ГК); значительное превышение приблизительной сметы по договору подряда дает право заказчику отказаться от договора (п. 2 ст. 91 Основ). Те же последствия возникают при принятии собственником либо уполномоченным органом юридического лица решения о его реорганизации (ст. 60 ГК).

Односторонний отказ от договора возможен только в тех случаях, когда это допускается законом или соглашением сторон. Односторонний отказ от исполнения договора означает соответственно расторжение или изменение этого договора. Еще раз подчеркнем, что данное правило действует лишь в тех случаях, когда это предусмотрено законом или договором. Например, после истечения срока договора аренды он считается возобновленным на неопределенный срок и каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону не менее чем за три месяца (п. 4 ст. 86 Основ); по договору поручения доверитель вправе отменить поручение, а поверенный — отказаться от него во всякое время (ст. 115 Основ) и некоторые другие.

В Кодексе (ст. 452) содержатся нормы, устанавливающие определенный порядок изменения и расторжения договора. Правило о форме соглашения об изменении и расторжении договора заключается в том, что она (форма) должна быть идентичной той, в которой заключался договор (ст. 434). Пра-

вда, законом, иным правовым актом или договором могут быть предусмотрены иные требования к форме соглашения об изменении и расторжении договора. Иное может вытекать и из обычаев делового оборота. Например, договором, содержащим условие о предварительной оплате товаров, может быть предусмотрено, что оплата их в меньшей сумме, чем предусмотрено договором, означает отказ от части товаров, то есть изменение условия договора о количестве подлежащих передаче товаров. В этом случае, несмотря на то, что договор заключался в простой письменной форме, основанием его изменения будет считаться не письменное соглашение сторон, как того требует общее правило, а конклюдентные действия покупателя.

Обязательным условием изменения или расторжения договора по решению суда является соблюдение специальной **досудебной процедуры** урегулирования спора непосредственно между сторонами договора.

Необходимо отметить, что и до введения в действие ГК процессуальное законодательство требовало соблюдения установленного порядка доарбитражного урегулирования споров. До настоящего времени, к примеру, действует положение, согласно которому спор может быть передан на разрешение арбитражного суда лишь после принятия сторонами мер по непосредственному урегулированию спора, за исключением некоторых категорий споров, которые не имеют отношения к изменению и расторжению договоров (ст. 2 АПК).

Порядок доарбитражного урегулирования споров установлен Положением о претензионном порядке урегулирования споров, утвержденным постановлением Верховного Совета РФ от 24 июня 1992 года<sup>1</sup>. Кроме того, в арбитражно-судебной практике применяется постановление Пленума ВАС РФ № 14 от 17 сентября 1992 года "О вопросах, связанных с применением арбитражными судами Положения о претензионном порядке урегулирования споров"<sup>2</sup>. Однако ни Положение, ни постановление Пленума не предусматривали особые правила соблюдения доарбитражного урегулирования в отношении споров, связанных с изменением и расторжением договоров. Поэтому в подобных случаях применялся общий порядок предъявления и рассмотрения претензий.

Учитывая, что в самом Положении имеется норма, согласно которой указанное Положение применяется, если иное не установлено законодательством (см. ст. 2 Положения), с введением ГК оно не подлежит применению (в части порядка и сроков досудебного регулирования) к отношениям, связанным с изменением и расторжением договоров.

Существо процедуры досудебного урегулирования состоит в том, что заинтересованная сторона до обращения в суд должна направить другой стороне свое предложение изменить или расторгнуть договор. Иск в суд может быть предъявлен только при соблюдении одного из двух условий: либо получения отказа другой стороны на предложение об изменении или расторжении договора; либо неполучения ответа на соответствующее предложение в 30-дневный срок, если иной срок не предусмотрен законом, договором или не содержался в предложении изменить или расторгнуть договор.

---

<sup>1</sup> Ведомости РФ, 1992, № 30, ст. 1791.

<sup>2</sup> Вестник ВАС РФ, 1993, № 1, с. 83.

Юридические последствия нарушения установленного порядка урегулирования вопроса об изменении и расторжении договора состоят в том, что арбитражный суд, получив исковое заявление стороны об изменении или расторжении договора без необходимых доказательств обращения к другой стороне с соответствующим предложением в досудебном порядке, будет обязан возвратить исковое заявление без рассмотрения (ст. 86 АПК).

Изменение и расторжение договора влечет определенные последствия для составляющих его содержание прав и обязанностей сторон.

Судьба обязательства, возникшего из договора, зависит от того, имело ли место расторжение или изменение договора.

В случае расторжения договора обязательства, из него возникшие, прекращаются (п. 2 ст. 453). Данное положение представляет собой особое основание прекращения обязательств и корреспондирует норме, устанавливающей, что обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным ГК, другими законами, иными правовыми актами или договором. Возможность установления в законодательстве особых, помимо традиционных (надлежащее исполнение, невозможность исполнения, зачет встречного однородного требования), оснований прекращения обязательств допускалась и ранее действовавшим законодательством (п. 4 ст. 73 Основ).

Если же речь идет об изменении договора, то обязательства сторон сохраняются в измененном виде (п. 1 ст. 453 ГК). "Сохранение обязательств в измененном виде" может означать как их изменение, так и частичное прекращение обязательств, возникших из измененного впоследствии договора. Например, в случаях, когда поставщик и покупатель достигают соглашения по вопросу об уменьшении объема поставки, это означает, что изменение договора привело к частичному прекращению обязательств.

Момент, с которого обязательства считаются измененными или прекращенными, определяется по-разному в зависимости от того, как осуществлено изменение или расторжение договора: **по соглашению сторон** или по решению суда.

В первом случае возникшие из договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или расторжении договора. В свою очередь, этот момент должен определяться по правилам, установленным в отношении момента заключения договора (ст. 433). Данное положение носит диспозитивный характер: из соглашения сторон или характера изменения договора может вытекать иное. Например, в самом соглашении сторон о расторжении договора может быть указана дата, с которой обязательства сторон признаются прекращенными. Стороны могут достичь соглашения об изменении договора поставки в отношении последующих или предыдущих периодов поставки. Очевидно, что в данном случае обязательства не могут считаться измененными с момента заключения подобного соглашения.

Во втором случае, когда изменение или расторжение договора производится по решению суда, действует императивное правило о том, что обязательства считаются измененными или прекращенными с момента вступления решения в законную силу.

Определенность во взаимоотношениях сторон вносит норма, устанавливающая презумпцию, лишаящую права требовать возвращения того, что

было ими исполнено до изменения или расторжения договора (п. 4 ст. 453). Данная норма носит диспозитивный характер — законом или соглашением сторон судьба исполненного по обязательствам может быть решена по-иному. Например, если требование о расторжении договора предъявлено покупателем в связи с передачей силу продавцом товара ненадлежащего качества, покупатель вправе также, возвратив товар продавцу, потребовать от него возврата уплаченной за него суммы (п. 3 ст. 77 Основ).

Требование о расторжении или изменении договора может сопровождаться и предъявлением другой стороне требования о возмещении причиненных этим убытков. Однако удовлетворение судом такого требования возможно лишь в случае, когда основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение этой стороной (ответчиком) условий договора (ст. 450 ГК).

Совершенно особый случай представляет собой изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств (ст. 451). Для российского законодательства соответствующие нормы представляют собой абсолютно новые положения.

Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, может служить основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа отношений. Данная презумпция представляется чрезвычайно прочной, поскольку в реальные договоры контрагенты обычно не включают (и вряд ли будут включать в обозримом будущем) подобное условие, которое могло бы выглядеть, к примеру, следующим образом: "Если наступит обстоятельство, которое мы сейчас не предвидим, то оно не будет являться основанием для изменения или расторжения договора".

В статье 451 ГК содержится следующее определение существенного изменения обстоятельств: "Изменение обстоятельств признается существенным, 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".

Данное определение носит абстрактный характер. Конкретные явления, события, факты, которые могут признаваться существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, вряд ли возможно назвать в настоящее время. Это в состоянии сделать лишь судебная практика.

Вместе с тем в ГК имеется определенный ориентир: для того, чтобы какое-либо изменение обстоятельств, связанных с конкретным договором, было отнесено к категории существенных и тем самым достаточных для изменения или расторжения договора на основании решения суда по иску одной из сторон, требуется наличие одновременно четырех условий.

Во-первых, стороны при заключении договора исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет. Здесь имеет значение не только намерение сторон, иначе можно прийти к формуле: "стороны не хотели, чтобы такие изменения наступили".

Видимо, решающим фактором в оценке изменения обстоятельств будет ответ на вопрос, могли ли стороны разумно предвидеть такое изменение. К примеру, заключая договор в 1994 году, стороны, действующие разумно, не могли не предвидеть инфляцию при наличии в договоре условия о том, что

расчеты производятся в октябре; Однако, вероятно, необходимо признать, что при заключении договора они исходили из того, что такое событие, как обвальная курс рубля, имевший место в печально известный "черный вторник" (11 октября 1994 года) не наступит. И это было бы разумно!

Во-вторых, изменение обстоятельств должно быть вызвано причинами, которые заинтересованная сторона была не в состоянии преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота.

В-третьих, исполнение договора при наличии существенно изменившихся обстоятельств без соответствующего изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В-четвертых, из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона, то есть сторона, обратившаяся в суд с требованием об изменении или расторжении договора.

Еще раз подчеркнем, что названные четыре условия должны присутствовать одновременно и в совокупности.

По отличительным чертам и по своему характеру существенно изменившиеся обстоятельства очень напоминают непреодолимую силу. Однако имеется значительное отличие: существенные изменения обстоятельств не влекут за собой невозможность исполнения обязательств, возникших из договора, напротив, возможность его исполнения во всех случаях должна присутствовать, но его исполнение значительно нарушило бы баланс интересов сторон.

Что же касается отличия расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств от расторжения договора в обычном порядке, то оно состоит в том, что при расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств суд по требованию любой из сторон должен определить последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением этого договора. Как отмечалось ранее, при расторжении договора в обычном порядке стороны, напротив, не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон.

И еще одна интересная деталь. При наличии существенно изменившихся обстоятельств изменение договора по решению суда допускается лишь в исключительных случаях и только тогда, когда расторжение договора будет противоречить общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, который значительно превышает затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

# Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая

## Раздел I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

### Подраздел 1. ОСНОВНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

#### Глава 1. ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

##### **Статья 1. Основные начала гражданского законодательства**

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

2. Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

3. Товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации.

Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

##### **Статья 2. Отношения, регулируемые гражданским законодательством**

1. Гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.



Участниками регулируемых гражданским законодательством отношений являются граждане и юридические лица. В регулируемых гражданским законодательством отношениях могут участвовать также Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования (статья 124).

Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом.

2. Неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ.

3. К имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.

### **Статья 3. Гражданское законодательство и иные акты, содержащие нормы гражданского права**

1. В соответствии с Конституцией Российской Федерации гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации.

2. Гражданское законодательство состоит из настоящего Кодекса и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов (далее — законы), регулирующих отношения, указанные в пунктах 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса.

Нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать настоящему Кодексу.

3. Отношения, указанные в пунктах 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса, могут регулироваться также указами Президента Российской Федерации, которые не должны противоречить настоящему Кодексу и иным законам.

4. На основании и во исполнение настоящего Кодекса и иных законов, указов Президента Российской Федерации Правительство Российской Федерации вправе принимать постановления, содержащие нормы гражданского права.

5. В случае противоречия указа Президента Российской Федерации или постановления Правительства Российской Федерации настоящему Кодексу или иному закону применяется настоящий Кодекс или соответствующий закон.

6. Действие и применение норм гражданского права, содержащихся в указах Президента Российской Федерации и постановлениях Правительства

Российской Федерации (далее — иные правовые акты), определяются правилами настоящей главы.

7. Министерства и иные федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и в пределах, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами и иными правовыми актами.

#### **Статья 4. Действие гражданского законодательства во времени**

1. Акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим после введения их в действие.

Действие закона распространяется на отношения, возникшие до введения его в действие, только в случаях, когда это прямо предусмотрено законом.

2. По отношениям, возникшим до введения в действие акта гражданского законодательства, он применяется к правам и обязанностям, возникшим после введения его в действие. Отношения сторон по договору, заключенному до введения в действие акта гражданского законодательства, регулируются в соответствии со статьей 422 настоящего Кодекса.

#### **Статья 5. Обычаи делового оборота**

1. Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

2. Обычаи делового оборота, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

#### **Статья 6. Применение гражданского законодательства по аналогии**

1. В случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулиующее сходные отношения (аналогия закона).

2. При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости.

#### **Статья 7. Гражданское законодательство и нормы международного права**

1. Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются в соответствии с Конституцией Российской Федерации составной частью правовой системы Российской Федерации.

2. Международные договоры Российской Федерации применяются к отношениям, указанным в пунктах 1 и 2 статьи 2 настоящего Кодекса, непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутрисударственного акта.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

## **Глава 2. ВОЗНИКНОВЕНИЕ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ И ОБЯЗАННОСТЕЙ, ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ И ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ**

### **Статья 8. Основания возникновения гражданских прав и обязанностей**

1. Гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены законом или такими актами, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

В соответствии с этим гражданские права и обязанности возникают:

1) из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и непредусмотренных законом, но не противоречащих ему;

2) из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;

3) из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;

4) в результате приобретения имущества по основаниям, допускаемым законом;

5) в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;

6) вследствие причинения вреда другому лицу;

7) вследствие неосновательного обогащения;

8) вследствие иных действий граждан и юридических лиц;

9) вследствие событий, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

2. Права на имущество, подлежащие государственной регистрации, возникают с момента регистрации соответствующих прав на него, если иное не установлено законом.

### **Статья 9. Осуществление гражданских прав**

1. Граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права.

2. Отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом.

### **Статья 10. Пределы осуществления гражданских прав**

1. Не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке.

2. В случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи, суд, арбитражный суд или третейский суд может отказать лицу в защите принадлежащего ему права.

3. В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагаются.

### **Статья 11. Судебная защита гражданских прав**

1. Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд (далее — суд).

2. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

### **Статья 12. Способы защиты гражданских прав**

Защита гражданских прав осуществляется путем:

- признания права;

- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

- признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;

- признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

- самозащиты права;

- присуждения к исполнению обязанностей в натуре;

- возмещения убытков;

- взыскания неустойки;

- компенсации морального вреда;

- прекращения или изменения правоотношения;

- неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;

- иными способами, предусмотренными законом.

### **Статья 13. Признание недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления**

Ненормативный акт государственного органа или органа местного самоуправления, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативный акт, не соответствующие закону или иным правовым актам и нарушающие гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, могут быть признаны судом недействительными.

В случае признания судом акта недействительным нарушенное право подлежит восстановлению либо защите иными способами, предусмотренными статьей 12 настоящего Кодекса.

#### **Статья 14. Самозащита гражданских прав**

Допускается самозащита гражданских прав.

Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

#### **Статья 15. Возмещение убытков**

1. Лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере.

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

Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

#### **Статья 16. Возмещение убытков, причиненных государственными органами и органами местного самоуправления**

Убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежат возмещению Российской Федерацией, соответствующим субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием.

## **Подраздел 2. ЛИЦА**

### **Глава 3. ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА)**

#### **Статья 17. Правоспособность гражданина**

1. Способность иметь гражданские права и нести обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами.

2. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью.

#### **Статья 18. Содержание правоспособности граждан**

Граждане могут иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица само-

стоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

### **Статья 19. Имя гражданина**

1. Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая.

В случае и в порядке, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя).

2. Гражданин вправе переменить свое имя в порядке, установленном законом. Перемена гражданином имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем.

Гражданин обязан принимать необходимые меры для уведомления своих должников и кредиторов о перемене своего имени и несет риск последствий, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени.

Гражданин, переменивший имя, вправе требовать внесения за свой счет соответствующих изменений в документы, оформленные на его прежнее имя.

3. Имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния.

4. Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается.

5. Вред, причиненный гражданину в результате неправомерного использования его имени, подлежит возмещению в соответствии с настоящим Кодексом.

При искажении либо использовании имени гражданина способами или в форме, которые затрагивают его честь, достоинство или деловую репутацию, применяются правила, предусмотренные статьей 152 настоящего Кодекса.

### **Статья 20. Место жительства гражданина**

1. Местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает.

2. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей — родителей, усыновителей или опекунов.

### **Статья 21. Дееспособность гражданина**

1. Способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста.

2. В случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения восемнадцати лет, гражданин, не достигший восемнадцатилетнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак.

Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения восемнадцати лет.

При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом.

## **Статья 22. Недопустимость лишения и ограничения правоспособности и дееспособности гражданина**

1. Никто не может быть ограничен в правоспособности и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом.

2. Несоблюдение установленных законом условий и порядка ограничения дееспособности граждан или их права заниматься предпринимательской либо иной деятельностью влечет недействительность акта государственного или иного органа, устанавливающего соответствующее ограничение.

3. Полный или частичный отказ гражданина от правоспособности или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности или дееспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом.

## **Статья 23. Предпринимательская деятельность гражданина**

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

2. Глава крестьянского (фермерского) хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица (статья 257), признается предпринимателем с момента государственной регистрации крестьянского (фермерского) хозяйства.

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

4. Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без образования юридического лица с нарушением требований пункта 1 настоящей статьи, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила настоящего Кодекса об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

## **Статья 24. Имущественная ответственность гражданина**

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

Перечень имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание, устанавливается гражданским процессуальным законодательством.

## **Статья 25. Несостоятельность (банкротство) индивидуального предпринимателя**

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

2. При осуществлении процедуры признания банкротом индивидуального предпринимателя его кредиторы по обязательствам, не связанным с осуществлением им предпринимательской деятельности, также вправе предъявить свои требования. Требования указанных кредиторов, не заявленные ими в таком порядке, сохраняют силу после завершения процедуры банкротства индивидуального предпринимателя.

3. Требования кредиторов индивидуального предпринимателя в случае признания его банкротом удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание, в следующей очередности:

в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми предприниматель несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей, а также требования о взыскании алиментов;

во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе по контракту, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

в третью очередь удовлетворяются требования кредиторов, обеспеченные залогом принадлежащего индивидуальному предпринимателю имущества;

в четвертую очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

в пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом.

4. После завершения расчетов с кредиторами индивидуальный предприниматель, признанный банкротом, освобождается от исполнения оставшихся обязательств, связанных с его предпринимательской деятельностью, и иных требований, предъявленных к исполнению и учтенных при признании предпринимателя банкротом.

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

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

## **Статья 26. Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет**

1. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет совершают сделки, за исключением названных в пункте 2 настоящей ста-



ты, с письменного согласия своих законных представителей — родителей, усыновителей или попечителя.

Сделка, совершенная таким несовершеннолетним, действительна также при ее последующем письменном одобрении его родителями, усыновителями или попечителем.

2. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя:

- 1) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;
- 2) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- 3) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;
- 4) совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, предусмотренные пунктом 2 статьи 28 настоящего Кодекса.

По достижении шестнадцати лет несовершеннолетние также вправе быть членами кооперативов в соответствии с законами о кооперативах.

3. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно несут имущественную ответственность по сделкам, совершенным ими в соответствии с пунктами 1 и 2 настоящей статьи. За причиненный ими вред такие несовершеннолетние несут ответственность в соответствии с настоящим Кодексом.

4. При наличии достаточных оснований суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя, либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме в соответствии с пунктом 2 статьи 21 или со статьей 27 настоящего Кодекса.

### **Статья 27. Эмансипация**

1. Несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия — по решению суда.

2. Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда.

### **Статья 28. Дееспособность малолетних**

1. За несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет (малолетних), сделки, за исключением указанных, в пункте 2 настоящей статьи, могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны.

К сделкам законных представителей несовершеннолетнего с его имуществом применяются правила, предусмотренные пунктами 2 и 3 статьи 37 настоящего Кодекса.

2. Малолетние в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе самостоятельно совершать:

- 1) мелкие бытовые сделки;
- 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
- 3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

3. Имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по сделкам, совершенным им самостоятельно, несут его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти лица в соответствии с законом также отвечают за вред, причиненный малолетними.

### **Статья 29. Признание гражданина недееспособным**

1. Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается опека.

2. От имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун.

3. Если основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным, отпали, суд признает его дееспособным. На основании решения суда отменяется установленная над ним опека.

### **Статья 30. Ограничение дееспособности гражданина**

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

Он вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки.

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

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

### **Статья 31. Опека и попечительство**

1. Опека и попечительство устанавливаются для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан. Опека и попечительство над несовершеннолетними устанавливаются также в целях их воспитания. Соответствующие этому права и обязанности опекунов и попечителей определяются законодательством о браке и семье.

2. Опекун и попечитель выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия.

3. Опекун и попечительство над несовершеннолетними устанавливаются при отсутствии у них родителей, усыновителей, лишения судом родителей родительских прав, а также в случаях, когда такие граждане по иным причинам остались без родительского попечения, в частности, когда родители уклоняются от их воспитания либо защиты их прав и интересов.

### **Статья 32. Опекун**

1. Опекун устанавливается над малолетними, а также над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства.

2. Опекун является представителем подопечных в силу закона и совершает от их имени и в их интересах все необходимые сделки.

### **Статья 33. Попечительство**

1. Попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, а также над гражданами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами.

2. Попечители дают согласие на совершение тех сделок, которые граждане, находящиеся под попечительством, не вправе совершать самостоятельно.

Попечители оказывают подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, а также охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

### **Статья 34. Органы опеки и попечительства**

1. Органами опеки и попечительства являются органы местного самоуправления.

2. Суд обязан в течение трех дней со времени вступления в законную силу решения о признании гражданина недееспособным или об ограничении его дееспособности сообщить об этом органу опеки и попечительства по месту жительства такого гражданина для установления над ним опеки или попечительства.

3. Орган опеки и попечительства по месту жительства подопечных осуществляет надзор за деятельностью их опекунов и попечителей.

### **Статья 35. Опекун и попечитель**

1. Опекун или попечитель назначается органом опеки и попечительства по месту жительства лица, нуждающегося в опеке или попечительстве, в течение месяца с момента, когда указанным органам стало известно о необходимости установления опеки или попечительства над гражданином. При наличии заслуживающих внимания обстоятельств опекун или попечитель может быть назначен органом опеки и попечительства по месту жительства опекуна (попечителя). Если лицу, нуждающемуся в опеке или попечительстве, в течение месяца не назначен опекун или попечитель, исполнение обязанностей опекуна или попечителя временно возлагается на орган опеки и попечительства.

Назначение опекуна или попечителя может быть обжаловано в суде заинтересованными лицами.

2. Опекунами и попечителями могут назначаться только совершеннолетние дееспособные граждане. Не могут быть назначены опекунами и попечителями граждане, лишенные родительских прав.

3. Опекун или попечитель может быть назначен только с его согласия. При этом должны учитываться его нравственные и иные личные качества, способность к выполнению обязанностей опекуна или попечителя, отношения, существующие между ним и лицом, нуждающимся в опеке или попечительстве, а если это возможно — и желание подопечного.

4. Опекунами и попечителями граждан, нуждающихся в опеке или попечительстве и находящихся или помещенных в соответствующие воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения или другие аналогичные учреждения, являются эти учреждения.

### **Статья 36. Исполнение опекунами и попечителями своих обязанностей**

1. Обязанности по опеке и попечительству исполняются безвозмездно, кроме случаев, предусмотренных законом.

2. Опекуны и попечители несовершеннолетних граждан обязаны проживать совместно со своими подопечными. Раздельное проживание попечителя с подопечным, достигшим шестнадцати лет, допускается с разрешения органа опеки и попечительства при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного.

Опекуны и попечители обязаны извещать органы опеки и попечительства о перемене места жительства.

3. Опекуны и попечители обязаны заботиться о содержании своих подопечных, об обеспечении их уходом и лечением, защищать их права и интересы.

Опекуны и попечители несовершеннолетних должны заботиться об их обучении и воспитании.

4. Обязанности, указанные в пункте 3 настоящей статьи, не возлагаются на попечителей совершеннолетних граждан, ограниченных судом в дееспособности.

5. Если основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным или ограниченно дееспособным вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, отпали, опекун или попечитель обязан ходатайствовать перед судом о признании подопечного дееспособным и о снятии с него опеки или попечительства.

### **Статья 37. Распоряжение имуществом подопечного**

1. Доходы подопечного гражданина, в том числе доходы, причитающиеся подопечному от управления его имуществом, за исключением доходов, которыми подопечный вправе распоряжаться самостоятельно, расходуются опекуном или попечителем исключительно в интересах подопечного и с предварительного разрешения органа опеки и попечительства.

Без предварительного разрешения органа опеки и попечительства опекун или попечитель вправе производить необходимые для содержания подопечного расходы за счет сумм, причитающихся подопечному в качестве его дохода.

2. Опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель — давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного.

Порядок управления имуществом подопечного определяется законом.

3. Опекун, попечитель, их супруги и близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечным, за исключением передачи имущества подопечному в качестве дара или в безвозмездное пользование, а также представлять подопечного при заключении сделок, или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками.

### **Статья 38. Доверительное управление имуществом подопечного**

1. При необходимости постоянного управления недвижимым и ценным движимым имуществом подопечного орган опеки и попечительства заключает с управляющим, определенным этим органом, договор о доверительном управлении таким имуществом. В этом случае опекун или попечитель сохраняет свои полномочия в отношении того имущества подопечного, которое не передано в доверительное управление.

При осуществлении управляющим правомочий по управлению имуществом подопечного на управляющего распространяется действие правил, предусмотренных пунктами 2 и 3 статьи 37 настоящего Кодекса.

2. Доверительное управление имуществом подопечного прекращается по основаниям, предусмотренным законом для прекращения договора о доверительном управлении имуществом, а также в случаях прекращения опеки и попечительства.

### **Статья 39. Освобождение и отстранение опекунов и попечителей от исполнения ими своих обязанностей**

1. Орган опеки и попечительства освобождает опекуна или попечителя от исполнения им своих обязанностей в случаях возвращения несовершеннолетнего его родителями или его усыновления.

При помещении подопечного в соответствующее воспитательное, лечебное учреждение, учреждение социальной защиты населения или другое аналогичное учреждение, орган опеки и попечительства освобождает ранее назначенного опекуна или попечителя от исполнения им своих обязанностей, если это не противоречит интересам подопечного.

2. При наличии уважительных причин (болезнь, изменение имущественного положения, отсутствие взаимопонимания с подопечным и т. п.) опекун или попечитель может быть освобожден от исполнения им своих обязанностей по его просьбе.

3. В случаях ненадлежащего выполнения опекуном или попечителем лежащих на нем обязанностей, в том числе при использовании им опеки или попечительства в корыстных целях или при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи, орган опеки и попечительства может отстранить опекуна или попечителя от исполнения этих обязанностей и при-

нять необходимые меры для привлечения виновного гражданина к установленной законом ответственности.

#### **Статья 40. Прекращение опеки и попечительства**

1. Опека и попечительство над совершеннолетними гражданами прекращаются в случаях вынесения судом решения о признании подопечного дееспособным или отмены ограничений его дееспособности по заявлению опекуна, попечителя или органа опеки и попечительства.

2. По достижении малолетним подопечным четырнадцати лет опека над ним прекращается, а гражданин, осуществлявший обязанности опекуна, становится попечителем несовершеннолетнего без дополнительного решения об этом.

3. Попечительство над несовершеннолетним прекращается без особого решения по достижении несовершеннолетним подопечным восемнадцати лет, а также при вступлении его в брак и в других случаях приобретения им полной дееспособности до достижения совершеннолетия (пункт 2 статьи 21 и статья 27).

#### **Статья 41. Патронаж над дееспособными гражданами**

1. По просьбе совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, над ним может быть установлено попечительство в форме патронажа.

2. Попечитель (помощник) совершеннолетнего дееспособного гражданина может быть назначен органом опеки и попечительства только с согласия такого гражданина.

3. Распоряжение имуществом, принадлежащим совершеннолетнему дееспособному подопечному, осуществляется попечителем (помощником) на основании договора поручения или доверительного управления, заключенного с подопечным. Совершение бытовых и иных сделок, направленных на содержание и удовлетворение бытовых потребностей подопечного, осуществляется его попечителем (помощником) с согласия подопечного.

4. Патронаж над совершеннолетним дееспособным гражданином, установленный в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи, прекращается по требованию гражданина, находящегося под патронажем.

Попечитель (помощник) гражданина, находящегося под патронажем, освобождается от выполнения лежащих на нем обязанностей в случаях, предусмотренных статьей 39 настоящего Кодекса.

#### **Статья 42. Признание гражданина безвестно отсутствующим**

Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания.

При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц — первое января следующего года.

### **Статья 43. Последствия признания гражданина безвестно отсутствующим**

1. Имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении заключаемого с этим органом.

Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего.

2. Орган опеки и попечительства может и до истечения года со дня получения сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина назначить управляющего его имуществом.

3. Последствия признания лица безвестно отсутствующим, не предусмотренные настоящей статьёй, определяются законом.

### **Статья 44. Отмена решения о признании гражданина безвестно отсутствующим**

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. На основании решения суда отменяется управление имуществом этого гражданина.

### **Статья 45. Объявление гражданина умершим**

1. Гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, — в течение шести месяцев.

2. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

3. Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

### **Статья 46. Последствия явки гражданина, объявленного умершим**

1. В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет решение об объявлении его умершим.

2. Независимо от времени своей явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 3 статьи 302 настоящего Кодекса.

Лица, к которым имущество гражданина, объявленного умершим, перешло по возмездным сделкам, обязаны возвратить ему это имущество, если доказано, что, приобретая имущество, они знали, что гражданин, объяв-

ленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость.

### **Статья 47. Регистрация актов гражданского состояния**

1. Государственной регистрации подлежат следующие акты гражданского состояния:

- 1) рождение;
- 2) заключение брака;
- 3) расторжение брака;
- 4) усыновление (удочерение);
- 5) установление отцовства;
- 6) перемена имени;
- 7) смерть гражданина.

2. Регистрация актов гражданского состояния производится органами записи актов гражданского состояния путем внесения соответствующих записей в книги регистрации актов гражданского состояния (актовые книги) и выдачи гражданам свидетельств на основании этих записей.

3. Исправление и изменение записей актов гражданского состояния производятся органом записи актов гражданского состояния при наличии достаточных оснований и отсутствии спора между заинтересованными лицами.

При наличии спора между заинтересованными лицами либо отказе органа записи актов гражданского состояния в исправлении или изменении записи спор разрешается судом.

Аннулирование и восстановление записей актов гражданского состояния производятся органом записи актов гражданского состояния на основании решения суда.

4. Органы, осуществляющие регистрацию актов гражданского состояния, порядок регистрации этих актов, порядок изменения, восстановления и аннулирования записей актов гражданского состояния, формы актовых книг и свидетельств, а также порядок и сроки хранения актовых книг определяются законом об актах гражданского состояния.

## **Глава 4. ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА**

### **§ 1. Основные положения**

#### **Статья 48. Понятие юридического лица**

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

Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету.



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

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

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

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

### **Статья 49. Правоспособность юридического лица**

1. Юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Коммерческие организации за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

2. Юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и в порядке, предусмотренных законом. Решение об ограничении прав может быть обжаловано юридическим лицом в суд.

3. Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания (пункт 2 статьи 51) и прекращается в момент завершения его ликвидации (пункт 8 статьи 63).

Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии, возникает с момента получения такой лицензии или в указанный в ней срок и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

### **Статья 50. Коммерческие и некоммерческие организации**

1. Юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации).

2. Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

3. Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом.

Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

4. Допускается создание объединений коммерческих и (или) некоммерческих организаций в форме ассоциаций и союзов.

### **Статья 51. Государственная регистрация юридических лиц**

1. Юридическое лицо подлежит государственной регистрации в органах юстиции в порядке, определяемом законом о регистрации юридических лиц. Данные государственной регистрации, в том числе для коммерческих организаций, фирменное наименование, включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

Нарушение установленного законом порядка образования юридического лица или несоответствие его учредительных документов закону влечет отказ в государственной регистрации юридического лица. Отказ в регистрации по мотивам нецелесообразности создания юридического лица не допускается.

Отказ в государственной регистрации а также уклонение от такой регистрации могут быть обжалованы в суд.

2. Юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации.

### **Статья 52. Учредительные документы юридического лица**

1. Юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора. В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо, не являющееся коммерческой организацией, может действовать на основании общего положения об организациях данного вида.

Учредительный договор юридического лица заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками).

Юридическое лицо, созданное в соответствии с настоящим Кодексом одним учредителем, действует на основании устава, утвержденного этим учредителем.

2. В учредительных документах юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законом для юридических лиц соответствующего вида. В учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законом случаях и других коммерческих организаций должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица. Предмет и определенные цели деятельности коммерческой организации могут быть предусмотрены учредительными документами и в случаях, когда по закону это не является обязательным.

В учредительном договоре учредители обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, усло-

вия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. Договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.

3. Изменения учредительных документов приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных законом, — с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. Однако юридические лица и их учредители (участники) не вправе ссылаться на отсутствие регистрации таких изменений в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом этих изменений.

### **Статья 53. Органы юридического лица**

1. Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами.

Порядок назначения или избрания органов юридического лица определяется законом и учредительными документами.

2. В предусмотренных законом случаях юридическое лицо может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через своих участников.

3. Лицо, которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Оно обязано по требованию учредителей (участников) юридического лица, если иное не предусмотрено законом или договором, возместить убытки, причиненные им юридическому лицу.

### **Статья 54. Наименование и место нахождения юридического лица**

1. Юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а также унитарных предприятий и в предусмотренных законом случаях других коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

2. Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации, если в соответствии с законом в учредительных документах юридического лица не установлено иное.

3. Наименование и место нахождения юридического лица указываются в его учредительных документах.

4. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование.

Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования.

Лицо, неправомерно использующее чужое зарегистрированное фирменное наименование, по требованию обладателя права на фирменное наименование обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

Порядок регистрации и использования фирменных наименований определяется законом и иными правовыми актами в соответствии с настоящим Кодексом.

### **Статья 55. Представительства и филиалы**

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

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

3. Представительства и филиалы не являются юридическими лицами. Они наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных им положений.

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

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

### **Статья 56. Ответственность юридического лица**

1. Юридические лица, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом.

2. Казенное предприятие и финансируемое собственником учреждение отвечают по своим обязательствам в порядке и на условиях, предусмотренных пунктом 5 статьи 113, статьями 115 и 120 настоящего Кодекса.

3. Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом либо учредительными документами юридического лица.

Если несостоятельность (банкротство) юридического лица вызвана учредителями (участниками), собственником имущества юридического лица или другими лицами, которые имеют право давать обязательные для этого юридического лица указания либо иным образом имеют возможность определять его действия, на таких лиц в случае недостаточности имущества юридического лица может быть возложена субсидиарная ответственность по его обязательствам.

### **Статья 57. Реорганизация юридического лица**

1. Реорганизация юридического лица (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) может быть осуществлена по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами.

2. В случаях, установленных законом, реорганизация юридического лица в форме его разделения или выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц осуществляется по решению уполномоченных государственных органов или по решению суда.

Если учредители (участники) юридического лица, уполномоченный ими орган или орган юридического лица, уполномоченный на реорганизацию

его учредительными документами, не осуществляют реорганизацию юридического лица в срок, определенный в решении уполномоченного государственного органа, суд по иску указанного государственного органа назначает внешнего управляющего юридическим лицом и поручает ему осуществить реорганизацию этого юридического лица. С момента назначения внешнего управляющего к нему переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Внешний управляющий выступает от имени юридического лица в суде, составляет разделительный баланс и передает его на рассмотрение суда вместе с учредительными документами возникающих в результате реорганизации юридических лиц. Утверждение судом указанных документов является основанием для государственной регистрации вновь возникающих юридических лиц.

3. В случаях, установленных законом, реорганизация юридических лиц в форме слияния, присоединения или преобразования может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов.

4. Юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

При реорганизации юридического лица в форме присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

### **Статья 58. Правопреемство при реорганизации юридических лиц**

1. При слиянии юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом.

2. При присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

3. При разделении юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

4. При выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с разделительным балансом.

5. При преобразовании юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменении организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

### **Статья 59. Передаточный акт и разделительный баланс**

1. Передаточный акт и разделительный баланс должны содержать положения о правопреемстве по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и обязательства, оспариваемые сторонами.

2. Передаточный акт и разделительный баланс утверждаются учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшем решение

о реорганизации юридических лиц, и представляются вместе с учредительными документами для государственной регистрации вновь возникших юридических лиц или внесения изменений в учредительные документы существующих юридических лиц.

Непредставление вместе с учредительными документами соответственно передаточного акта или разделительного баланса, а также отсутствие в них положений о правопреемстве по обязательствам реорганизованного юридического лица влекут отказ в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

### **Статья 60. Гарантии прав кредиторов юридического лица при его реорганизации**

1. Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о реорганизации юридического лица, обязаны письменно уведомить об этом кредиторов реорганизуемого юридического лица.

2. Кредитор реорганизуемого юридического лица вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это юридическое лицо, и возмещение убытков.

3. Если разделительный баланс не дает возможности определить правопреемника реорганизованного юридического лица, вновь возникшие юридические лица несут солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами.

### **Статья 61. Ликвидация юридического лица**

1. Ликвидация юридического лица влечет его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

2. Юридическое лицо может быть ликвидировано:

по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано, или с признанием судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями закона или иных правовых актов, если эти нарушения носят неустранимый характер;

по решению суда в случае осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов, либо при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям, а также в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом.

3. Требование о ликвидации юридического лица по основаниям, указанным в пункте 2 настоящей статьи, может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом.

Решением суда о ликвидации юридического лица на его учредителей (участников) либо орган, уполномоченный на ликвидацию юридического лица его учредительными документами, могут быть возложены обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица.

4. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией либо действующее в форме потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда, ликвидируется также в соответствии со статьей 65 настоящего Кодекса вследствие признания его несостоятельным (банкротом).

Если стоимость имущества такого юридического лица недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, оно может быть ликвидировано только в порядке, предусмотренном статьей 65 настоящего Кодекса.

Положения о ликвидации юридических лиц вследствие несостоятельности (банкротства) не распространяются на казенные предприятия.

### **Статья 62. Обязанности лица, принявшего решение о ликвидации юридического лица**

1. Учредители (участники) юридического лица или орган, принявшие решение о ликвидации юридического лица, обязаны незамедлительно письменно сообщить об этом органу, осуществляющему государственную регистрацию юридических лиц, который вносит в единый государственный реестр юридических лиц сведения о том, что юридическое лицо находится в процессе ликвидации.

2. Учредители (участники) юридического лица или орган принявшие решение о ликвидации юридического лица, назначают по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц, ликвидационную комиссию (ликвидатора) и устанавливают в соответствии с настоящим Кодексом порядок и сроки ликвидации.

3. С момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде.

### **Статья 63. Порядок ликвидации юридического лица**

1. Ликвидационная комиссия помещает в органах печати, в которых публикуются данные о государственной регистрации юридического лица, публикацию о его ликвидации и о порядке и сроке заявления требований его кредиторами. Этот срок не может быть менее двух месяцев с момента публикации о ликвидации.

Ликвидационная комиссия принимает меры к выявлению кредиторов и получению дебиторской задолженности, а также письменно уведомляет кредиторов о ликвидации юридического лица.

2. После окончания срока для предъявления требований кредиторами ликвидационная комиссия составляет промежуточный ликвидационный баланс, который содержит сведения о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований, а также о результатах их рассмотрения.

Промежуточный ликвидационный баланс утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о ликвидации юридического лица, по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц.

3. Если имеющиеся у ликвидируемого юридического лица (кроме учреждений) денежные средства недостаточны для удовлетворения требований кредиторов, ликвидационная комиссия осуществляет продажу имущества

юридического лица с публичных торгов в порядке, установленном для исполнения судебных решений.

4. Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной статьей 64 настоящего Кодекса, в соответствии с промежуточным ликвидационным балансом, начиная со дня его утверждения, за исключением кредиторов пятой очереди, выплаты которым производятся по истечении месяца со дня утверждения промежуточного ликвидационного баланса.

5. После завершения расчетов с кредиторами ликвидационная комиссия составляет ликвидационный баланс, который утверждается учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшим решение о ликвидации юридического лица, по согласованию с органом, осуществляющим государственную регистрацию юридических лиц.

6. При недостаточности у ликвидируемого казенного предприятия имущества, а у ликвидируемого учреждения — денежных средств для удовлетворения требований кредиторов последние вправе обратиться в суд с иском об удовлетворении оставшейся части требований за счет собственника имущества этого предприятия или учреждения.

7. Оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица передается его учредителям (участникам), имеющим вещные права на это имущество или обязательственные права в отношении этого юридического лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или учредительными документами юридического лица.

8. Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо — прекратившим существование после внесения об этом записи в единый государственный реестр юридических лиц.

#### **Статья 64. Удовлетворение требований кредиторов**

1. При ликвидации юридического лица требования его кредиторов удовлетворяются в следующей очередности:

в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;

во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе по контракту, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;

в третью очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;

в четвертую очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;

в пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом.

2. Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди.

3. При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропор-



ционально суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

4. В случае отказа ликвидационной комиссии в удовлетворении требований кредитора либо уклонения от их рассмотрения кредитор вправе до утверждения ликвидационного баланса юридического лица обратиться в суд с иском к ликвидационной комиссии. По решению суда требования кредитора могут быть удовлетворены за счет оставшегося имущества ликвидируемого юридического лица.

5. Требования кредитора, заявленные после истечения срока, установленного ликвидационной комиссией для их предъявления, удовлетворяются из имущества ликвидируемого юридического лица, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов, заявленных в срок.

6. Требования кредиторов, не удовлетворенные из-за недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица, считаются погашенными. Погашенными считаются также требования кредиторов, не признанные ликвидационной комиссией, если кредитор не обращался с иском в суд, а также требования, в удовлетворении которых решением суда кредитору отказано.

### **Статья 65. Несостоятельность (банкротство) юридического лица**

1. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, за исключением казенного предприятия, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива либо благотворительного или иного фонда, по решению суда может быть признано несостоятельным (банкротом), если оно не в состоянии удовлетворить требования кредиторов.

Признание юридического лица банкротом судом влечет его ликвидацию.

2. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива либо благотворительного или иного фонда, может совместно с кредиторами принять решение об объявлении о своем банкротстве и о добровольной ликвидации.

3. Основания признания судом юридического лица банкротом либо объявления им о своем банкротстве, а также порядок ликвидации такого юридического лица устанавливаются законом о несостоятельности (банкротстве). Требования кредиторов удовлетворяются в очередности, предусмотренной пунктом 1 статьи 64 настоящего Кодекса.

## **§ 2. Хозяйственные товарищества и общества**

### **1. Общие положения**

#### **Статья 66. Основные положения о хозяйственных товариществах и обществах**

1. Хозяйственными товариществами и обществами признаются коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом. Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное

хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности.

В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, хозяйственное общество может быть создано одним лицом, которое становится его единственным участником.

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

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

## **Статья 67. Права и обязанности участников хозяйственного товарищества или общества**

1. Участники хозяйственного товарищества или общества вправе:

участвовать в управлении делами товарищества или общества, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 2 статьи 84 настоящего Кодекса и законом об акционерных обществах;

получать информацию о деятельности товарищества или общества и знакомиться с его бухгалтерскими книгами и иной документацией в установленном учредительными документами порядке;

принимать участие в распределении прибыли;

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

Участники хозяйственного товарищества или общества могут иметь и другие права, предусмотренные настоящим Кодексом, законами о хозяйственных обществах, учредительными документами товарищества или общества.

2. Участники хозяйственного товарищества или общества обязаны: вносить вклады в порядке, размерах, способами и в сроки, которые предусмотрены учредительными документами;

не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности товарищества или общества.

Участники хозяйственного товарищества или общества могут нести и другие обязанности, предусмотренные его учредительными документами.

### **Статья 68. Преобразование хозяйственных товариществ и обществ**

1. Хозяйственные товарищества и общества одного вида могут преобразовываться в хозяйственные товарищества и общества другого вида или в производственные кооперативы по решению общего собрания участников в порядке, установленном настоящим Кодексом.

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

## **2. Полное товарищество**

### **Статья 69. Основные положения о полном товариществе**

1. Полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

2. Лицо может быть участником только одного полного товарищества.

3. Фирменное наименование полного товарищества должно содержать либо имена (наименования) всех его участников и слова «полное товарищество», либо имя (наименование) одного или нескольких участников с добавлением слов «и компания» и слова «полное товарищество».

### **Статья 70. Учредительный договор полного товарищества**

1. Полное товарищество создается и действует на основании учредительного договора. Учредительный договор подписывается всеми его участниками.

2. Учредительный договор полного товарищества должен содержать помимо сведений, указанных в пункте 2 статьи 52 настоящего Кодекса, условия о размере и составе складочного капитала товарищества; о размере и порядке изменения долей каждого из участников в складочном капитале; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов; об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов.

## **Статья 71. Управление в полном товариществе**

1. Управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников. Учредительным договором товарищества могут быть предусмотрены случаи, когда решение принимается большинством голосов участников.

2. Каждый участник полного товарищества имеет один голос, если учредительным договором не предусмотрен иной порядок определения количества голосов его участников.

3. Каждый участник товарищества независимо от того, уполномочен ли он вести дела товарищества, вправе знакомиться со всей документацией по ведению дел. Отказ от этого права или его ограничение, в том числе по соглашению участников товарищества, ничтожны.

## **Статья 72. Ведение дел полного товарищества**

1. Каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным участником.

При совместном ведении дел товарищества его участниками для совершения каждой сделки требуется согласие всех участников товарищества.

Если ведение дел товарищества поручается его участниками одному или некоторым из них, остальные участники для совершения сделок от имени товарищества должны иметь доверенность от участника (участников), на которого возложено ведение дел товарищества.

В отношениях с третьими лицами товарищество не вправе ссылаться на положения учредительного договора, ограничивающие полномочия участников товарищества, за исключением случаев, когда товарищество докажет, что третье лицо в момент совершения сделки знало, или заведомо должно было знать об отсутствии у участника товарищества права действовать от имени товарищества.

2. Полномочия на ведение дел товарищества, предоставленные одному или нескольким участникам, могут быть прекращены судом по требованию одного или нескольких других участников товарищества при наличии к тому серьезных оснований, в частности вследствие грубого нарушения уполномоченным лицом (лицами) своих обязанностей или обнаружившейся неспособности его к разумному ведению дел. На основании судебного решения в учредительный договор товарищества вносятся необходимые изменения.

## **Статья 73. Обязанности участника полного товарищества**

1. Участник полного товарищества обязан участвовать в его деятельности в соответствии с условиями учредительного договора.

2. Участник полного товарищества обязан внести не менее половины своего вклада в складочный капитал товарищества к моменту его регистрации. Остальная часть должна быть внесена участником в сроки, установленные учредительным договором. При невыполнении указанной обязанности участник обязан уплатить товариществу десять процентов годовых с невнесенной части вклада и возместить причиненные убытки, если иные последствия не установлены учредительным договором.

3. Участник полного товарищества не вправе без согласия остальных участников совершать от своего имени в своих интересах или в интересах третьих лиц сделки, однородные с теми, которые составляют предмет деятельности товарищества.

При нарушении этого правила товарищество вправе по своему выбору потребовать от такого участника возмещения причиненных товариществу убытков либо передачи товариществу всей приобретенной по таким сделкам выгоды.

#### **Статья 74. Распределение прибыли и убытков полного товарищества**

1. Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников. Не допускается соглашение об устранении кого-либо из участников товарищества от участия в прибыли или в убытках.

2. Если вследствие понесенных товариществом убытков стоимость его чистых активов станет меньше размера его складочного капитала, полученная товариществом прибыль не распределяется между участниками до тех пор, пока стоимость чистых активов не превысит размер складочного капитала.

#### **Статья 75. Ответственность участников полного товарищества по его обязательствам**

1. Участники полного товарищества солидарно несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества.

2. Участник полного товарищества, не являющийся его учредителем, отвечает наравне с другими участниками по обязательствам, возникшим до его вступления в товарищество.

Участник, выбывший из товарищества, отвечает по обязательствам товарищества, возникшим до момента его выбытия, наравне с оставшимися участниками в течение двух лет со дня утверждения отчета о деятельности товарищества за год, в котором он выбыл из товарищества.

3. Соглашение участников товарищества об ограничении или устранении ответственности, предусмотренной в настоящей статье, ничтожно.

#### **Статья 76. Изменение состава участников полного товарищества**

1. В случаях выхода или смерти кого-либо из участников полного товарищества, признания одного из них, безвестно отсутствующим, недееспособным, или ограниченно дееспособным, либо несостоятельным (банкротом), открытия в отношении одного из участников реорганизационных процедур по решению суда, ликвидации участвующего в товариществе юридического лица либо обращения кредитором одного из участников взыскания на часть имущества, соответствующую его доле в складочном капитале, товарищество может продолжить свою деятельность, если это предусмотрено учредительным договором товарищества или соглашением остающихся участников.

2. Участники полного товарищества вправе требовать в судебном порядке исключения кого-либо из участников из товарищества по единогласному решению остающихся участников и при наличии к тому серьезных оснований, в частности вследствие грубого нарушения этим участником своих

обязанностей или обнаружившейся неспособности его к разумному ведению дел.

### **Статья 77. Выход участника из полного товарищества**

1. Участник полного товарищества вправе выйти из него, заявив, об отказе от участия в товариществе.

Отказ от участия в полном товариществе, учрежденном без указания срока, должен быть заявлен участником не менее чем за шесть месяцев до фактического выхода из товарищества. Досрочный отказ от участия в полном товариществе, учрежденном на определенный срок, допускается лишь по уважительной причине.

2. Соглашение между участниками товарищества об отказе от права выйти из товарищества ничтожно.

### **Статья 78. Последствия выбытия участника из полного товарищества**

1. Участнику, выбывшему из полного товарищества, выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответствующей доле этого участника в складочном капитале, если иное не предусмотрено учредительным договором. По соглашению выбывающего участника с остающимися участниками выплата стоимости имущества может быть заменена выдачей имущества в натуре.

Причитающаяся выбывающему участнику часть имущества товарищества или ее стоимость определяется по балансу, составляемому, за исключением случая, предусмотренного в статье 80 настоящего Кодекса, на момент его выбытия.

2. В случае смерти участника полного товарищества его наследник может вступить в полное товарищество лишь с согласия других участников.

Юридическое лицо, являющееся правопреемником участвовавшего в полном товариществе реорганизованного юридического лица, вправе вступить в товарищество с согласия других его участников, если иное не предусмотрено учредительным договором товарищества.

Расчеты с наследником (правопреемником), не вступившим в товарищество, производятся в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи. Наследник (правопреемник) участника полного товарищества несет ответственность по обязательствам товарищества перед третьими лицами, по которым в соответствии с пунктом 2 статьи 75 настоящего Кодекса отвечал бы выбывший участник, в пределах перешедшего к нему имущества выбывшего участника товарищества.

3. Если один из участников выбыл из товарищества, доли оставшихся участников в складочном капитале товарищества соответственно увеличиваются, если иное не предусмотрено учредительным договором или иным соглашением участников.

### **Статья 79. Передача доли участника в складочном капитале полного товарищества**

Участник полного товарищества вправе с согласия остальных его участников передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому участнику товарищества либо третьему лицу.

При передаче доли (части доли) иному лицу к нему переходят полностью или в соответствующей части права, принадлежавшие участнику, пе-

редавшему долю (часть доли). Лицо, которому передана доля (часть доли), несет ответственность по обязательствам товарищества в порядке, установленном абзацем первым пункта 2 статьи 75 настоящего Кодекса.

Передача всей доли иному лицу участником товарищества прекращает его участие в товариществе и влечет последствия, предусмотренные пунктом 2 статьи 75 настоящего Кодекса.

### **Статья 80. Обращение взыскания на долю участника в складочном капитале полного товарищества**

Обращение взыскания на долю участника в складочном капитале полного товарищества по собственным долгам участника допускается лишь при недостатке иного его имущества для покрытия долгов. Кредиторы такого участника вправе потребовать от полного товарищества выдела части имущества товарищества, соответствующей доле должника в складочном капитале, с целью обращения взыскания на это имущество. Подлежащая выделу часть имущества товарищества или его стоимость определяется по балансу, составленному на момент предъявления кредиторами требования о выделе.

Обращение взыскания на имущество, соответствующее доле участника в складочном капитале полного товарищества, прекращает его участие в товариществе и влечет последствия, предусмотренные абзацем вторым пункта 2 статьи 75 настоящего Кодекса.

### **Статья 81. Ликвидация полного товарищества**

Полное товарищество ликвидируется по основаниям, указанным в статье 61 настоящего Кодекса, а также в случае, когда в товариществе остается единственный участник. Такой участник вправе в течение шести месяцев с момента, когда он стал единственным участником товарищества, преобразовать такое товарищество в хозяйственное общество в порядке, установленном настоящим Кодексом.

Полное товарищество ликвидируется также в случаях, указанных в пункте 1 статьи 76 настоящего Кодекса, если учредительным договором товарищества или соглашением остающихся участников не предусмотрено, что товарищество продолжит свою деятельность.

## **3. Товарищество на вере**

### **Статья 82. Основные положения о товариществе на вере**

1. Товариществом на вере (коммандитным товариществом) признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

2. Положение полных товарищей, участвующих в товариществе на вере, и их ответственность по обязательствам товарищества определяются правилами настоящего Кодекса об участниках полного товарищества.

3. Лицо может быть полным товарищем только в одном товариществе на вере.

Участник полного товарищества не может быть полным товарищем в товариществе на вере.

Полный товарищ в товариществе на вере не может быть участником полного товарищества.

4. Фирменное наименование товарищества на вере должно содержать либо имена (наименования) всех полных товарищей и слова «товарищество на вере» или «коммандитное товарищество», либо имя (наименование) не менее чем одного полного товарища с добавлением слов «и компания» и слова «товарищество на вере» или «коммандитное товарищество».

Если в фирменное наименование товарищества на вере включено имя вкладчика, такой вкладчик становится полным товарищем.

5. К товариществу на вере применяются правила настоящего Кодекса о полном товариществе постольку, поскольку это не противоречит правилам настоящего Кодекса о товариществе на вере.

### **Статья 83. Учредительный договор товарищества на вере**

1. Товарищество на вере создается и действует на основании учредительного договора. Учредительный договор подписывается всеми полными товарищами.

2. Учредительный договор товарищества на вере должен содержать помимо сведений, указанных в пункте 2 статьи 52 настоящего Кодекса, условия о размере и составе складочного капитала товарищества; о размере и порядке изменения долей каждого из полных товарищей в складочном капитале; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, их ответственности за нарушение обязанностей по внесению вкладов; о совокупном размере вкладов; вносимых вкладчиками.

### **Статья 84. Управление в товариществе на вере и ведение его дел**

1. Управление, деятельностью товарищества на вере осуществляется полными товарищами. Порядок управления и ведения дел такого товарищества его полными товарищами устанавливается ими по правилам настоящего Кодекса о полном товариществе.

2. Вкладчики не вправе участвовать в управлении и ведении дел товарищества на вере, выступать от его имени иначе, как по доверенности. Они не вправе оспаривать действия полных товарищей по управлению и ведению дел товарищества.

### **Статья 85. Права и обязанности вкладчика товарищества на вере**

1. Вкладчик товарищества на вере обязан внести вклад в складочный капитал. Внесение вклада удостоверяется свидетельством об участии, выдаваемым вкладчику товариществом.

2. Вкладчики товарищества на вере имеет право:

1) получать часть прибыли товарищества, причитающуюся на его долю в складочном капитале, в порядке, предусмотренном учредительным договором;

2) знакомиться с годовыми отчетами и балансами товарищества;

3) по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад в порядке, предусмотренном учредительным договором;



4) передать свою долю в складочном капитале или ее часть другому вкладчику или третьему лицу. Вкладчики пользуются преимущественным перед третьими лицами правом покупки доли (ее части) применительно к условиям и порядку, предусмотренным пунктом 2 статьи 93 настоящего Кодекса. Передача всей доли иному лицу вкладчиком прекращает его участие в товариществе.

Учредительным договором товарищества на вере могут предусматриваться и иные права вкладчика.

#### **Статья 86. Ликвидация товарищества на вере**

1. Товарищество на вере ликвидируется при выбытии всех участвовавших в нем вкладчиков. Однако полные товарищи вправе вместо ликвидации преобразовать товарищество на вере в полное товарищество.

Товарищество на вере ликвидируется также по основаниям ликвидации полного товарищества (статья 81). Однако товарищество на вере сохраняется, если в нем остаются по крайней мере один полный товарищ и один вкладчик.

2. При ликвидации товарищества на вере, в том числе в случае банкротства, вкладчики имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение вкладов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований его кредиторов.

Оставшееся после этого имущество товарищества распределяется между полными товарищами и вкладчиками пропорционально их долям в складочном капитале товарищества, если иной порядок не установлен учредительным договором или соглашением полных товарищей и вкладчиков.

### **4. Общество с ограниченной ответственностью**

#### **Статья 87. Основные положения об обществе с ограниченной ответственностью**

1. Обществом с ограниченной ответственностью признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Участники общества, внесшие вклады не полностью, несут солидарную ответственность по его обязательствам в пределах стоимости неоплаченной части вклада каждого из участников.

2. Фирменное наименование общества с ограниченной ответственностью должно содержать наименование общества и слова «с ограниченной ответственностью».

3. Правовое положение общества с ограниченной ответственностью и права и обязанности его участников определяются настоящим Кодексом и законом об обществах с ограниченной ответственностью.

#### **Статья 88. Участники общества с ограниченной ответственностью**

1. Число участников общества с ограниченной ответственностью не должно превышать предела, установленного законом об обществах с ограниченной ответственностью. В противном случае оно подлежит преобразо-

ванию в акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока — ликвидации в судебном порядке, если число его участников не уменьшится до установленного законом предела.

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

### **Статья 89. Учредительные документы общества с ограниченной ответственностью**

1. Учредительными документами общества с ограниченной ответственностью являются учредительный договор, подписанный его учредителями, и утвержденный ими устав. Если общество учреждается одним лицом, его учредительным документом является устав.

2. Учредительные документы общества с ограниченной ответственностью должны содержать помимо сведений, указанных в пункте 2 статьи 52 настоящего Кодекса, условия о размере уставного капитала общества; о размере долей каждого из участников; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов; о составе и компетенции органов управления обществом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов, а также иные сведения, предусмотренные законом об обществах с ограниченной ответственностью.

### **Статья 90. Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью**

1. Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью составляет из стоимости вкладов его участников.

Уставный капитал определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Размер уставного капитала общества не может быть менее суммы, определенной законом об обществах с ограниченной ответственностью.

2. Не допускается освобождение участника общества с ограниченной ответственностью от обязанности внесения вклада в уставный капитал общества, в том числе путем зачета требований к обществу.

3. Уставный капитал общества с ограниченной ответственностью должен быть на момент регистрации общества оплачен его участниками не менее чем наполовину. Оставшаяся неоплаченной часть уставного капитала общества подлежит оплате его участниками в течение первого года деятельности общества. При нарушении этой обязанности общество должно либо объявить об уменьшении своего уставного капитала и зарегистрировать его уменьшение в установленном порядке, либо прекратить свою деятельность путем ликвидации.

4. Если по окончании второго или каждого последующего финансового года стоимость чистых активов общества с ограниченной ответственностью окажется меньше уставного капитала, общество обязано объявить об уменьшении своего уставного капитала и зарегистрировать его уменьшение в установленном порядке. Если стоимость указанных активов общества становится меньше определенного законом минимального размера уставного капитала, общество подлежит ликвидации.

5. Уменьшение уставного капитала общества с ограниченной ответственностью допускается после уведомления всех его кредиторов. Последние вправе в этом случае потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков.

6. Увеличение уставного капитала общества допускается после внесения всеми его участниками вкладов в полном объеме.

### **Статья 91. Управление в обществе с ограниченной ответственностью**

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

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

2. Компетенция органов управления обществом, а также порядок принятия ими решений и выступления от имени общества определяются в соответствии с настоящим Кодексом законом об обществах с ограниченной ответственностью и уставом общества.

3. К исключительной компетенции общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью относятся:

1) изменение устава общества, изменение размера его уставного капитала;

2) образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий;

3) утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов общества и распределение его прибылей и убытков;

4) решение о реорганизации или ликвидации общества;

5) избрание ревизионной комиссии (ревизора) общества.

Законом об обществах с ограниченной ответственностью к исключительной компетенции общего собрания может быть также отнесено решение иных вопросов.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания участников общества, не могут быть переданы им на решение исполнительного органа общества.

4. Для проверки и подтверждения правильности годовой финансовой отчетности общества с ограниченной ответственностью оно вправе ежегодно привлекать профессионального аудитора, не связанного имущественными интересами с обществом или его участниками (внешний аудит). Аудиторская проверка годовой финансовой отчетности общества может быть также проведена по требованию любого из его участников.

Порядок проведения аудиторских проверок деятельности общества определяется законом и уставом общества.

5. Опубликование обществом сведений о результатах ведения его дел (публичная отчетность) не требуется, за исключением случаев, предусмотренных законом об обществах с ограниченной ответственностью.

## **Статья 92. Реорганизация и ликвидация общества с ограниченной ответственностью**

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

Иные основания реорганизации и ликвидации общества, а также порядок его реорганизации и ликвидации определяются настоящим Кодексом и другими законами.

2. Общество с ограниченной ответственностью вправе преобразоваться в акционерное общество или в производственный кооператив.

## **Статья 93. Переход доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью к другому лицу**

1. Участник общества с ограниченной ответственностью вправе продать или иным образом уступить свою долю в уставном капитале общества или ее часть одному или нескольким участникам данного общества.

2. Отчуждение участником общества своей доли (ее части) третьим лицам допускается, если иное не предусмотрено уставом общества.

Участники общества пользуются преимущественным правом покупки доли участника (ее части) пропорционально размерам своих долей, если уставом общества или соглашением его участников не предусмотрен иной порядок осуществления этого права. В случае, если участники общества не воспользуются своим преимущественным правом в течение месяца со дня извещения либо в иной срок, предусмотренный уставом общества или соглашением его участников, доля участника может быть отчуждена третьему лицу.

3. Если в соответствии с уставом общества с ограниченной ответственностью отчуждение доли участника (ее части) третьим лицам невозможно, а другие участники общества от ее покупки отказываются, общество обязано выплатить участнику ее действительную стоимость либо выдать ему в натуре имущество, соответствующее такой стоимости.

4. Доля участника общества с ограниченной ответственностью может быть отчуждена до полной ее оплаты лишь в той части, в которой она уже оплачена.

5. В случае приобретения доли участника (ее части) самим обществом с ограниченной ответственностью оно обязано реализовать ее другим участникам или третьим лицам в сроки и в порядке, которые предусмотрены законом об обществах с ограниченной ответственностью и учредительными документами общества, либо уменьшить свой уставный капитал в соответствии с пунктами 4 и 5 статьи 90 настоящего Кодекса.

6. Доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью переходят к наследникам граждан и к правопреемникам юридических лиц, являвшихся участниками общества, если учредительными документами общества не предусмотрено, что такой переход допускается только с согласия остальных участников общества. Отказ в согласии на переход доли влечет обязанность общества выплатить наследникам (правопреемникам) участника ее действительную стоимость или выдать им в натуре имущество на такую стоимость в порядке и на условиях, предусмотренных законом об об-

щества с ограниченной ответственностью и учредительными документами общества.

#### **Статья 94. Выход участника общества с ограниченной ответственностью из общества**

Участник общества с ограниченной ответственностью вправе в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников. При этом ему должна быть выплачена стоимость части имущества, соответствующей его доле в уставном капитале общества в порядке, способом и в сроки, которые предусмотрены законом об обществах с ограниченной ответственностью и учредительными документами общества.

### **5. Общество с дополнительной ответственностью**

#### **Статья 95. Основные положения об обществах с дополнительной ответственностью**

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

2. Фирменное наименование общества с дополнительной ответственностью должно содержать наименование общества и слова «с дополнительной ответственностью».

3. К обществу с дополнительной ответственностью применяются правила настоящего Кодекса об обществе с ограниченной ответственностью постольку, поскольку иное не предусмотрено настоящей статьей.

### **6. Акционерное общество**

#### **Статья 96. Основные положения об акционерном обществе**

1. Акционерным обществом признается общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Акционеры, не полностью оплатившие акции, несут солидарную ответственность по обязательствам акционерного общества в пределах неоплаченной части стоимости принадлежащих им акций.

2. Фирменное наименование акционерного общества должно содержать его наименование и указание на то, что общество является акционерным.

3. Правовое положение акционерного общества и права и обязанности акционеров определяются в соответствии с настоящим Кодексом и законом об акционерных обществах.

Особенности правового положения акционерных обществ, созданных путем приватизации государственных и муниципальных предприятий, определяются также законами и иными правовыми актами о приватизации этих предприятий.

### **Статья 97. Открытые и закрытые акционерные общества**

1. Акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, признается открытым акционерным обществом. Такое акционерное общество вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции и их свободную продажу на условиях, устанавливаемых законом и иными правовыми актами.

Открытое акционерное общество обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков.

2. Акционерное общество, акции которого распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц, признается закрытым акционерным обществом. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц.

Акционеры закрытого акционерного общества имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

Число участников закрытого акционерного общества не должно превышать числа, установленного законом об акционерных обществах, в противном случае оно подлежит преобразованию в открытое акционерное общество в течение года, а по истечении этого срока — ликвидации в судебном порядке, если их число не уменьшится до установленного законом предела.

В случаях, предусмотренных законом об акционерных обществах, закрытое акционерное общество может быть обязано публиковать для всеобщего сведения документы, указанные в пункте 1 настоящей статьи.

### **Статья 98. Образование акционерного общества**

1. Учредители акционерного общества заключают между собой договор, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по созданию общества, размер уставного капитала общества, категории выпускаемых акций и порядок их размещения, а также иные условия, предусмотренные законом об акционерных обществах.

Договор о создании акционерного общества заключается в письменной форме.

2. Учредители акционерного общества несут солидарную ответственность по обязательствам, возникшим до регистрации общества.

Общество несет ответственность по обязательствам учредителей, связанным с его созданием, только в случае последующего одобрения их действий общим собранием акционеров.

3. Учредительным документом акционерного общества является его устав, утвержденный учредителями.

Устав акционерного общества помимо сведений, указанных в пункте 2 статьи 52 настоящего Кодекса, должен содержать условия о категориях выпускаемых обществом акций, их номинальной стоимости и количестве; о

размере уставного капитала общества; о правах акционеров; о составе и компетенции органов управления обществом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов. В уставе акционерного общества должны также содержаться иные сведения, предусмотренные законом об акционерных обществах.

4. Порядок совершения иных действий по созданию акционерного общества, в том числе компетенция учредительного собрания, определяется законом об акционерных обществах.

5. Особенности создания акционерных обществ при приватизации государственных и муниципальных предприятий определяются законами и иными правовыми актами о приватизации этих предприятий.

6. Акционерное общество может быть создано одним лицом или состоять из одного лица в случае приобретения одним акционером всех акций общества. Сведения об этом должны содержаться в уставе общества, быть зарегистрированы и опубликованы для всеобщего сведения.

Акционерное общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

### **Статья 99. Уставный капитал акционерного общества**

1. Уставный капитал акционерного общества составляет номинальную стоимость акций общества, приобретенных акционерами.

Уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего интересы его кредиторов. Он не может быть менее размера, предусмотренного законом об акционерных обществах.

2. Не допускается освобождение акционера от обязанности оплаты акций общества, в том числе освобождение его от этой обязанности путем зачета требований к обществу.

3. Открытая подписка на акции акционерного общества не допускается до полной оплаты уставного капитала. При учреждении акционерного общества все его акции должны быть распределены среди учредителей.

4. Если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость пустых активов общества окажется меньше уставного капитала, общество обязано объявить и зарегистрировать в установленном порядке уменьшение своего уставного капитала. Если стоимость указанных активов общества становится меньше определенного законом минимального размера уставного капитала (пункт 1 настоящей статьи), общество подлежит ликвидации.

5. Законом или уставом общества могут быть установлены ограничения числа, суммарной номинальной стоимости акций или максимального числа голосов, принадлежащих одному акционеру.

### **Статья 100. Увеличение уставного капитала акционерного общества**

1. Акционерное общество вправе по решению общего собрания акционеров увеличить уставный капитал путем увеличения номинальной стоимости акций или выпуска дополнительных акций.

2. Увеличение уставного капитала акционерного общества допускается после его полной оплаты. Увеличение уставного капитала общества для покрытия понесенных им убытков не допускается.

3. В случаях, предусмотренных законом об акционерных обществах, уставом общества может быть установлено преимущественное право акционеров, владеющих простыми (обыкновенными) или иными голосующими акциями, на покупку дополнительно выпускаемых обществом акций.

### **Статья 101. Уменьшение уставного капитала акционерного общества**

1. Акционерное общество вправе по решению общего собрания акционеров уменьшить уставный капитал путем уменьшения номинальной стоимости акций либо путем покупки части акций в целях сокращения их общего количества.

Уменьшение уставного капитала общества допускается после уведомления всех его кредиторов в порядке, определяемом законом об акционерных обществах. При этом кредиторы общества вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков.

2. Уменьшение уставного капитала акционерного общества путем покупки и погашения части акций допускается, если такая возможность предусмотрена в уставе общества.

### **Статья 102. Ограничения на выпуск ценных бумаг и выплату дивидендов акционерного общества**

1. Доля привилегированных акций в общем объеме уставного капитала акционерного общества не должна превышать двадцати пяти процентов.

2. Акционерное общество вправе выпускать облигации на сумму, не превышающую размер уставного капитала либо величину обеспечения, предоставленного обществу в этих целях третьими лицами, после полной оплаты уставного капитала. При отсутствии обеспечения, выпуск облигаций допускается не ранее третьего года существования акционерного общества и при условии надлежащего утверждения к этому времени двух годовых балансов общества.

3. Акционерное общество не вправе объявлять и выплачивать дивиденды до полной оплаты всего уставного капитала, если стоимость чистых активов акционерного общества меньше его уставного капитала и резервного фонда либо станет меньше их размера в результате выплаты дивидендов.

### **Статья 103. Управление в акционерном обществе**

1. Высшим органом управления акционерным обществом является общее собрание его акционеров.

К исключительной компетенции общего собрания акционеров относятся:

1) изменение устава общества, в том числе изменение размера его уставного капитала;

2) избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) общества и досрочное прекращение их полномочий;

3) образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий, если уставом общества решение этих вопросов не отнесено к компетенции совета директоров (наблюдательного совета);

4) утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибылей и убытков общества и распределение его прибыли и убытков;



5) решение о реорганизации или ликвидации общества.

Законом об акционерных обществах к исключительной компетенции общего собрания акционеров может быть также отнесено решение иных вопросов.

Вопросы, отнесенные законом к исключительной компетенции общего собрания акционеров, не могут быть переданы им на решение исполнительных органов общества.

2. В обществе с числом акционеров более пятидесяти создается совет директоров (наблюдательный совет).

В случае создания совета директоров (наблюдательного совета) уставом общества в соответствии с законом об акционерных обществах должна быть определена его исключительная компетенция. Вопросы, отнесенные уставом к исключительной компетенции совета директоров (наблюдательного совета), не могут быть переданы им на решение исполнительных органов общества.

3. Исполнительный орган общества может быть коллегиальным (правление, дирекция) и (или) единоличным (директор, генеральный директор). Он осуществляет текущее руководство деятельностью общества и подотчетен совету директоров (наблюдательному совету) и общему собранию акционеров.

К компетенции исполнительного органа общества относится решение всех вопросов, не составляющих исключительную компетенцию других органов управления обществом, определенную законом или уставом общества.

По решению общего собрания акционеров полномочия исполнительного органа общества могут быть переданы по договору другой коммерческой организации или индивидуальному предпринимателю (управляющему).

4. Компетенция органов управления акционерным обществом, а также порядок принятия ими решений и выступления от имени общества определяются в соответствии с настоящим Кодексом законом об акционерных обществах и уставом общества.

5. Акционерное общество, обязанное в соответствии с настоящим Кодексом или законом об акционерных обществах публиковать для всеобщего сведения документы, указанные в пункте 1 статьи 97 настоящего Кодекса, должно для проверки и подтверждения правильности годовой финансовой отчетности ежегодно привлекать профессионального аудитора, не связанного имущественными интересами с обществом или его участниками.

Аудиторская проверка деятельности акционерного общества, в том числе и не обязанного публиковать для всеобщего сведения указанные документы, должна быть проведена во всякое время по требованию акционеров, совокупная доля которых в уставном капитале составляет десять или более процентов.

Порядок проведения аудиторских проверок деятельности акционерного общества определяется законом и уставом общества.

#### **Статья 104. Реорганизация и ликвидация акционерного общества**

1. Акционерное общество может быть реорганизовано или ликвидировано добровольно по решению общего собрания акционеров.

Иные основания и порядок реорганизации и ликвидации акционерного общества определяются настоящим Кодексом и другими законами.

2. Акционерное общество вправе преобразоваться в общество с ограниченной ответственностью или в производственный кооператив.

## **7. Дочерние и зависимые общества**

### **Статья 105. Дочернее хозяйственное общество**

1. Хозяйственное общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

2. Дочернее общество не отвечает по долгам основного общества (товарищества).

Основное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнении таких указаний.

В случае несостоятельности (банкротства) дочернего общества по вине основного общества (товарищества) последнее несет субсидиарную ответственность по его долгам.

3. Участники (акционеры) дочернего общества вправе требовать возмещения основным обществом (товариществом) убытков, причиненных по его вине дочернему обществу, если иное не установлено законами о хозяйственных обществах.

### **Статья 106. Зависимое хозяйственное общество**

1. Хозяйственное общество признается зависимым, если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более двадцати процентов голосующих акций акционерного общества или двадцати процентов уставного капитала общества с ограниченной ответственностью.

2. Хозяйственное общество, которое приобрело более двадцати процентов голосующих акций акционерного общества или двадцати процентов уставного капитала общества с ограниченной ответственностью, обязано незамедлительно публиковать сведения об этом в порядке, предусмотренном законами о хозяйственных обществах.

3. Пределы взаимного участия хозяйственных обществ в уставных капиталах друг друга и число голосов, которыми одно из таких обществ может пользоваться на общем собрании участников или акционеров другого общества, определяются законом.

## **§ 3. Производственные кооперативы**

### **Статья 107. Понятие производственного кооператива**

1. Производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной

на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Законом и учредительными документами производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц. Производственный кооператив является коммерческой организацией.

2. Члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных законом о производственных кооперативах и уставом кооператива.

3. Фирменное наименование кооператива должно содержать его наименование и слова «производственный кооператив» или «артель».

4. Правовое положение производственных кооперативов и права и обязанности их членов определяются в соответствии с настоящим Кодексом законами о производственных кооперативах.

### **Статья 108. Образование производственных кооперативов**

1. Учредительным документом производственного кооператива является его устав, утверждаемый общим собранием его членов.

2. Устав кооператива должен содержать помимо сведений, указанных в пункте 2 статьи 52 настоящего Кодекса, условия о размере паевых взносов членов кооператива; о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов; о характере и порядке трудового участия его членов в деятельности кооператива и их ответственности за нарушение обязательства по личному трудовому участию; о порядке распределения прибыли и убытков кооператива; о размере и условиях субсидиарной ответственности его членов по долгам кооператива; о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов.

3. Число членов кооператива не должно быть менее пяти.

### **Статья 109. Имущество производственного кооператива**

1. Имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива.

Уставом кооператива может быть установлено, что определенная часть принадлежащего кооперативу имущества составляет неделимые фонды, используемые на цели, определяемые уставом.

Решение об образовании неделимых фондов принимается членами кооператива единогласно, если иное не предусмотрено уставом кооператива.

2. Член кооператива обязан внести к моменту регистрации кооператива не менее десяти процентов паевого взноса, а остальную часть — в течение года с момента регистрации.

3. Кооператив не вправе выпускать акции.

4. Прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с их трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен законом и уставом кооператива.

В таком же порядке распределяется имущество, оставшееся после ликвидации кооператива и удовлетворения требований его кредиторов.

## **Статья 110. Управление в производственном кооперативе**

1. Высшим органом управления кооперативом является общее собрание его членов.

В кооперативе с числом членов более пятидесяти может быть создан наблюдательный совет, который осуществляет контроль за деятельностью исполнительных органов кооператива.

Исполнительными органами кооператива являются правление и (или) его председатель. Они осуществляют текущее руководство деятельностью кооператива и подотчетны наблюдательному совету и общему собранию членов кооператива.

Членами наблюдательного совета и правления кооператива, а также председателем кооператива могут быть только члены кооператива. Член кооператива не может одновременно быть членом наблюдательного совета и членом правления либо председателем кооператива.

2. Компетенция органов управления кооперативом и порядок принятия ими решений определяются законом и уставом кооператива.

3. К исключительной компетенции общего собрания членов кооператива относятся:

1) изменение устава кооператива;

2) образование наблюдательного совета и прекращение полномочий его членов, а также образование и прекращение полномочий исполнительных органов кооператива, если это право по уставу кооператива не передано его наблюдательному совету;

3) прием и исключение членов кооператива;

4) утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов кооператива и распределение его прибыли и убытков;

5) решение о реорганизации и ликвидации кооператива.

Законом о производственных кооперативах и уставом кооператива к исключительной компетенции общего собрания может быть также отнесено решение иных вопросов.

Вопросы, отнесенные к исключительной компетенции общего собрания или наблюдательного совета кооператива, не могут быть переданы ими на решение исполнительных органов кооператива.

4. Член кооператива имеет один голос при принятии решений общим собранием.

## **Статья 111. Прекращение членства в производственном кооперативе и переход пая**

1. Член кооператива вправе по своему усмотрению выйти из кооператива. В этом случае ему должна быть выплачена стоимость пая или выдано имущество, соответствующее его паю, а также осуществлены другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива.

Выплата стоимости пая или выдача другого имущества выходящему члену кооператива производится по окончании финансового года и утверждении бухгалтерского баланса кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива.

2. Член кооператива может быть исключен из кооператива до решению общего собрания в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения

обязанностей, возложенных на него уставом кооператива, а также в других случаях, предусмотренных законом и уставом кооператива.

Член наблюдательного совета или исполнительного органа: может быть исключен из кооператива по решению общего собрания в связи с его членством в аналогичном кооперативе.

Член кооператива, исключенный из него, имеет право на получение пая и других выплат, предусмотренных уставом кооператива, в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи.

3. Член кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива, если иное не предусмотрено законом и уставом кооператива.

Передача пая (его части) гражданину, не являющемуся членом кооператива, допускается лишь с согласия кооператива. В этом случае другие члены кооператива пользуются преимущественным правом покупки такого пая (его части).

4. В случае смерти члена производственного кооператива его наследники могут быть приняты в члены кооператива, если иное не предусмотрено уставом кооператива. В противном случае кооператив выплачивает наследникам стоимость пая умершего члена кооператива.

5. Обращение взыскания на пай члена производственного кооператива по собственным долгам члена кооператива допускается лишь при недостатке иного его имущества для покрытия таких долгов в порядке, предусмотренном законом и уставом кооператива. Взыскание по долгам члена кооператива не может быть обращено на неделимые фонды кооператива.

#### **Статья 112. Реорганизация и ликвидация производственных кооперативов**

1. Производственный кооператив может быть добровольно реорганизован или ликвидирован по решению общего собрания его членов.

Иные основания и порядок реорганизации и ликвидации кооператива определяются настоящим Кодексом и другими законами.

2. Производственный кооператив по единогласному решению его членов может преобразоваться в хозяйственное товарищество или общество.

### **§ 4. Государственные и муниципальные унитарные предприятия**

#### **Статья 113. Унитарное предприятие**

1. Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия.

Устав унитарного предприятия должен содержать помимо сведений, указанных в пункте 2 статьи 52 настоящего Кодекса, сведения о предмете и целях деятельности предприятия, а также о размере уставного фонда предприятия, порядке и источниках его формирования.

В форме унитарных предприятий могут быть созданы только государственные и муниципальные предприятия.

2. Имущество государственного или муниципального унитарного предприятия находится соответственно в государственной или муниципальной

собственности и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления.

3. Фирменное наименование унитарного предприятия должно содержать указание на собственника его имущества.

4. Органом унитарного предприятия является руководитель, который назначается собственником либо уполномоченным собственником органом и им подотчетен.

5. Унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом.

Унитарное предприятие не несет ответственности по обязательствам собственника его имущества.

6. Правовое положение государственных и муниципальных унитарных предприятий определяется настоящим Кодексом и законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях.

#### **Статья 114. Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения**

1. Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, создается по решению уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления.

2. Учредительным документом предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, является его устав, утверждаемый уполномоченным на то государственным органом или органом местного самоуправления.

3. Размер уставного фонда предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не может быть менее суммы, определенной законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях.

4. До государственной регистрации предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, уставный фонд предприятия должен быть полностью оплачен собственником.

5. Если по окончании финансового года стоимость чистых активов предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, окажется меньше размера уставного фонда, орган, уполномоченный создавать такие предприятия, обязан произвести в установленном порядке уменьшение уставного фонда. Если стоимость чистых активов становится меньше размера, определенного законом, предприятие может быть ликвидировано по решению суда.

6. В случае принятия решения об уменьшении уставного фонда предприятие обязано письменно уведомить об этом своих кредиторов.

Кредитор предприятия вправе потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства, должником по которому является это предприятие, и возмещения убытков.

7. Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, может создать в качестве юридического лица другое унитарное предприятие путем передачи ему в установленном порядке части своего имущества в хозяйственное ведение (дочернее предприятие).

Учредитель утверждает устав дочернего предприятия и назначает его руководителя.

8. Собственник имущества предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия, за исключе-

нием случаев, предусмотренных пунктом 3 статьи 56 настоящего Кодекса. Это правило также применяется к ответственности предприятия, учредившего дочернее предприятие, по обязательствам последнего.

### **Статья 115. Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления**

1. В случаях, предусмотренных законом о государственных и муниципальных унитарных предприятиях, по решению Правительства Российской Федерации на базе имущества, находящегося в федеральной собственности, может быть образовано унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (федеральное казенное предприятие).

2. Учредительным документом казенного предприятия является его устав, утверждаемый Правительством Российской Федерации.

3. Фирменное наименование предприятия, основанного на праве оперативного управления, должно содержать указание на то, что предприятие является казенным.

4. Права казенного предприятия на закрепленное за ним имущество определяются в соответствии со статьями 296 и 297 настоящего Кодекса.

5. Российская Федерация несет субсидиарную ответственность по обязательствам казенного предприятия при недостаточности его имущества.

6. Казенное предприятие может быть реорганизовано или ликвидировано по решению Правительства Российской Федерации.

## **§ 5. Некоммерческие организации**

### **Статья 116. Потребительский кооператив**

1. Потребительским кооперативом признается добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

2. Устав потребительского кооператива должен содержать помимо сведений, указанных в пункте 2 статьи 52 настоящего Кодекса, условия о размере паевых взносов членов кооператива; о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и об их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов; о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов; о порядке покрытия членами кооператива понесенных им убытков.

3. Наименование потребительского кооператива должно содержать указание на основную цель его деятельности, а также или слово «кооператив», или слова «потребительский союз» либо «потребительское общество».

4. Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. В случае невыполнения этой обязанности кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов.

Члены потребительского кооператива солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам в пределах невнесенной части дополнительного взноса каждого из членов кооператива.

5. Доходы, полученные потребительским кооперативом от предпринимательской деятельности, осуществляемой кооперативом в соответствии с законом и уставом, распределяются между его членами.

6. Правовое положение потребительских кооперативов, а также права и обязанности их членов определяются в соответствии с настоящим Кодексом законами о потребительских кооперативах.

### **Статья 117. Общественные и религиозные организации (объединения)**

1. Общественными и религиозными организациями (объединениями) признаются добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

Общественные и религиозные организации являются некоммерческими организациями. Они вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

2. Участники (члены) общественных и религиозных организаций не сохраняют прав на переданное ими этим организациям в собственность имущество, в том числе на членские взносы. Они не отвечают по обязательствам общественных и религиозных организаций, в которых участвуют в качестве их членов, а указанные организации не отвечают по обязательствам своих членов.

3. Особенности правового положения общественных и религиозных организаций как участников отношений, регулируемых настоящим Кодексом, определяются законом.

### **Статья 118. Фонды**

1. Фондом для целей настоящего Кодекса признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели.

Имущество, переданное фонду его учредителями (учредителем), является собственностью фонда. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей.

2. Фонд использует имущество для целей, определенных в его уставе. Фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения общественно полезных целей, ради которых создан фонд, и соответствующей этим целям. Для осуществления предпринимательской деятельности фонды вправе создавать хозяйственные общества или участвовать в них.

Фонд обязан ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества.

3. Порядок управления фондом и порядок формирования его органов определяются его уставом, утвержденным учредителями.



4. Устав фонда помимо сведений, указанных в пункте 2 статьи 52 настоящего Кодекса, должен содержать: наименование фонда, включающее слово «фонд», сведения о цели фонда: указания об органах фонда, в том числе о попечительском совете, осуществляющем надзор за деятельностью фонда, о порядке назначения должностных лиц фонда и их освобождения, о месте нахождения фонда, о судьбе имущества фонда в случае его ликвидации.

### **Статья 119. Изменение устава и ликвидация фонда**

1. Устав фонда может быть изменен органами фонда, если уставом предусмотрена возможность его изменения в таком порядке.

Если сохранение устава в неизменном виде влечет последствия, которые было невозможно предвидеть при учреждении фонда, а возможность изменения устава в нем не предусмотрена либо устав не изменяется уполномоченными лицами, право внесения изменений принадлежит суду по заявлению органов фонда или органа, уполномоченного осуществлять надзор за его деятельностью.

2. Решение о ликвидации фонда может принять только суд по заявлению заинтересованных лиц.

Фонд может быть ликвидирован:

1) если имущества фонда недостаточно для осуществления его целей и вероятность получения необходимого имущества нереальна;

2) если цели фонда не могут быть достигнуты, а необходимые изменения целей фонда не могут быть произведены;

3) в случае уклонения фонда в его деятельности от целей, предусмотренных уставом;

4) в других случаях, предусмотренных законом.

3. В случае ликвидации фонда его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, указанные в уставе фонда.

### **Статья 120. Учреждения**

1. Учреждением признается организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично.

Права учреждения на закрепленное за ним имущество определяются в соответствии со статьей 296 настоящего Кодекса.

2. Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности субсидиарную ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества.

3. Особенности правового положения отдельных видов государственных и иных учреждений определяются законом и иными правовыми актами.

### **Статья 121. Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы)**

1. Коммерческие организации в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов могут по договору между собой создавать объединения в форме ассоциаций или союзов, являющихся некоммерческими организациями.

Если по решению участников на ассоциацию (союз) возлагается ведение предпринимательской деятельности, такая ассоциация (союз) преобразуется в хозяйственное общество или товарищество в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, либо может создать для осуществления предпринимательской деятельности хозяйственное общество или участвовать в таком обществе.

2. Общественные и иные некоммерческие организации, в том числе учреждения, могут добровольно объединяться в ассоциации (союзы) этих организаций.

Ассоциация (союз) некоммерческих организаций является некоммерческой организацией.

3. Члены ассоциации (союза) сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица.

4. Ассоциация (союз) не отвечает по обязательствам своих членов. Члены ассоциации (союза) несут субсидиарную ответственность по ее обязательствам в размере и в порядке, предусмотренными учредительными документами ассоциации.

5. Наименование ассоциации (союза) должно содержать указание на основной предмет деятельности ее членов с включением слова «ассоциация» или «союз».

### **Статья 122. Учредительные документы ассоциаций и союзов**

1. Учредительными документами ассоциации (союза) являются учредительный договор, подписанный ее членами, и утвержденный ими устав.

2. Учредительные документы ассоциации (союза) должны содержать помимо сведений, указанных в пункте 2 статьи 52 настоящего Кодекса, условия о составе и компетенции органов управления ассоциацией (союзом) и порядке принятия ими решений, в том числе о вопросах, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов членов ассоциации (союза), и о порядке распределения имущества, остающегося после ликвидации ассоциации (союза).

### **Статья 123. Права и обязанности членов ассоциаций и союзов**

1. Члены ассоциации (союза) вправе безвозмездно пользоваться ее услугами.

2. Член ассоциации (союза) вправе по своему усмотрению выйти из ассоциации (союза) по окончании финансового года. В этом случае он несет субсидиарную ответственность по обязательствам ассоциации (союза) пропорционально своему взносу в течение двух лет с момента выхода.

Член ассоциации (союза) может быть исключен из нее по решению остающихся участников в случаях и в порядке, установленных учредительными документами ассоциации (союза). В отношении ответственности исключенного члена ассоциации (союза) применяются правила, относящиеся к выходу из ассоциации (союза).

3. С согласия членов ассоциации (союза) в нее может войти новый участник. Вступление в ассоциацию (союз) нового участника может быть обусловлено его субсидиарной ответственностью по обязательствам ассоциации (союза), возникшим до его вступления.

## Глава 5.

# УЧАСТИЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, СУБЪЕКТОВ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, МУНИЦИПАЛЬНЫХ ОБРАЗОВАНИЙ В ОТНОШЕНИЯХ, РЕГУЛИРУЕМЫХ ГРАЖДАНСКИМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ

### **Статья 124. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования — субъекты гражданского права**

1. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации: республики, края, области, города федерального значения, автономная область, автономные округа, а также городские, сельские поселения и другие муниципальные образования выступают в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных началах с иными участниками этих отношений гражданами и юридическими лицами.

2. К субъектам гражданского права, указанным в пункте 1 настоящей статьи, применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов.

### **Статья 125. Порядок участия Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством**

1. От имени Российской Федерации и субъектов Российской Федерации могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

2. От имени муниципальных образований своими действиями могут приобретать и осуществлять права и обязанности, указанные в пункте 1 настоящей статьи, органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

3. В случаях и в порядке, предусмотренных федеральными законами, указами Президента Российской Федерации и постановлениями Правительства Российской Федерации, нормативными актами субъектов Российской Федерации и муниципальных образований, по их специальному поручению от их имени могут выступать государственные органы, органы местного самоуправления, а также юридические лица и граждане.

### **Статья 126. Ответственность по обязательствам Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования**

1. Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование отвечают по своим обязательствам принадлежащим им на праве собственности имуществом, кроме имущества, которое закреплено за созданными ими юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, а также имущества, которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности. Обращение взыскания на землю и другие природные ресурсы, находящиеся в

государственной или муниципальной собственности, допускается в случаях, предусмотренных законом.

2. Юридические лица, созданные Российской Федерацией, субъектами Российской Федерации, муниципальными образованиями, не отвечают по их обязательствам.

3. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, предусмотренных законом.

4. Российская Федерация не отвечает по обязательствам субъектов Российской Федерации и муниципальных образований.

5. Субъекты Российской Федерации, муниципальные образования не отвечают по обязательствам друг друга, а также по обязательствам Российской Федерации.

6. Правила пунктов 2—5 настоящей статьи не распространяются на случаи, когда Российская Федерация приняла на себя гарантию (поручительство) по обязательствам субъекта Российской Федерации, муниципального образования или юридического лица либо указанные субъекты приняли на себя гарантию (поручительство) по обязательствам Российской Федерации.

### **Статья 127. Особенности ответственности Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств**

Особенности ответственности Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, с участием иностранных юридических лиц, граждан и государств определяются законом об иммунитете государства и его собственности.

## **Подраздел 3. ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ**

### **Глава 6. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

#### **Статья 128. Виды объектов гражданских прав**

К объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

#### **Статья 129. Оборотоспособность объектов гражданских прав**

1. Объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследования, реорганизация юридического лица) либо иным способом, если они не изъяты из оборота или не ограничены в обороте.

2. Виды объектов гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (объекты, изъятые из оборота), должны быть прямо указаны в законе.

Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (объекты, ограниченно оборотоспособные), определяются в порядке, установленном законом.

3. Земля и другие природные ресурсы могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому иными способами в той мере, в какой их оборот допускается законами о земле и других природных ресурсах.

### **Статья 130. Недвижимые и движимые вещи**

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

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

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

### **Статья 131. Государственная регистрация недвижимости**

1. Право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре учреждениями юстиции. Регистрации подлежат: право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право пожизненного наследуемого владения, право постоянного пользования, ипотека, сервитуты, а также иные права в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом и иными законами.

2. В случаях, предусмотренных законом, наряду с государственной регистрацией могут осуществляться специальная регистрация или учет отдельных видов недвижимого имущества.

3. Орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней, обязан по ходатайству правообладателя удостоверить произведенную регистрацию путем выдачи документа о зарегистрированном праве или сделке либо совершением надписи на документе, представленном для регистрации.

4. Орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с ней, обязан предоставлять информацию о произведенной регистрации и зарегистрированных правах любому лицу.

Информация предоставляется в любом органе, осуществляющем регистрацию недвижимости, независимо от места совершения регистрации.

5. Отказ в государственной регистрации права на недвижимость или сделки с ней либо уклонение соответствующего органа от регистрации могут быть обжалованы в суд.

6. Порядок государственной регистрации и основания отказа в регистрации устанавливаются в соответствии с настоящим Кодексом законом о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

### **Статья 132. Предприятие**

1. Предприятием как объектом прав признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности.

Предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью.

2. Предприятие в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением и прекращением вещных прав.

В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

### **Статья 133. Неделимые вещи**

Вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения, признается неделимой.

Особенности выдела доли в праве собственности на неделимую вещь определяются правилами статей 252, 258 настоящего Кодекса.

### **Статья 134. Сложные вещи**

Если разнородные вещи образуют единое целое, предполагающее использование их по общему назначению, они рассматриваются как одна вещь (сложная вещь).

Действие сделки, заключенной по поводу сложной вещи, распространяется на все ее составные части, если договором не предусмотрено иное.

### **Статья 135. Главная вещь и принадлежность**

Вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной, вещи и связанная с ней общим назначением (принадлежность), следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное.

### **Статья 136. Плоды, продукция и доходы**

Поступления, полученные в результате использования имущества (плоды, продукция, доходы), принадлежат лицу, использующему это имущество на законном основании, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором об использовании этого имущества.

### **Статья 137. Животные**

К животным применяются общие правила об имуществе постольку, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено иное.

При осуществлении прав не допускается жестокое обращение с животными, противоречащее принципам гуманности.

### **Статья 138. Интеллектуальная собственность**

В случаях и в порядке, установленных настоящим Кодексом и другими законами, признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т. п.).

Использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которые являются объектом исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя.

### **Статья 139. Служебная и коммерческая тайна**

1. Информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законом и иными правовыми актами.

2. Информация, составляющая служебную или коммерческую тайну, защищается способами, предусмотренными настоящим Кодексом и другими законами.

Лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет служебную или коммерческую тайну, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору, в том числе контракту, и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору.

### **Статья 140. Деньги (валюта)**

1. Рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации.

Платежи на территории Российской Федерации осуществляются путем наличных и безналичных расчетов.

2. Случаи, порядок и условия использования иностранной валюты на территории Российской Федерации определяются законом или в установленном им порядке.

### **Статья 141. Валютные ценности**

Виды имущества, признаваемого валютными ценностями, и порядок совершения сделок с ними определяются законом о валютном регулировании и валютном контроле.

Право собственности на валютные ценности защищается в Российской Федерации на общих основаниях.

## Глава 7. ЦЕННЫЕ БУМАГИ

### Статья 142. Ценная бумага

1. Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении.

С передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею права в совокупности.

2. В случаях, предусмотренных законом или в установленном им порядке, для осуществления и передачи прав, удостоверенных ценной бумагой, достаточно доказательств их закрепления в специальном реестре (обычном или компьютеризованном).

### Статья 143. Виды ценных бумаг

К ценным бумагам относятся: государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные бумаги и другие документы, которые законами о ценных бумагах или в установленном ими порядке отнесены к числу ценных бумаг.

### Статья 144. Требования к ценной бумаге

1. Виды прав, которые удостоверяются ценными бумагами, обязательные реквизиты ценных бумаг, требования к форме ценной бумаги и другие необходимые требования определяются законом или в установленном им порядке.

2. Отсутствие обязательных реквизитов ценной бумаги или несоответствие ценной бумаги установленной для нее форме влечет ее ничтожность.

### Статья 145. Субъекты прав, удостоверенных ценной бумагой

1. Права, удостоверенные ценной бумагой, могут принадлежать:

- 1) предъявителю ценной бумаги (ценная бумага на предъявителя);
- 2) названному в ценной бумаге лицу (именная ценная бумага);
- 3) названному в ценной бумаге лицу, которое может само осуществить эти права или назначить своим распоряжением (приказом) другое управомоченное лицо (ордерная ценная бумага).

2. Законом может быть исключена возможность выпуска ценных бумаг определенного вида в качестве именных, либо в качестве ордерных, либо в качестве бумаг на предъявителя.

### Статья 146. Передача прав по ценной бумаге

1. Для передачи другому лицу прав, удостоверенных ценной бумагой на предъявителя, достаточно вручения ценной бумаги этому лицу.

2. Права, удостоверенные именной ценной бумагой, передаются в порядке, установленном для уступки требований (цессии). В соответствии со статьей 390 настоящего Кодекса лицо, передающее право по ценной бумаге, несет ответственность за недействительность соответствующего требования, но не за его неисполнение.

3. Права по ордерной ценной бумаге передаются путем совершения на этой бумаге передаточной надписи — индоссамента. Индоссант несет от-



ветственность не только за существование права, но и за его осуществление.

Индоссамент, совершенный на ценной бумаге, переносит все права, удостоверенные ценной бумагой, на лицо, которому или приказу которого передаются права по ценной бумаге, — индоссата. Индоссамент может быть бланковым (без указания лица, которому должно быть произведено исполнение) или ордерным (с указанием лица, которому или приказу которого должно быть произведено исполнение).

Индоссамент может быть ограничен только поручением осуществлять права, удостоверенные ценной бумагой, без передачи этих прав индоссату (препоручительный индоссамент). В этом случае индоссат выступает в качестве представителя.

### **Статья 147. Исполнение по ценной бумаге**

1. Лицо, выдавшее ценную бумагу, и все лица, индоссировавшие ее, отвечают перед ее законным владельцем солидарно. В случае удовлетворения требования законного владельца ценной бумаги об исполнении удостоверенного ею обязательства одним или несколькими лицами из числа обязавшихся до него по ценной бумаге они приобретают право обратного требования (регресса) к остальным лицам, обязавшимся по ценной бумаге.

2. Отказ от исполнения обязательства, удостоверенного ценной бумагой, со ссылкой на отсутствие основания обязательства либо на его недействительность не допускается.

Владелец ценной бумаги, обнаруживший подлог или подделку ценной бумаги, вправе предъявить к лицу, передавшему ему бумагу, требование о надлежащем исполнении обязательства, удостоверенного ценной бумагой, и о возмещении убытков.

### **Статья 148. Восстановление ценной бумаги**

Восстановление прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя и ордерным ценным бумагам производится судом в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством.

### **Статья 149. Бездокументарные ценные бумаги**

1. В случаях, определенных законом или в установленном им порядке, лицо, получившее специальную лицензию, может производить фиксацию прав, закрепляемых именной или ордерной ценной бумагой, в том числе в бездокументарной форме (с помощью средств электронно-вычислительной техники и т. п.). К такой форме фиксации прав применяются правила, установленные для ценных бумаг, если иное не вытекает из особенностей фиксации.

Лицо, осуществившее фиксацию права в бездокументарной форме, обязано по требованию обладателя права выдать ему документ, свидетельствующий о закрепленном праве.

Права, удостоверяемые путем указанной фиксации, порядок официальной фиксации прав и правообладателей, порядок документального подтверждения записей и порядок совершения операций с бездокументарными ценными бумагами определяются законом или в установленном им порядке.

2. Операции с бездокументарными ценными бумагами могут совершаться только при обращении к лицу, которое официально совершает записи прав. Передача, предоставление и ограничение прав должны официально фиксироваться этим лицом, которое несет ответственность за сохранность официальных записей, обеспечение их конфиденциальности, представление правильных данных о таких записях, совершение официальных записей о проведенных операциях.

## **Глава 8. НЕМАТЕРИАЛЬНЫЕ БЛАГА И ИХ ЗАЩИТА**

### **Статья 150. Нематериальные блага**

1. Жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом. В случаях и в порядке, предусмотренных законом, личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежавшие умершему, могут осуществляться и защищаться другими лицами, в том числе наследниками правообладателя.

2. Нематериальные блага защищаются в соответствии с настоящим Кодексом и другими законами в случаях и в порядке, ими предусмотренных, а также в тех случаях и тех пределах, в каких использование способов защиты гражданских прав (статья 12) вытекает из существа нарушенного нематериального права и характера последствий этого нарушения.

### **Статья 151. Компенсация морального вреда**

Если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда.

При определении размеров компенсации морального вреда суд принимает во внимание степень вины нарушителя и иные заслуживающие внимания обстоятельства. Суд должен также учитывать степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред.

### **Статья 152. Защита чести, достоинства и деловой репутации**

1. Гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

По требованию заинтересованных лиц допускается защита чести и достоинства гражданина и после его смерти.

2. Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации.

Если указанные сведения содержатся в документе, исходящем от организации, такой документ подлежит замене или отзыву.

Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом.

3. Гражданин, в отношении которого средствами массовой информации опубликованы сведения, ущемляющие его права или охраняемые законом интересы, имеет право на опубликование своего ответа в тех же средствах массовой информации.

4. Если решение суда не выполнено, суд вправе наложить на нарушителя штраф, взыскиваемый в размере и в порядке, предусмотренных процессуальным законодательством, в доход Российской Федерации. Уплата штрафа не освобождает нарушителя от обязанности выполнить предусмотренное решением суда действие.

5. Гражданин, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе наряду с опровержением таких сведений требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространением.

6. Если установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, невозможно, лицо, в отношении которого такие сведения, распространены, вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности.

7. Правила настоящей статьи со защите деловой репутации гражданина соответственно применяются к защите деловой репутации юридического лица.

## **Подраздел 4. СДЕЛКИ И ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО**

### **Глава 9. СДЕЛКИ**

#### **§ 1. Понятие, виды и форма сделок**

##### **Статья 153. Понятие сделки**

Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

##### **Статья 154. Договоры и односторонние сделки**

1. Сделки могут быть двух- или многосторонними (договоры) и односторонними.

2. Односторонней считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или: соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны.

3. Для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех или более сторон (многосторонняя сделка).

### **Статья 155. Обязанности по односторонней сделке**

Односторонняя сделка создает обязанности для лица, совершившего сделку. Она может создавать обязанности для других лиц лишь в случаях, установленных законом либо соглашением с этими лицами.

### **Статья 156. Правовое регулирование односторонних сделок**

К односторонним сделкам соответственно применяются общие положения об обязательствах и о договорах постольку, поскольку это не противоречит закону, одностороннему характеру и существу сделки.

### **Статья 157. Сделки, совершенные под условием**

1. Сделка считается совершенной под отлагательным условием, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.

2. Сделка считается совершенной под отменительным условием, если стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.

3. Если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признается наступившим.

Если наступлению условия недобросовестно содействовала сторона, которой наступление условия выгодно, то условие признается ненаступившим.

### **Статья 158. Форма сделок**

1. Сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной).

2. Сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку.

3. Молчание признается выражением воли совершить сделку в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон.

### **Статья 159. Устные сделки**

1. Сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма, может быть совершена устно.

2. Если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность.

3. Сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме, могут по соглашению сторон совершаться устно, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору.

## **Статья 160. Письменная форма сделки**

1. Сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами.

Двусторонние (многосторонние) сделки могут совершаться способами, установленными пунктами 2 и 3 статьи 434 настоящего Кодекса.

Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т. п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если такие последствия не предусмотрены, применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки (пункт 1 статьи 162).

2. Использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

3. Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин. Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно.

Однако при совершении сделок, указанных в пункте 4 статьи 185 настоящего Кодекса, и доверенностей на их совершение подпись того, кто подписывает сделку, может быть удостоверена также организацией, где работает гражданин, который не может собственноручно подписаться, или администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

## **Статья 161. Сделки, совершаемые в простой письменной форме**

1. Должны совершаться в простой письменной форме, за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения:

1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;

2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, независимо от суммы сделки.

2. Соблюдение простой письменной формы не требуется для сделок, которые в соответствии со статьей 159 настоящего Кодекса могут быть совершены устно.

## **Статья 162. Последствия несоблюдения простой письменной формы сделки**

1. Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на

свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства.

2. В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность.

3. Несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки влечет недействительность сделки.

### **Статья 163. Нотариально удостоверенные сделки**

1. Нотариальное удостоверение сделки осуществляется путем совершения на документе, соответствующем требованиям статьи 160 настоящего Кодекса, удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие.

2. Нотариальное удостоверение сделок обязательно:

- 1) в случаях, указанных в законе;
- 2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

### **Статья 164. Государственная регистрация сделок**

1. Сделки с землей и другим недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации в случаях и в порядке, предусмотренных статьей 131 настоящего Кодекса и законом о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

2. Законом может быть установлена государственная регистрация сделок с движимым имуществом определенных видов.

### **Статья 165. Последствия несоблюдения нотариальной формы сделки и требования о ее регистрации**

1. Несоблюдение нотариальной формы, а в случаях, установленных законом, — требования о государственной регистрации сделки влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной.

2. Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения сделки, суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется.

3. Если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется в соответствии с решением суда.

4. В случаях, предусмотренных пунктами 2 и 3 настоящей статьи, сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

## § 2. Недействительность сделок

### **Статья 166. Оспоримые и ничтожные сделки**

1. Сделка недействительна по основаниям, установленным настоящим Кодексом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

2. Требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено лицами, указанными в настоящем Кодексе.

Требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлено любым заинтересованным лицом. Суд вправе применить такие последствия по собственной инициативе.

### **Статья 167. Общие положения о последствиях недействительности сделки**

1. Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

2. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах — если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

3. Если из содержания оспоримой сделки вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время.

### **Статья 168. Недействительность сделки, не соответствующей закону или иным правовым актам**

Сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

### **Статья 169. Недействительность сделки, совершенной с целью, противной основам правопорядка и нравственности**

Сделка, совершенная с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности, ничтожна.

При наличии умысла у обеих сторон такой сделки — в случае исполнения сделки обеими сторонами — в доход Российской Федерации взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения сделки одной стороной с другой стороны взыскивается в доход Российской Федерации все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне в возмещение полученного.

При наличии умысла лишь у одной из сторон такой сделки все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей в возмещение исполненного взыскивается в доход Российской Федерации.

### **Статья 170. Недействительность мнимой и притворной сделок**

1. Мнимая сделка, то есть сделка, совершенная лишь для: вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, ничтожна.

2. Притворная сделка, то есть сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки применяются относящиеся к ней правила.

### **Статья 171. Недействительность сделки, совершенной гражданином, признанным недееспособным**

1. Ничтожна сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства.

Каждая из сторон такой сделки обязана возвратить другой все полученное в натуре, а при невозможности возвратить полученное в натуре — возместить его стоимость в деньгах.

Дееспособная сторона обязана, кроме того, возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны.

2. В интересах гражданина, признанного недееспособным вследствие психического расстройства, совершенная им сделка может быть по требованию его опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде этого гражданина.

### **Статья 172. Недействительность сделки, совершенной несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет**

1. Ничтожна сделка, совершенная несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (малолетним). К такой сделке применяются правила, предусмотренные абзацами вторым и третьим пункта 1 статьи 171 настоящего Кодекса.

2. В интересах малолетнего совершенная им сделка может быть по требованию его родителей, усыновителей или опекуна признана судом действительной, если она совершена к выгоде малолетнего.

3. Правила настоящей статьи не распространяются на мелкие бытовые и другие сделки малолетних, которые они вправе совершать самостоятельно в соответствии со статьей 28 настоящего Кодекса.

### **Статья 173. Недействительность сделки юридического лица, выходящей за пределы его правоспособности**

Сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, либо юридическим лицом, не имеющим лицензии на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана судом недействительной по иску этого юридического лица, его учредителя (участника) или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о ее незаконности.

### **Статья 174. Последствия ограничения полномочий на совершение сделки**

Если полномочия лица на совершение сделки ограничены договором либо полномочия органа юридического лица — его учредительными документами по сравнению с тем, как они определены в доверенности, в законе либо как они могут считаться очевидными из обстановки, в которой совершается сделка, и при ее совершении такое лицо или орган вышли, за



пределы этих ограничений, сделка может быть признана судом недействительной по иску лица, в интересах которого установлены ограничения, лишь в случаях, когда будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об указанных ограничениях.

### **Статья 175. Недействительность сделки, совершенной несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет**

1. Сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет без согласия его родителей, усыновителей или попечителя, в случаях, когда такое согласие требуется в соответствии со статьей 26 настоящего Кодекса, может быть признана судом недействительной по иску родителей, усыновителей или попечителя.

Если такая сделка признана недействительной, соответственно применяются правила, предусмотренные абзацами вторым и третьим пункта 1 статьи 171 настоящего Кодекса.

2. Правила настоящей статьи не распространяются на сделки несовершеннолетних, ставших полностью дееспособными.

### **Статья 176. Недействительность сделки, совершенной гражданином, ограниченным судом в дееспособности**

1. Сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, может быть признана судом недействительной по иску попечителя.

Если такая сделка признана недействительной, соответственно применяются правила, предусмотренные абзацами вторым и третьим пункта 1 статьи 171 настоящего Кодекса.

2. Правила настоящей статьи не распространяются на мелкие бытовые сделки, которые гражданин, ограниченный в дееспособности, вправе совершать самостоятельно в соответствии со статьей 30 настоящего Кодекса.

### **Статья 177. Недействительность сделки, совершенной гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими**

1. Сделка, совершенная гражданином, хотя и дееспособным, но находившимся в момент ее совершения в таком состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной по иску этого гражданина либо иных лиц, чьи права или охраняемые законом интересы нарушены в результате ее совершения.

2. Сделка, совершенная гражданином, впоследствии признанным недееспособным, может быть признана судом недействительной по иску его опекуна, если доказано, что в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими.

3. Если сделка признана недействительной на основании настоящей статьи, соответственно применяются правила, предусмотренные абзацами вторым и третьим пункта 1 статьи 171 настоящего Кодекса.

## **Статья 178. Недействительность сделки, совершенной под влиянием заблуждения**

1. Сделка, совершенная под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение, может быть признана судом недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения.

Существенное значение имеет заблуждение относительно природы сделки либо тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Заблуждение относительно мотивов сделки не имеет существенного значения.

2. Если сделка признана недействительной как совершенная под влиянием заблуждения, соответственно применяются правила, предусмотренные пунктом 2 статьи 167 настоящего Кодекса.

Кроме того, сторона, по иску которой сделка признана недействительной, вправе требовать от другой стороны возмещения причиненного ей реального ущерба, если докажет, что заблуждение возникло по вине другой стороны. Если это не доказано, сторона, по иску которой сделка признана недействительной, обязана возместить другой стороне по ее требованию причиненный ей реальный ущерб, даже если заблуждение возникло по обстоятельствам, не зависящим от заблуждавшейся стороны.

## **Статья 179. Недействительность сделки, совершенной под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств**

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

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

## **Статья 180. Последствия недействительности части сделки**

Недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части.

## **Статья 181. Сроки исковой давности по недействительным сделкам**

1. Иск о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлен в течение десяти лет со дня, когда началось ее исполнение.

2. Иск о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение года со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка (пункт 1 статьи 179), либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

## **Глава 10. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО. ДОВЕРЕННОСТЬ**

### **Статья 182. Представительство**

1. Сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона, либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т. п.).

2. Не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени (коммерческие посредники, конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании и т. п.), а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок.

3. Представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Он не может также совершать такие сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства.

4. Не допускается совершение через представителя сделки которая по своему характеру может быть совершена только лично, а равно других сделок, указанных в законе.

### **Статья 183. Заключение сделки неуполномоченным лицом**

1. При отсутствии полномочий действовать от имени другого лица или при превышении таких полномочий сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии прямо не одобрит данную сделку.

2. Последующее одобрение сделки представляемым создает изменяет и прекращает для него гражданские права и обязанности по данной сделке с момента ее совершения.

### **Статья 184. Коммерческое представительство**

1. Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности.

2. Одновременное коммерческое представительство разных сторон в сделке допускается с согласия этих сторон и в других случаях, предусмотренных законом. При этом коммерческий представитель обязан исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя.

Коммерческий представитель вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения понесенных им при исполнении поручения издержек от сторон договора в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

3. Коммерческое представительство осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний — также и доверенности.

Коммерческий представитель обязан сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения.

4. Особенности коммерческого представительства в отдельных сферах предпринимательской деятельности устанавливаются законом и иными правовыми актами.

### **Статья 185. Доверенность**

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

2. Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных законом.

3. К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, старшим или дежурным врачом;

2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения;

3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником соответствующего места лишения свободы;

4) доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

4. Доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, может быть удостоверена также организацией, в которой доверитель работает или учится, жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

5. Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации.

Доверенность от имени юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, на, получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации.

### **Статья 186. Срок доверенности**

1. Срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения.

Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна.

2. Удостоверенная нотариусом доверенность, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указание о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность.

### **Статья 187. Передоверие**

1. Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые оно уполномочено. Оно может передоверить их совершение другому лицу, если уполномочено на это доверенностью либо вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность.

2. Передавший полномочия другому лицу должен известить об этом выдавшего доверенность и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности возлагает на передавшего полномочия ответственность за действия лица, которому он передал полномочия, как за свои собственные.

3. Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 4 статьи 185 настоящего Кодекса.

4. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

### **Статья 188. Прекращение доверенности**

1. Действие доверенности прекращается вследствие:

- 1) истечения срока доверенности;
- 2) отмены доверенности лицом, выдавшим ее;
- 3) отказа лица, которому выдана доверенность;
- 4) прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность;
- 5) прекращения юридического лица, которому выдана доверенность;
- 6) смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- 7) смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

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

3. С прекращением доверенности теряет силу передоверие.

### **Статья 189. Последствия прекращения доверенности**

1. Лицо, выдавшее доверенность и впоследствии отменившее ее, обязано известить об отмене лицо, которому доверенность выдана, а также известных ему третьих лиц для представительства перед которыми дана доверенность. Такая же обязанность возлагается на правопреемников лица, выдавшего доверенность, в случаях ее прекращения по основаниям, предусмотренным в подпунктах 4 и 6 пункта 1 статьи 188 настоящего Кодекса.

2. Права и обязанности, возникшие в результате действий лица, которому выдана доверенность, до того, как это лицо узнало или должно было узнать о ее прекращении, сохраняют силу для выдавшего доверенность и его правопреемников в отношении третьих лиц. Это правило не применяется, если третье лицо знало или должно было знать, что действие доверенности прекратилось.

3. По прекращении доверенности лицо, которому она выдана или его правопреемники обязаны немедленно вернуть доверенность.

## **Подраздел 5. СРОКИ. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ**

### **Глава 11. ИСЧИСЛЕНИЕ СРОКОВ**

#### **Статья 190. Определение срока**

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

Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить.

#### **Статья 191. Начало срока, определенного периодом времени**

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

#### **Статья 192. Окончание срока, определенного периодом времени**

1. Срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока.

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

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

3. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока.

Срок, определенный в полмесяца, рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным пятнадцати дням.

Если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца.

4. Срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели срока.

### **Статья 193. Окончание срока в нерабочий день**

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

### **Статья 194. Порядок совершения действий в последний день срока**

1. Если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока.

Однако если это действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции.

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

## **Глава 12. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ**

### **Статья 195. Понятие исковой давности**

Исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

### **Статья 196. Общий срок исковой давности**

Общий срок исковой давности устанавливается в три года.

### **Статья 197. Специальные сроки исковой давности**

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

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

### **Статья 198. Недействительность соглашения об изменении сроков исковой давности**

Сроки исковой давности и порядок их исчисления не могут быть изменены соглашением сторон.

Основания приостановления и перерыва течения сроков исковой давности устанавливаются настоящим Кодексом и иными законами.

### **Статья 199. Применение исковой давности**

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

2. Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения.

Истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске.

### **Статья 200. Начало течения срока исковой давности**

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

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

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

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

### **Статья 201. Срок исковой давности при перемене лиц в обязательстве**

Перемена лиц в обязательстве не влечет изменения срока исковой давности и порядка его исчисления.

### **Статья 202. Приостановление течения срока исковой давности**

1. Течение срока исковой давности приостанавливается:

1) если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила);

2) если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;

3) в силу установленной на основании закона Правительством Российской Федерации отсрочки исполнения обязательств (мораторий);

4) в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

2. Течение срока исковой давности приостанавливается при условии, если указанные в настоящей статье обстоятельства возникли или продолжали существовать в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев — в течение срока давности.

3. Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием приостановления давности, течение ее срока продолжается. Остающаяся часть срока удлиняется до шести месяцев, а если срок исковой давности равен шести месяцам или менее шести месяцев — до срока давности.

### **Статья 203. Прерыв течения срока исковой давности**

Течение срока исковой давности прерывается предъявлением иска в установленном порядке, а также совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.



После перерыва течение срока исковой давности начинается заново; время, истекшее до перерыва, не засчитывается в новый срок.

#### **Статья 204. Течение срока исковой давности в случае оставления иска без рассмотрения**

Если иск оставлен судом без рассмотрения, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности продолжается в общем порядке.

Если судом оставлен без рассмотрения иск, предъявленный в уголовном деле, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности приостанавливается до вступления в законную силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения; время, в течение которого давность была приостановлена, не засчитывается в срок исковой давности. При этом если остающаяся часть срока менее шести месяцев, она удлинится до шести месяцев.

#### **Статья 205. Восстановление срока исковой давности**

В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. п.), нарушенное право гражданина подлежит защите. Причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев — в течение срока давности.

#### **Статья 206. Исполнение обязанности по истечении срока исковой давности**

Должник или иное обязанное лицо, исполнившее обязанность по истечении срока исковой давности, не вправе требовать исполненное обратно, хотя бы в момент исполнения указанное лицо и не знало об истечении давности.

#### **Статья 207. Применение исковой давности к дополнительным требованиям**

С истечением срока исковой давности по главному требованию истекает срок исковой давности и по дополнительным требованиям (неустойка, залог, поручительство и т. п.).

#### **Статья 208. Требования, на которые исковая давность не распространяется**

Исковая давность не распространяется на:

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

требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

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

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

другие требования в случаях, установленных законом.

## **Раздел II.**

# **ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА**

### **Глава 13. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ**

#### **Статья 209. Содержание права собственности**

1. Собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом.

2. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

3. Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами в той мере, в какой их оборот допускается законом (статья 129), осуществляются их собственником свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов других лиц.

4. Собственник может передать свое имущество в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему, который обязан осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица.

#### **Статья 210. Бремя содержания имущества**

Собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

#### **Статья 211. Риск случайной гибели имущества**

Риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, если иное не предусмотрено законом или договором.

#### **Статья 212. Субъекты права собственности**

1. В Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

2. Имущество может находиться в собственности граждан и юридических лиц, а также Российской Федерации, муниципальных образований.

3. Особенности приобретения и прекращения права собственности на имущество, владения, пользования и распоряжения им в зависимости от того, находится имущество в собственности гражданина или юридического лица, в собственности Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования, могут устанавливаться лишь законом.

Законом определяются виды имущества, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности.

4. Права всех собственников защищаются равным образом.

### **Статья 213. Право собственности граждан и юридических лиц**

1. В собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может принадлежать гражданам или юридическим лицам.

2. Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом в целях, предусмотренных пунктом 2 статьи 1 настоящего Кодекса.

3. Коммерческие и некоммерческие организации, кроме государственных и муниципальных предприятий, а также учреждений, финансируемых собственником, являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям.

4. Общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды являются собственниками приобретенного ими имущества и могут использовать его лишь для достижения целей, предусмотренных их учредительными документами. Учредители (участники, члены) этих организаций утрачивают право на имущество, переданное ими в собственность соответствующей организации. В случае ликвидации такой организации ее имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, используется в целях, указанных в ее учредительных документах.

### **Статья 214. Право государственной собственности**

1. Государственной собственностью в Российской Федерации является имущество, принадлежащее на праве собственности Российской Федерации (федеральная собственность), и имущество, принадлежащее на праве собственности субъектам Российской Федерации — республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам (собственность субъекта Российской Федерации).

2. Земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований, являются государственной собственностью.

3. От имени Российской Федерации и субъектов Российской Федерации права собственника осуществляют органы и лица, указанные в статье 125 настоящего Кодекса.

4. Имущество, находящееся в государственной собственности, закрепляется за государственными предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение в соответствии с настоящим Кодексом (статьи 294, 296).

Средства соответствующего бюджета и иное государственное имущество, не закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями, составляют государственную казну Российской Федерации, казну республики в составе Российской Федерации, казну края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа.

5. Отнесение государственного имущества к федеральной собственности и к собственности субъектов Российской Федерации осуществляется в порядке, установленном законом.

### **Статья 215. Право муниципальной собственности**

1. Имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям, является муниципальной собственностью.

2. От имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления и лица, указанные в статье 125 настоящего Кодекса.

3. Имущество, находящееся в муниципальной собственности, закрепляется за муниципальными предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение в соответствии с настоящим Кодексом (статьи 294, 296).

Средства местного бюджета и иное муниципальное имущество, не закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями, составляют муниципальную казну соответствующего городского, сельского поселения или другого муниципального образования.

### **Статья 216. Вещные права лиц, не являющихся собственниками**

1. Вещными правами наряду с правом собственности, в частности, являются:

право пожизненного наследуемого владения земельным участком (статья 265);

право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (статья 268);

сервитуты (статьи 274, 277);

право хозяйственного ведения имуществом (статья 294) и право оперативного управления имуществом (статья 296).

2. Вещные права на имущество могут принадлежать лицам, не являющимся собственниками этого имущества.

3. Переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения иных вещных прав на это имущество.

4. Вещные права лица, не являющегося собственником, защищаются от их нарушения любым лицом в порядке, предусмотренном статьей 305 настоящего Кодекса.

## **Статья 217. Приватизация государственного и муниципального имущества**

Имущество, находящееся в государственной или муниципальной собственности, может быть передано его собственником в собственность граждан и юридических лиц в порядке, предусмотренном законами о приватизации государственного и муниципального имущества.

При приватизации государственного и муниципального имущества предусмотренные настоящим Кодексом положения, регулирующие порядок приобретения и прекращения права собственности, применяются, если законами о приватизации не предусмотрено иное.

## **Глава 14. ПРИОБРЕТЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ**

### **Статья 218. Основания приобретения права собственности**

1. Право собственности на новую вещь, изготовленную или созданную лицом для себя с соблюдением закона и иных правовых актов, приобретается этим лицом.

Право собственности на плоды, продукцию, доходы, полученные в результате использования имущества, приобретается то основаниям, предусмотренным статьей 136 настоящего Кодекса.

2. Право собственности на имущество, которое имеет собственника, может быть приобретено другим лицом на основании договора купли-продажи, мены, дарения или иной сделки об отчуждении этого имущества.

В случае смерти гражданина право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит по наследству к другим лицам в соответствии с завещанием или законом.

В случае реорганизации юридического лица право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит к юридическим лицам — правопреемникам реорганизованного юридического лица.

3. В случаях и в порядке, предусмотренных настоящим Кодексом, лицо может приобрести право собственности на имущество, не имеющее собственника, на имущество, собственник которого неизвестен, либо на имущество, от которого собственник отказался или на которое он утратил право собственности по иным основаниям, предусмотренным законом.

4. Член жилищного, жилищно-строительного, дачного, гаражного или иного потребительского кооператива, другие лица, имеющие право на паенакопления, полностью внесшие свой паевой взнос за квартиру, дачу, гараж, иное помещение, предоставленное этим лицам кооперативом, приобретают право собственности на указанное имущество.

### **Статья 219. Возникновение права собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество**

Право собственности на здания, сооружения и другое вновь создаваемое недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации.

## **Статья 220. Переработка**

1. Если иное не предусмотрено договором, право собственности на новую движимую вещь, изготовленную лицом путем переработки не принадлежащих ему материалов, приобретает собственником материалов.

Однако если стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов, право собственности на новую вещь приобретает лицо, которое, действуя добросовестно, осуществило переработку для себя.

2. Если иное не предусмотрено договором, собственник материалов, приобретший право собственности на изготовленную из них вещь, обязан возместить стоимость переработки осуществившему ее лицу, а в случае приобретения права собственности на новую вещь этим лицом последнее обязано возместить собственнику материалов их стоимость.

3. Собственник материалов, утративший их в результате недобросовестных действий лица, осуществившего переработку, вправе требовать передачи новой вещи в его собственность и возмещения причиненных ему убытков.

## **Статья 221. Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей**

В случаях когда в соответствии с законом, общим разрешением, данным собственником, или в соответствии с местным обычаем в лесах, водоемах или на другой территории допускается сбор ягод, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей и животных, право собственности на соответствующие вещи приобретает лицо, осуществившее их сбор или добычу.

## **Статья 222. Самовольная постройка**

1. Самовольной постройкой является жилой дом, другое строение, сооружение или иное недвижимое имущество, созданное на земельном участке, не отведенном для этих целей в порядке, установленном законом и иными правовыми актами, либо созданное без получения на это необходимых разрешений или с существенным нарушением градостроительных и строительных норм и правил.

2. Лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее право собственности. Оно не вправе распоряжаться постройкой — продавать, дарить, сдавать в аренду, совершать другие сделки.

Самовольная постройка подлежит сносу осуществившим ее лицом либо за его счет, кроме случаев, предусмотренных пунктом 3 настоящей статьи.

3. Право собственности на самовольную постройку может быть признано судом за лицом, осуществившим постройку на не принадлежащем ему земельном участке, при условии, что данный участок будет в установленном порядке предоставлен этому лицу под возведенную постройку.

Право собственности на самовольную постройку может быть признано судом за лицом, в собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании которого находится земельный участок, где осуществлена постройка. В этом случае лицо, за которым признано право собственности на постройку, возмещает осуществившему ее лицу расходы на постройку в размере, определенном судом.

Право собственности на самовольную постройку не может быть признано за указанными лицами, если сохранение постройки нарушает права и

охраняемые законом интересы других лиц либо создает угрозу жизни и здоровью граждан.

### **Статья 223. Момент возникновения права собственности у приобретателя по договору**

1. Право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором.

2. В случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возникает с момента такой регистрации, если иное не установлено законом.

### **Статья 224. Передача вещи**

1. Передачей признается вручение вещи приобретателю, а равно сдача перевозчику для отправки приобретателю или сдача в организацию связи для пересылки приобретателю вещей, отчужденных без обязательства доставки.

Вещь считается врученной приобретателю с момента ее фактического поступления во владение приобретателя или указанного им лица.

2. Если к моменту заключения договора об отчуждении вещи она уже находится во владении приобретателя, вещь признается переданной ему с этого момента.

3. К передаче вещи приравнивается передача коносамента или иного товарораспорядительного документа на нее.

### **Статья 225. Бесхозяйные вещи**

Бесхозяйной является вещь, которая не имеет собственника или собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался.

2. Если это не исключается правилами настоящего Кодекса о приобретении права собственности на вещи, от которых собственник отказался (статья 226), о находке (статьи 227 и 228), о безнадзорных животных (статьи 230 и 231) и кладе (статья 233), право собственности на бесхозяйные движимые вещи может быть приобретено в силу приобретательной давности.

3. Бесхозяйные недвижимые вещи принимаются на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию права на недвижимое имущество, по заявлению органа местного самоуправления, на территории которого они находятся.

По истечении года со дня постановки бесхозяйной недвижимой вещи на учет орган, уполномоченный управлять муниципальным имуществом, может обратиться в суд с требованием о признании права муниципальной собственности на эту вещь.

Бесхозяйная недвижимая вещь, не признанная по решению суда поступившей в муниципальную собственность, может быть вновь принята во владение, пользование и распоряжение оставившим ее собственником либо приобретена в собственность в силу приобретательной давности.

### **Статья 226. Движимые вещи, от которых собственник отказался**

1. Движимые вещи, брошенные собственником или иным образом оставленные им с целью отказа от права собственности на них (брошенные

вещи), могут быть обращены другими лицами в свою собственность в порядке, предусмотренном пунктом 2 настоящей статьи.

2. Лицо, в собственности, владении или пользовании которого находится земельный участок, водоем или иной объект, где находится брошенная вещь, стоимость которой явно ниже суммы, соответствующей пятикратному минимальному размеру оплаты труда, либо брошенные лом металлов, бракованная продукция, топляк от сплава, отвалы и сливы, образуемые при добыче полезных ископаемых, отходы производства и другие отходы, имеет право обратить эти вещи в свою собственность, приступив к их использованию или совершив иные действия, свидетельствующие об обращении вещи в собственность.

Другие брошенные вещи поступают в собственность лица, вступившего во владение ими, если по заявлению этого лица они признаны судом бесхозными.

### **Статья 227. Находка**

1. Нашедший потерянную вещь обязан немедленно уведомить об этом лицо, потерявшее ее, или собственника вещи или кого-либо другого из известных ему лиц, имеющих право получить ее, и возвратить найденную вещь этому лицу.

Если вещь найдена 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.

2. Если лицо, имеющее право потребовать возврата найденной вещи, или место его пребывания неизвестны, нашедший вещь обязан заявить о находке в милицию или в орган местного самоуправления.

3. Нашедший вещь вправе хранить ее у себя либо сдать на хранение в милицию, орган местного самоуправления или указанному ими лицу.

Скоропортящаяся вещь 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. Деньги, вырученные от продажи найденной вещи, подлежат возврату лицу, уполномоченному на ее получение.

4. Нашедший вещь отвечает за ее утрату или повреждение лишь в случае умысла или грубой неосторожности и в пределах стоимости вещи.

### **Статья 228. Приобретение права собственности на находку**

1. Если в течение шести месяцев с момента заявления о находке в милицию или в орган местного самоуправления (пункт 2 статьи 227) лицо, уполномоченное получить найденную вещь не будет установлено или само не заявит о своем праве на вещь нашедшему ее лицу либо в милицию или в орган местного самоуправления, нашедший вещь приобретает право собственности на нее.

2. Если нашедший вещь откажется от приобретения найденной вещи в собственность, она поступает в муниципальную собственность.



## **Статья 229. Возмещение расходов, связанных с находкой, и вознаграждение нашедшему вещь**

1. Нашедший и возвративший вещь лицу, управомоченному на ее получение, вправе получить от этого лица, а в случаях перехода вещи в муниципальную собственность — от соответствующего органа местного самоуправления возмещение необходимых расходов, связанных с хранением, сдачей или реализацией вещи, а также затрат на обнаружение лица, управомоченного получить вещь.

2. Нашедший вещь вправе потребовать от лица, управомоченного на получение вещи, вознаграждение за находку в размере до двадцати процентов стоимости вещи. Если найденная вещь представляет ценность только для лица, управомоченного на ее получение, размер вознаграждения определяется по соглашению с этим лицом.

Право на вознаграждение не возникает, если нашедший вещь не заявил о находке или пытался ее утаить.

## **Статья 230. Безнадзорные животные**

Лицо, задержавшее безнадзорный или пригульный скот или других безнадзорных домашних животных, обязано возвратить их собственнику, а если собственник животных или место его пребывания неизвестны, не позднее трех дней с момента задержания заявить об обнаруженных животных в милицию или в орган местного самоуправления, которые принимают меры к розыску собственника.

2. На время розыска собственника животных они могут быть оставлены лицом, задержавшим их, у себя на содержании и в пользовании либо сданы на содержание и в пользование другому лицу, имеющему необходимые для этого условия. По просьбе лица, задержавшего безнадзорных животных, подыскание лица, имеющего необходимые условия для их содержания, и передачу ему животных осуществляют милиция или орган местного самоуправления.

3. Лицо, задержавшее безнадзорных животных, и лицо, которому они переданы на содержание и в пользование, обязаны их надлежаще содержать и при наличии вины отвечают за гибель и порчу животных в пределах их стоимости.

## **Статья 231. Приобретение права собственности на безнадзорных животных**

1. Если в течение шести месяцев с момента заявления о задержании безнадзорных домашних животных их собственник не будет обнаружен или сам не заявит о своем праве на них, лицо, у которого животные находились на содержании и в пользовании, приобретает право собственности на них.

При отказе этого лица от приобретения в собственность содержащихся у него животных они поступают в муниципальную собственность и используются в порядке, определяемом органом местного самоуправления.

2. В случае явки прежнего собственника животных после перехода их в собственность другого лица прежний собственник вправе при наличии обстоятельств, свидетельствующих о сохранении к нему привязанности со стороны этих животных или о жестоком либо ином ненадлежащем обращении с ними нового собственника, потребовать их возврата на условиях, оп-

ределяемых по соглашению с новым собственником, а при недостижении соглашения — судом.

### **Статья 232. Возмещение расходов на содержание безнадзорных животных и вознаграждение за них**

В случае возврата безнадзорных домашних животных собственнику лицо, задержавшее животных, и лицо, у которого они находились на содержании и в пользовании, имеют право на возмещение их собственником необходимых расходов, связанных с содержанием животных, с зачетом выгод, извлеченных от пользования ими.

Лицо, задержавшее безнадзорных домашних животных, имеет право на вознаграждение в соответствии с пунктом 2 статьи 229 настоящего Кодекса.

### **Статья 233. Клад**

1. Клад, то есть зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право, поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество (земельный участок, строение и т. п.), где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях, если соглашение между ними не установлено иное.

При обнаружении клада лицом, производившим раскопки или поиск ценностей без согласия на это собственника земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, клад подлежит передаче собственнику земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, клад подлежит передаче собственнику земельного участка или иного имущества, где был обнаружен клад.

2. В случае обнаружения клада, содержащего вещи, относящиеся к памятникам истории или культуры, они подлежат передаче в государственную собственность. При этом собственник земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, и лицо, обнаружившее клад, имеют право на получение вместе вознаграждения в размере пятидесяти процентов стоимости клада. Вознаграждение распределяется между этими лицами в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное.

При обнаружении такого клада лицом, производившим раскопки или поиски ценностей без согласия собственника имущества, где клад был сокрыт, вознаграждение этому лицу не выплачивается и полностью поступает собственнику.

3. Правила настоящей статьи не применяются к лицам, в круг трудовых или служебных обязанностей которых входило проведение раскопок и поиска, направленных на обнаружение клада.

### **Статья 234. Приобретательная давность**

1. Лицо — гражданин или юридическое лицо, — не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество (приобретательная давность).

Право собственности на недвижимое и иное имущество, подлежащее государственной регистрации, возникает у лица, приобретшего это имущество в силу приобретательной давности, с момента такой регистрации.

2. До приобретения на имущество права собственности в силу приобретательной давности лицо, владеющее имуществом как своим собственным, имеет право на защиту своего владения против третьих лиц, не являющихся собственниками имущества, а также не имеющих прав на владение им в силу иного предусмотренного законом или договором основания.

3. 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.

4. Течение срока приобретательной давности в отношении вещей, находящихся у лица, из владения которого они могли быть истребованы в соответствии со статьями 301 и 305 настоящего Кодекса, начинается не ранее истечения срока исковой давности по соответствующим требованиям.

## **Глава 15. ПРЕКРАЩЕНИЕ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ**

### **Статья 235. Основания прекращения права собственности**

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

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

- 1) обращение взыскания на имущество по обязательствам (статья 237);
- 2) отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу (статья 238);
- 3) отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием участка (статья 239);
- 4) выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, домашних животных (статьи 240 и 241);
- 5) реквизиция (статья 242);
- 6) конфискация (статья 243);
- 7) отчуждение имущества в случаях, предусмотренных пунктом 4 статьи 252, пунктом 2 статьи 272, статьями 282, 285, 293 настоящего Кодекса.

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

Обращение в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц (национализация), производится на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков в порядке, установленном статьей 306 настоящего Кодекса.

### **Статья 236. Отказ от права собственности**

Гражданин или юридическое лицо может отказаться от права собственности на принадлежащее ему имущество, объявив об этом либо совершив другие действия, определенно свидетельствующие о его устранении от вла-

дения, пользования и распоряжения имуществом без намерения сохранить какие-либо права на это имущество.

Отказ от права собственности не влечет прекращения прав и обязанностей собственника в отношении соответствующего имущества до приобретения права собственности на него другим лицом.

### **Статья 237. Обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника**

1. Изъятие имущества путем обращения взыскания на него по обязательствам собственника производится на основании решения суда, если иной порядок обращения взыскания не предусмотрен законом или договором.

2. Право собственности на имущество, на которое обращается взыскание, прекращается у собственника с момента возникновения права собственности на изъятое имущество у лица, и которому переходит это имущество.

### **Статья 238. Прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать**

1. Если по основаниям, допускаемым законом, в собственности лица оказалось имущество, которое в силу закона не может ему принадлежать, это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности на имущество, если законом не установлен иной срок.

2. В случаях, когда имущество не отчуждено собственником в сроки, указанные в пункте 1 настоящей статьи, такое имущество, с учетом его характера и назначения, по решению суда, вынесенному по заявлению государственного органа или органа местного самоуправления, подлежит принудительной продаже с передачей бывшему собственнику вырученной суммы либо передаче в государственную или муниципальную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества, определенной судом. При этом вычитаются затраты на отчуждение имущества.

3. Если в собственности гражданина или юридического лица по основаниям, допускаемым законом, окажется вещь, на приобретение которой необходимо особое разрешение, а в его выдаче собственнику отказано, эта вещь подлежит отчуждению в порядке, установленном для имущества, которое не может принадлежать данному собственнику.

### **Статья 239. Отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием участка, на котором оно находится**

1. В случаях, когда изъятие земельного участка для государственных или муниципальных нужд либо ввиду ненадлежащего использования земли невозможно без прекращения права собственности на здания, сооружения или другое недвижимое имущество, находящиеся на данном участке, это имущество может быть изъято у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов в порядке, предусмотренном соответственно статьями 279—282 и 284—286 настоящего Кодекса.

Требование об изъятии недвижимого имущества не подлежит удовлетворению, если государственный орган или орган местного самоуправления, обратившийся с этим требованием в суд, не докажет, что использование

земельного участка в целях, для которых он изымается, невозможно без прекращения права собственности на данное недвижимое имущество.

2. Правила настоящей статьи соответственно применяются при прекращении права собственности на недвижимое имущество в связи с изъятием горных отводов, участков акватории и других участков, на которых находится имущество.

#### **Статья 240. Выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей**

В случаях, когда собственник культурных ценностей, отнесенных в соответствии с законом к особо ценным и охраняемым государством, бесхозяйственно содержит эти ценности, что грозит утратой ими своего значения, такие ценности по решению суда могут быть изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов.

При выкупе культурных ценностей собственнику возмещается их стоимость в размере, установленном соглашением сторон, а в случае спора — судом. При продаже с публичных торгов собственнику передается вырученная от продажи сумма за вычетом расходов на проведение торгов.

#### **Статья 241. Выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними**

В случаях, когда собственник домашних животных обращается с ними в явном противоречии с установленными на основании закона правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным, эти животные могут быть изъяты у собственника путем их выкупа лицом, предъявившим соответствующее требование в суд. Цена выкупа определяется соглашением сторон, а в случае спора — судом.

#### **Статья 242. Реквизиция**

1. В случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, имущество в интересах общества по решению государственных органов может быть изъято у собственника в порядке и на условиях, установленных законом, с выплатой ему стоимости имущества (реквизиция).

2. Оценка, по которой собственнику возмещается стоимость реквизированного имущества, может быть оспорена им в суде.

3. Лицо, имущество которого реквизировано, вправе при прекращении действия обстоятельств, в связи с которыми произведена реквизиция, требовать по суду возврата ему сохранившегося имущества.

#### **Статья 243. Конфискация**

1. В случаях, предусмотренных законом, имущество может быть безвозмездно изъято у собственника по решению суда в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения (конфискация).

2. В случаях, предусмотренных законом, конфискация может быть произведена в административном порядке. Решение о конфискации, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

## Глава 16. ОБЩАЯ СОБСТВЕННОСТЬ

### **Статья 244. Понятие и основания возникновения общей собственности**

1. Имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности.

2. Имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности (долевая собственность) или без определения таких долей (совместная собственность).

3. Общая собственность на имущество является долевой, за исключением случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности на это имущество.

4. Общая собственность возникает при поступлении в собственность двух или нескольких лиц имущества, которое не может быть разделено без изменения его назначения (неделимые вещи) либо не подлежит разделу в силу закона.

Общая собственность на делимое имущество возникает в случаях, предусмотренных законом или договором.

5. По соглашению участников совместной собственности, а при недостижении согласия по решению суда на общее имущество может быть установлена долевая собственность этих лиц.

### **Статья 245. Определение долей в праве долевой собственности**

1. Если доли участников долевой собственности не могут быть определены на основании закона и не установлены соглашением всех ее участников, доли считаются равными.

2. Соглашением всех участников долевой собственности может быть установлен порядок определения и изменения их долей в зависимости от вклада каждого из них в образование и приращение общего имущества.

3. Участник долевой собственности, осуществивший за свой счет с соблюдением установленного порядка использования общего имущества неотделимые улучшения этого имущества, имеет право на соответствующее увеличение своей доли в праве на общее имущество.

Отделимые улучшения общего имущества, если иное не предусмотрено соглашением участников долевой собственности, поступают в собственность того из участников, который их произвел.

### **Статья 246. Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности**

1. Распоряжение имуществом находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников.

2. Участник долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю либо распорядиться ею иным образом с соблюдением при ее возмездном отчуждении правил, предусмотренных статьей 250 настоящего Кодекса.

## **Статья 247. Владение и пользование имуществом, находящимся в долевой собственности**

1. Владение и пользование имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляются по соглашению всех ее участников, а при недостижении согласия — в порядке, устанавливаемом судом.

2. Участник долевой собственности имеет право на предоставление в его владение и пользование части общего имущества, соразмерной его доле, а при невозможности этого вправе требовать от других участников, владеющих и пользующихся имуществом, приходящимся на его долю, соответствующей компенсации.

## **Статья 248. Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в долевой собственности**

Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в долевой собственности, поступают в состав общего имущества и распределяются между участниками долевой собственности соразмерно их долям, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

## **Статья 249. Расходы по содержанию имущества, находящегося в долевой собственности**

Каждый участник долевой собственности обязан соразмерно со своей долей участвовать в уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу, а также в издержках по его содержанию и сохранению.

## **Статья 250. Преимущественное право покупки**

1. При продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях, кроме случая продажи с публичных торгов.

Публичные торги для продажи доли в праве общей собственности при отсутствии согласия на это всех участников долевой собственности могут проводиться в случаях, предусмотренных частью второй статьи 255 настоящего Кодекса, и в иных случаях, предусмотренных законом.

2. Продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых продает ее. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в праве собственности на движимое имущество в течение десяти дней со дня извещения, продавец вправе продать свою долю любому лицу.

3. При продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя.

4. Уступка преимущественного права покупки доли не допускается.

5. Правила настоящей статьи применяются также при отчуждении доли по договору мены.

## **Статья 251. Момент перехода доли в праве общей собственности к приобретателю по договору**

Доля в праве общей собственности переходит к приобретателю по договору с момента заключения договора, если соглашением сторон не предусмотрено иное.

Момент перехода доли в праве общей собственности по договору, подлежащему государственной регистрации, определяется в соответствии с пунктом 2 статьи 223 настоящего Кодекса.

## **Статья 252. Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, и выдел из него доли**

1. Имущество, находящееся в долевой собственности, может быть разделено между ее участниками по соглашению между ними.

2. Участник долевой собственности вправе требовать выдела своей доли из общего имущества.

3. При недостижении участниками долевой собственности соглашения о способе и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них участник долевой собственности вправе в судебном порядке требовать выдела в натуре своей доли из общего имущества.

Если выдел доли в натуре не допускается законом или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей собственности, выделяющийся собственник имеет право на выплату ему стоимости его доли другими участниками долевой собственности.

4. Несоразмерность имущества, выделяемого в натуре участнику долевой собственности на основании настоящей статьи, его доле в праве собственности устраняется выплатой соответствующей денежной суммы, или иной компенсацией.

Выплата участнику долевой собственности остальными собственниками компенсации вместо выдела его доли в натуре допускается с его согласия. В случаях, когда доля собственника незначительна, не может быть реально выделена и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать остальных участников долевой собственности выплатить ему компенсацию.

5. С получением компенсации в соответствии с настоящей статьей собственник утрачивает право на долю в общем имуществе.

## **Статья 253. Владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности**

1. Участники совместной собственности, если иное не предусмотрено соглашением между ними, сообща владеют и пользуются общим имуществом.

2. Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом.

3. Каждый из участников совместной собственности вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не вытекает из соглашения всех участников. Совершенная одним из участников совмест-



ной собственности сделка, связанная с распоряжением общим имуществом, может быть признана недействительной по требованию остальных участников по мотивам отсутствия у участника, совершившего сделку, необходимых полномочий только в случае, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об этом.

4. Правила настоящей статьи применяются постольку, поскольку для отдельных видов совместной собственности настоящим Кодексом или другими законами не установлено иное.

#### **Статья 254. Раздел имущества, находящегося в совместной собственности, и выдел из него доли**

1. Раздел общего имущества между участниками совместной собственности, а также выдел доли одного из них могут быть осуществлены после предварительного определения доли каждого из участников, в праве на общее имущество.

2. При разделе общего имущества и выделе из него доли, если иное не предусмотрено законом или соглашением участников, их доли признаются равными.

3. Основания и порядок раздела общего имущества и выдела из него доли определяются по правилам статьи 252 настоящего Кодекса постольку, поскольку иное для отдельных видов совместной собственности не установлено настоящим Кодексом, другими законами и не вытекает из существа отношений участников совместной собственности.

#### **Статья 255. Обращение взыскания на долю в общем имуществе**

Кредитор участника долевой или совместной собственности при недостаточности у собственника другого имущества вправе предъявить требование о выделе доли должника в общем имуществе для обращения на нее взыскания.

Если в таких случаях выделение доли в натуре невозможно либо против этого возражают остальные участники долевой или совместной собственности, кредитор вправе требовать продажи должником своей доли остальным участникам общей собственности по цене, соразмерной рыночной стоимости этой доли, с обращением вырученных от продажи средств в погашение долга.

В случае отказа остальных участников общей собственности от приобретения доли должника кредитор вправе требовать по суду обращения взыскания на долю должника в праве общей собственности путем продажи этой доли с публичных торгов.

#### **Статья 256. Общая собственность супругов**

1. Имущество, нажитое супругами во время брака, является их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества.

2. Имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также полученное одним из супругов во время брака в дар или в порядке наследования, является его собственностью.

Вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и т. п.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши хотя и приобретенные

во время брака за счет общих средств супругов, признаются собственностью того супруга, который ими пользовался.

Имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если будет установлено, что в течение брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т. п.). Настоящее правило не применяется, если договором между супругами предусмотрено иное.

3. По обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество, находящееся в его собственности, а также на его долю в общем имуществе супругов, которая причиталась бы ему при разделе этого имущества.

4. Правила определения долей супругов в общем имуществе при его разделе и порядок такого раздела устанавливаются законодательством о браке и семье.

### **Статья 257. Собственность крестьянского (фермерского) хозяйства**

1. Имущество крестьянского (фермерского) хозяйства принадлежит его членам на праве совместной собственности, если законом или договором между ними не установлено иное.

2. В совместной собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства находятся предоставленный в собственность этому хозяйству или приобретенный земельный участок насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, сельскохозяйственная и иная техника и оборудование, транспортные средства, инвентарь и другое имущество, приобретенное для хозяйства на общие средства его членов.

3. Плоды, продукция и доходы, полученные в результате деятельности крестьянского (фермерского) хозяйства, являются общим имуществом членов крестьянского (фермерского) хозяйства и используются по соглашению между ними.

### **Статья 258. Раздел имущества крестьянского (фермерского) хозяйства**

1. При прекращении крестьянского (фермерского) хозяйства в связи с выходом из него всех его членов или по иным основаниям общее имущество подлежит разделу по правилам, предусмотренным статьями 252 и 254 настоящего Кодекса.

Земельный участок в таких случаях делится по правилам, установленным настоящим Кодексом и земельным законодательством.

2. Земельный участок и средства производства, принадлежащие крестьянскому (фермерскому) хозяйству, при выходе одного из его членов из хозяйства разделу не подлежат. Вышедший из хозяйства имеет право на получение денежной компенсации, соразмерной его доле в общей собственности на это имущество.

3. В случаях, предусмотренных настоящей статьёй, доли членов крестьянского (фермерского) хозяйства в праве совместной собственности на имущество хозяйства признаются равными, если соглашением между ними не установлено иное.

## **Статья 259. Собственность хозяйственного товарищества или кооператива, образованного на базе имущества крестьянского (фермерского) хозяйства**

1. Членами крестьянского (фермерского) хозяйства на базе имущества хозяйства может быть создано хозяйственное товарищество или производственный кооператив. Такое хозяйственное товарищество или кооператив как юридическое лицо обладает правом собственности на имущество, переданное ему в форме вкладов и других взносов членами фермерского хозяйства, а также на имущество, полученное в результате его деятельности и приобретенное по иным основаниям, допускаемым законом.

2. Размер вкладов участников товарищества или членов кооператива, созданного на базе имущества крестьянского (фермерского) хозяйства, устанавливается исходя из их долей в праве общей собственности на имущество хозяйства, определяемых в соответствии с пунктом 3 статьи 258 настоящего Кодекса.

## **Глава 17. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА НА ЗЕМЛЮ <sup>1</sup>**

### **Статья 260. Общие положения о праве собственности на землю**

1. Лица, имеющие в собственности земельный участок, вправе продавать его, дарить, отдавать в залог или сдавать в аренду и распоряжаться им иным образом (статья 209) постольку, поскольку, соответствующие земли на основании закона не исключены из оборота или не ограничены в обороте.

2. На основании закона и в установленном им порядке определяются земли сельскохозяйственного и иного назначения, использование которых для других целей не допускается или ограничивается. Пользование земельным участком, отнесенным к таким землям, может осуществляться в пределах, определяемых его назначением.

### **Статья 261. Земельный участок как объект права собственности**

1. Территориальные границы земельного участка определяются в порядке, установленном земельным законодательством на основе документов, выдаваемых собственнику государственными органами по земельным ресурсам и землеустройству.

2. Если иное не установлено законом, право собственности на земельный участок распространяется на находящиеся в границах этого участка поверхностный (почвенный) слой и замкнутые водоемы, находящиеся на нем лес и растения.

3. Собственник земельного участка вправе использовать по своему усмотрению все, что находится над и под поверхностью этого участка, если иное не предусмотрено законами о недрах, об использовании воздушного пространства, иными законами и не нарушает прав других лиц.

---

<sup>1</sup> Глава 17 Кодекса вводится в действие со дня введения в действие принятого Государственной Думой Федерального Собрания Российской Федерации Земельного кодекса Российской Федерации.

## **Статья 262. Земельные участки общего пользования. Доступ на земельный участок**

1. Граждане имеют право свободно, без каких-либо разрешений находиться на не закрытых для общего доступа земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, и использовать имеющиеся на этих участках природные объекты в пределах, допускаемых законом и иными правовыми актами, а также собственником соответствующего земельного участка.

2. Если земельный участок не огорожен либо его собственник иным способом ясно не обозначил, что вход на участок без его разрешения не допускается, любое лицо может пройти через участок при условии, что это не причиняет ущерба или беспокойства собственнику.

## **Статья 263. Застройка земельного участка**

1. Собственник земельного участка может возводить на нем здания и сооружения, осуществлять их перестройку или снос, разрешать строительство на своем участке другим лицам. Эти права осуществляются при условии соблюдения градостроительных и строительных норм и правил, а также требований о назначении земельного участка (пункт 2 статьи 260).

2. Если иное не предусмотрено законом или договором, собственник земельного участка приобретает право собственности на здание, сооружение и иное недвижимое имущество, возведенное или созданное им для себя на принадлежащем ему участке.

Последствия самовольной постройки, произведенной собственником на принадлежащем ему земельном участке, определяются статьей 222 настоящего Кодекса.

## **Статья 264. Права на землю лиц, не являющихся собственниками земельных участков**

1. Земельные участки и находящееся на них недвижимое имущество могут предоставляться их собственниками другим лицам в постоянное или срочное пользование, в том числе в аренду.

2. Лицо, не являющееся собственником земельного участка, осуществляет принадлежащие ему права владения и пользования участком на условиях и в пределах, установленных законом или договором с собственником.

3. Владелец земельного участка, не являющийся собственником, не вправе распоряжаться этим участком, если иное не предусмотрено законом или договором.

## **Статья 265. Основания приобретения права пожизненного наследуемого владения земельным участком**

Право пожизненного наследуемого владения земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, приобретается гражданами по основаниям и в порядке, которые предусмотрены земельным законодательством.

## **Статья 266. Владение и пользование земельным участком на праве пожизненного наследуемого владения**

1. Гражданин, обладающий правом пожизненного наследуемого владения (владелец земельного участка), имеет права владения и пользования земельным участком, передаваемые по наследству.

2. Если из условий пользования земельным участком, установленных законом, не вытекает иное, владелец земельного участка вправе возводить на нем здания, сооружения и создавать другое недвижимое имущество, приобретая на него право собственности.

## **Статья 267. Распоряжение земельным участком, находящимся в пожизненном наследуемом владении**

1. Владелец земельного участка может передавать его другим лицам в аренду или безвозмездное срочное пользование.

2. Продажа, залог земельного участка и совершение его владельцем других сделок, которые влекут или могут повлечь отчуждение земельного участка, не допускаются.

## **Статья 268. Основания приобретения права постоянного (бессрочного) пользования земельным участком**

1. Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, находящимся в государственной или муниципальной собственности, предоставляется гражданам и юридическим лицам на основании решения государственного или муниципального органа, уполномоченного предоставлять земельные участки в такое пользование.

2. Право постоянного пользования земельным участком может быть также приобретено собственником здания, сооружения и иного недвижимого имущества в случаях, предусмотренных пунктом 1 статьи 271 настоящего Кодекса.

3. В случае реорганизации юридического лица принадлежащее ему право постоянного пользования земельным участком переходит в порядке правопреемства.

## **Статья 269. Владение и пользование землей на праве постоянного пользования**

1. Лицо, которому земельный участок предоставлен в постоянное пользование, осуществляет владение и пользование этим участком в пределах, установленных законом, иными правовыми актами и актом о предоставлении участка в пользование.

2. Лицо, которому земельный участок предоставлен в постоянное пользование, вправе, если иное не предусмотрено законом, самостоятельно использовать участок в целях, для которых он предоставлен, включая возведение для этих целей на участке зданий, сооружений и другого недвижимого имущества. Здания, сооружения, иное недвижимое имущество, созданные этим лицом для себя, являются его собственностью.

## **Статья 270. Распоряжение земельным участком, находящимся в постоянном пользовании**

Лицо, которому земельный участок предоставлен в постоянное пользование, вправе передавать этот участок в аренду или безвозмездное срочное пользование только с согласия собственника участка.

## **Статья 271. Право пользования земельным участком собственником недвижимости**

1. Собственник здания, сооружения или иной недвижимости, находящейся на земельном участке, принадлежащем другому лицу, имеет право пользования предоставленной таким лицом под эту недвижимость частью земельного участка.

Если из закона, решения о предоставлении земли, находящейся в государственной или муниципальной собственности, или договора не вытекает иное, собственник здания или сооружения имеет право постоянного пользования частью земельного участка (статьи 268—270), на котором расположено это недвижимое имущество.

2. При переходе права собственности на недвижимость, находящуюся на чужом земельном участке, к другому лицу оно приобретает право пользования соответствующей частью земельного участка на тех же условиях и в том же объеме, что и прежний собственник недвижимости.

Переход права собственности на земельный участок не является основанием прекращения или изменения принадлежащего собственнику недвижимости права пользования этим участком.

3. Собственник недвижимости, находящийся на чужом земельном участке, имеет право владеть, пользоваться и распоряжаться этой недвижимостью по своему усмотрению, в том числе сносить соответствующие здания и сооружения, постольку, поскольку это не противоречит условиям пользования данным участком, установленным законом или договором.

## **Статья 272. Последствия утраты собственником недвижимости права пользования земельным участком**

1. При прекращении права пользования земельным участком, предоставленного собственнику находящегося на этом участке недвижимого имущества (статья 271), права на недвижимость, оставленную ее собственником на земельном участке, определяются в соответствии с соглашением между собственником участка и собственником соответствующего недвижимого имущества.

2. При отсутствии или недостижении соглашения, указанного в пункте 1 настоящей статьи, последствия прекращения права пользования земельным участком определяются судом по требованию собственника земельного участка или собственника недвижимости.

Собственник земельного участка вправе требовать по суду, чтобы собственник недвижимости после прекращения права пользования участком освободил его от недвижимости и привел участок в первоначальное состояние.

В случаях, когда снос здания или сооружения, находящегося на земельном участке, запрещен в соответствии с законом или иными правовыми актами (жилые дома, памятники истории и культуры и т. п.) либо не подле-

жит осуществлению ввиду явного превышения стоимости здания или сооружения по сравнению со стоимостью отведенной под него земли, суд с учетом оснований прекращения права пользования земельным участком и при предъявлении соответствующих требований сторонами может признать право собственника недвижимости на приобретение в собственность земельного участка, на котором находится эта недвижимость, или право собственника земельного участка на приобретение оставшейся на нем недвижимости, либо установить условия пользования земельным участком собственником недвижимости на новый срок.

3. Правила настоящей статьи не применяются при изъятии земельного участка для государственных или муниципальных нужд (статья 283), а также прекращении прав на земельный участок ввиду его ненадлежащего использования (статья 286).

### **Статья 273. Переход права на земельный участок при отчуждении находящихся на нем зданий или сооружений**

При переходе права собственности на здание или сооружение, принадлежавшее собственнику земельного участка, на котором оно находится, к приобретателю здания (сооружения) переходят права на земельный участок, определяемые соглашением сторон.

Если иное не предусмотрено договором об отчуждении здания или сооружения, к приобретателю переходит право собственности на ту часть земельного участка, которая занята зданием (сооружением) и необходима для его использования.

### **Статья 274. Право ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут)**

1. Собственник недвижимого имущества (земельного участка, другой недвижимости) вправе требовать от собственника соседнего земельного участка, а в необходимых случаях и от собственника другого земельного участка (соседнего участка) предоставления права ограниченного пользования соседним участком (сервитута).

Сервитут может устанавливаться для обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок, прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения и мелиорации, а также других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута.

2. Обременение земельного участка сервитутом не лишает собственника участка прав владения, пользования и распоряжения этим участком.

3. Сервитут устанавливается по соглашению между лицом, требующим установления сервитута, и собственником участка и подлежит регистрации в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимое имущество. В случае недостижения соглашения об установлении или условиях сервитута спор разрешается судом по иску лица, требующего установления сервитута.

4. На условиях и в порядке, предусмотренных пунктами 1 и 3 настоящей статьи, сервитут может быть установлен также в интересах и по требованию лица, которому участок предоставлен на праве пожизненного наследуемого владения или праве постоянного пользования.

5. Собственник участка, обремененного сервитутом, вправе, если иное предусмотрено законом, требовать от лиц, в интересах которых установлен сервитут, соразмерную плату за пользование участком.

### **Статья 275. Сохранение сервитута при переходе прав на земельный участок**

1. Сервитут сохраняется в случае перехода прав на земельный участок, который обременен этим сервитутом, к другому лицу.

2. Сервитут не может быть самостоятельным предметом купли-продажи, залога и не может передаваться каким-либо способом лицам, не являющимся собственниками недвижимого имущества, для обеспечения использования которого сервитут установлен.

### **Статья 276. Прекращение сервитута**

1. По требованию собственника земельного участка, обремененного сервитутом, сервитут может быть прекращен ввиду отпадения оснований, по которым он был установлен.

2. В случаях, когда земельный участок, принадлежащий гражданину или юридическому лицу, в результате обременения сервитутом не может использоваться в соответствии с назначением участка, собственник вправе требовать по суду прекращения сервитута.

### **Статья 277. Обременение сервитутом зданий и сооружений**

Применительно к правилам, предусмотренным статьями 274—276 настоящего Кодекса, сервитутом могут обременяться здания, сооружения и другое недвижимое имущество, ограниченное пользование которым необходимо вне связи с пользованием земельным участком.

### **Статья 278. Обращение взыскания на земельный участок**

Обращение взыскания на земельный участок по обязательствам его собственника допускается только на основании решения суда.

### **Статья 279. Выкуп земельного участка для государственных и муниципальных нужд**

1. Земельный участок может быть изъят у собственника для государственных или муниципальных нужд путем выкупа.

В зависимости от того, для чьих нужд изымается земля, выкуп осуществляется Российской Федерацией, соответствующим субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием.

2. Решение об изъятии земельного участка для государственных или муниципальных нужд принимается федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Государственные органы, уполномоченные принимать решения об изъятии земельных участков для государственных или муниципальных нужд, порядок подготовки и принятия этих решений определяются федеральным земельным законодательством.

3. Собственник земельного участка должен быть не позднее чем за год до предстоящего изъятия земельного участка письменно уведомлен об этом органом, принявшим решение об изъятии. Выкуп земельного участка до



истечения года со дня получения собственником такого уведомления допускается только с согласия собственника.

4. Решение государственного органа об изъятии земельного участка для государственных или муниципальных нужд, подлежит государственной регистрации в органе, осуществляющем регистрацию прав на земельный участок. Собственник земельного участка должен быть извещен о произведенной регистрации с указанием ее даты.

5. Выкуп для государственных или муниципальных нужд части земельного участка допускается не иначе как с согласия собственника.

### **Статья 280. Права собственника земельного участка, подлежащего изъятию для государственных или муниципальных нужд**

Собственник земельного участка, подлежащего изъятию для государственных или муниципальных нужд, с момента государственной регистрации решения об изъятии участка до достижения соглашения или принятия судом решения о выкупе участка может владеть, пользоваться и распоряжаться им по своему усмотрению и производить необходимые затраты, обеспечивающие использование участка в соответствии с его назначением. Однако собственник несет риск отнесения на него при определении выкупной цены земельного участка (статья 281) затрат и убытков, связанных с новым строительством, расширением и реконструкцией зданий и сооружений на земельном участке в указанный период.

### **Статья 281. Выкупная цена земельного участка, изымаемого для государственных или муниципальных нужд**

1. Плата за земельный участок, изымаемый для государственных или муниципальных нужд (выкупная цена), сроки и другие условия выкупа определяются соглашением с собственником участка. Соглашение включает обязательство Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования уплатить выкупную цену за изымаемый участок.

2. При определении выкупной цены в нее включаются рыночная стоимость земельного участка и находящегося на нем недвижимого имущества, а также все убытки, причиненные собственнику изъятием земельного участка, включая убытки, которые он несет в связи с досрочным прекращением своих обязательств перед третьими лицами, в том числе упущенную выгоду.

3. По соглашению с собственником ему может быть предоставлен взамен участка, изымаемого для государственных или муниципальных нужд, другой земельный участок с зачетом его стоимости в выкупную цену.

### **Статья 282. Выкуп земельного участка для государственных или муниципальных нужд по решению суда**

Если собственник не согласен с решением об изъятии у него земельного участка для государственных или муниципальных нужд либо с ним не достигнуто соглашение о выкупной цене или других условиях выкупа, государственный орган, принявший такое решение, может предъявить иск о выкупе земельного участка в суд. Иск о выкупе земельного участка для государственных или муниципальных нужд может быть предъявлен в течение двух

лет с момента направления собственнику участка уведомления, указанного в пункте 3 статьи 279 настоящего Кодекса.

### **Статья 283. Прекращение прав владения и пользования земельным участком при его изъятии для государственных или муниципальных нужд**

В случаях, когда земельный участок, изымаемый для государственных или муниципальных нужд, находится во владении и пользовании на праве пожизненного наследуемого владения или постоянного пользования, прекращение этих прав осуществляется применительно к правилам, предусмотренным статьями 279—282 настоящего Кодекса.

### **Статья 284. Изъятие земельного участка, который не используется в соответствии с его назначением**

Земельный участок может быть изъят у собственника в случаях, когда участок предназначен для сельскохозяйственного производства либо жилищного или иного строительства и не используется для соответствующей цели в течение трех лет, если более длительный срок не установлен законом. В этот период не включается время, необходимое для освоения участка, а также время, в течение которого участок не мог быть использован по назначению из-за стихийных бедствий или ввиду иных обстоятельств, исключающих такое использование.

### **Статья 285. Изъятие земельного участка, используемого с нарушением законодательства**

Земельный участок может быть изъят у собственника, если использование участка осуществляется с грубым нарушением правил рационального использования земли, установленных земельным законодательством, в частности если участок используется не в соответствии с его целевым назначением или его использование приводит к существенному снижению плодородия сельскохозяйственных земель либо значительному ухудшению экологической обстановки.

### **Статья 286. Порядок изъятия земельного участка ввиду его ненадлежащего использования**

1. Орган государственной власти или местного самоуправления, уполномоченный принимать решения об изъятии земельных участков по основаниям, предусмотренным статьями 284 и 285 настоящего Кодекса, а также порядок обязательного заблаговременного предупреждения собственников участков о допущенных нарушениях определяются земельным законодательством.

2. Если собственник земельного участка письменно уведомит орган, принявший решение об изъятии земельного участка, о своем согласии исполнить это решение, участок подлежит продаже с публичных торгов.

3. Если собственник земельного участка не согласен с решением об изъятии у него участка, орган, принявший решение об изъятии участка, может предъявить требование о продаже участка в суд.

### **Статья 287. Прекращение прав на земельный участок, принадлежащих лицам, не являющимся его собственниками**

Прекращение прав на земельный участок, принадлежащих арендаторам и другим лицам, не являющимся его собственниками, ввиду ненадлежащего

использования участка этими лицами осуществляется по основаниям и в порядке, которые установлены земельным законодательством.

## **Глава 18. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА НА ЖИЛЫЕ ПОМЕЩЕНИЯ**

### **Статья 288. Собственность на жилое помещение**

1. Собственник осуществляет права владения, пользования и распоряжения принадлежащим ему жилым помещением в соответствии с его назначением.

2. Жилые помещения предназначены для проживания граждан.

Гражданин — собственник жилого помещения может использовать его для личного проживания и проживания членов его семьи.

Жилые помещения могут сдаваться их собственниками для проживания на основании договора.

3. Размещение в жилых домах промышленных производств не допускается.

Размещение собственником в принадлежащем ему жилом помещении предприятий, учреждений, организаций допускается только после перевода такого помещения в нежилое. Перевод помещений из жилых в нежилые производится в порядке, определяемом жилищным законодательством.

### **Статья 289. Квартира как объект права собственности**

Собственнику квартиры в многоквартирном доме наряду с принадлежащим ему помещением, занимаемым под квартиру, принадлежит также доля в праве собственности на общее имущество дома (статья 290).

### **Статья 290. Общее имущество собственников квартир в многоквартирном доме**

1. Собственникам квартир в многоквартирном доме принадлежат на праве общей долевой собственности общие помещения дома, несущие конструкции дома, механическое, электрическое, санитарно-техническое и иное оборудование за пределами или внутри квартиры, обслуживающее более одной квартиры.

2. Собственник квартиры не вправе отчуждать свою долю в праве собственности на общее имущество жилого дома, а также совершать иные действия, влекущие передачу этой доли отдельно от прав собственности на квартиру.

### **Статья 291. Товарищество собственников жилья**

1. Собственники квартир для обеспечения эксплуатации многоквартирного дома, пользования квартирами и их общим имуществом образуют товарищества собственников квартир (жилья).

2. Товарищество собственников жилья является некоммерческой организацией, создаваемой и действующей в соответствии с законом о товариществах собственников жилья.

## **Статья 292. Права членов семьи собственников жилого помещения**

1. Члены семьи собственника, проживающие в принадлежащем ему жилом помещении имеют право пользования этим помещением на условиях, предусмотренных жилищным законодательством.

2. Переход права собственности на жилой дом или квартиру к другому лицу не является основанием для прекращения права пользования жилым помещением членами семьи прежнего собственника.

3. Члены семьи собственника жилого помещения могут требовать устранения нарушений их прав на жилое помещение от любых лиц, включая собственника помещения.

4. Отчуждение жилого помещения, в котором проживают несовершеннолетние члены семьи собственника, допускается с согласия органа опеки и попечительства.

## **Статья 293. Прекращение права собственности на бесхозяйственно содержимое жилое помещение**

Если собственник жилого помещения использует его не по назначению, систематически нарушает права и интересы соседей либо бесхозяйственно обращается с жильем, допуская его разрушение, орган местного самоуправления может предупредить собственника о необходимости устранить нарушения, а если они влекут разрушение помещения — также назначить собственнику соразмерный срок для ремонта помещения.

Если собственник после предупреждения продолжает нарушать права и интересы соседей или использовать жилое помещение не по назначению либо без уважительных причин не произведет необходимый ремонт, суд по иску органа местного самоуправления может принять решение о продаже с публичных торгов такого жилого помещения с выплатой собственнику вырученных от продажи средств за вычетом расходов на исполнение судебного решения.

## **Глава 19.**

# **ПРАВО ХОЗЯЙСТВЕННОГО ВЕДЕНИЯ, ПРАВО ОПЕРАТИВНОГО УПРАВЛЕНИЯ**

## **Статья 294. Право хозяйственного ведения**

Государственное или муниципальное унитарное предприятие, которому имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, владеет, пользуется и распоряжается этим имуществом в пределах, определяемых в соответствии с настоящим Кодексом.

## **Статья 295. Права собственника в отношении имущества, находящегося в хозяйственном ведении**

1. Собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении, в соответствии с законом решает вопросы создания предприятия, определения предмета и целей его деятельности, его реорганизации и ликвидации, назначает директора (руководителя) предприятия, осуществляет контроль

за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего предприятию имущества.

Собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении предприятия.

2. Предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

### **Статья 296. Право оперативного управления**

1. Казенное предприятие, а также учреждение в отношении закрепленного за ними имущества осуществляют в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества права владения, пользования и распоряжения им.

2. Собственник имущества, закрепленного за казенным предприятием или учреждением, вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

### **Статья 297. Распоряжение имуществом казенного предприятия**

1. Казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества.

Казенное предприятие самостоятельно реализует производимую им продукцию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами.

2. Порядок распределения доходов казенного предприятия определяется собственником его имущества.

### **Статья 298. Распоряжение имуществом учреждения**

1. Учреждение не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете.

2. Если в соответствии с учредительными документами учреждению предоставлено право осуществлять приносящую доходы деятельность, то доходы, полученные от такой деятельности, и приобретенное за счет этих доходов имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе.

### **Статья 299. Приобретение и прекращение права хозяйственного ведения и права оперативного управления**

1. Право хозяйственного ведения или право оперативного управления имуществом, в отношении которого собственником принято решение о закреплении за унитарным предприятием или учреждением, возникает у этого предприятия или учреждения с момента передачи имущества, если иное не установлено: законом и иными правовыми актами или решением собственника.

2. Плоды, продукция и доходы от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении, а также имущество, приобретенное унитарным предприятием или учреждением по договору или иным основаниям, поступают в хозяйственное ведение или оперативное управление предприятия или учреждения в порядке, установленном настоящим Кодексом, другими законами и иными правовыми актами для приобретения права собственности.

3. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления имуществом прекращаются по основаниям и в порядке, предусмотренным настоящим Кодексом, другими законами и иными правовыми актами для прекращения права собственности, а также в случаях правомерного изъятия имущества у предприятия или учреждения по решению собственника.

### **Статья 300. Сохранение прав на имущество при переходе предприятия или учреждения к другому собственнику**

1. При переходе права собственности на государственное или муниципальное предприятие как имущественный комплекс к другому собственнику государственного или муниципального имущества такое предприятие сохраняет право хозяйственного ведения на принадлежащее ему имущество.

2. При переходе права собственности на учреждение к другому лицу это учреждение сохраняет право оперативного управления на принадлежащее ему имущество.

## **Глава 20. ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВ**

### **Статья 301. Истребование имущества из чужого незаконного владения**

Собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения.

### **Статья 302. Истребование имущества от добросовестного приобретателя**

1. Если имущество возмездно приобретено у лица, которое не имело права его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать (добросовестный приобретатель), то собственник вправе истребовать это имущество от приобретателя в случае, когда имущество утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли.

2. Если имущество приобретено безвозмездно от лица, которое не имело права его отчуждать, собственник вправе истребовать имущество во всех случаях.

3. Деньги, а также ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя.

### **Статья 303. Расчеты при возврате имущества из незаконного владения**

При истребовании имущества из чужого незаконного владения собственник вправе также потребовать от лица, которое знало или должно было знать, что его владение незаконно (недобросовестный владелец), возврата

или возмещения всех доходов, которые это лицо извлекло или должно было извлечь за все время владения; от добросовестного владельца возврата или возмещения всех доходов, которые он извлек или должен был извлечь со времени когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или получил повестку по иску собственника о возврате имущества.

Владелец, как добросовестный, так и недобросовестный, в свою очередь вправе требовать от собственника возмещения произведенных им необходимых затрат на имущество с того времени, с которого собственнику причитаются доходы от имущества.

Добросовестный владелец вправе оставить за собой произведенные им улучшения, если они могут быть отделены без повреждения имущества. Если такое отделение улучшений невозможно, добросовестный владелец имеет право требовать возмещения произведенных на улучшение затрат, но не свыше размера увеличения стоимости имущества.

#### **Статья 304. Защита прав собственника от нарушений, не связанных с лишением владения**

Собственник может требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения.

#### **Статья 305. Защита прав владельца, не являющегося собственником**

Права, предусмотренные статьями 301—304 настоящего Кодекса, принадлежат также лицу, хотя и не являющемуся собственником, но владеющему имуществом на праве пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления либо по иному основанию, предусмотренному законом или договором. Это лицо имеет право на защиту его владения также против собственника.

#### **Статья 306. Последствия прекращения права собственности в силу закона**

В случае принятия Российской Федерацией закона, прекращающего право собственности, убытки, причиненные собственнику в результате принятия этого акта, в том числе стоимость имущества, возмещаются государством. Споры о возмещении убытков разрешаются судом.

# Раздел III. ОБЩАЯ ЧАСТЬ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА

## Подраздел 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ОБЯЗАТЕЛЬСТВАХ

### Глава 21. ПОНЯТИЕ И СТОРОНЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА

#### **Статья 307. Понятие обязательства и основания его возникновения**

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

2. Обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований, указанных в настоящем Кодексе.

#### **Статья 308. Стороны обязательства**

1. В обязательстве в качестве каждой из его сторон — кредитора или должника — могут участвовать одно или одновременно нескольких лиц.

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

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

3. Обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц).

В случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства.

### Глава 22. ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

#### **Статья 309. Общие положения**

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



### **Статья 310. Недопустимость одностороннего отказа от исполнения обязательства**

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

### **Статья 311. Исполнение обязательства по частям**

Кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

### **Статья 312. Исполнение обязательства надлежащему лицу**

Если иное не предусмотрено соглашением сторон и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства, должник вправе при исполнении обязательства потребовать доказательств того, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным им на это лицом, и несет риск последствий непредъявления такого требования.

### **Статья 313. Исполнение обязательства третьим лицом**

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

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

### **Статья 314. Срок исполнения обязательства**

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

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

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

### **Статья 315. Досрочное исполнение обязательства**

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

### **Статья 316. Место исполнения обязательства**

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

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

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

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

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

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

### **Статья 317. Валюта денежных обязательств**

1. Денежные обязательства должны быть выражены в рублях (статья 140).

2. В денежном обязательстве может быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах (эю, «специальных правах заимствования» и др.). В этом случае подлежащая уплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон.

3. Использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории Российской Федерации по обязательствам допускается в случаях, в порядке и на условиях, определенных законом или в установленном порядке.

### **Статья 318. Увеличение сумм, выплачиваемых на содержание гражданина**

Сумма выплачиваемая по денежному обязательству непосредственно на содержание гражданина: в возмещение вреда, причиненного жизни или

здоровью, по договору пожизненного содержания и в других случаях — с увеличением установленного законом минимального размера оплаты труда пропорционально увеличивается.

### **Статья 319. Очередность погашения требований по денежному обязательству**

Сумма произведенного платежа, недостаточная для исполнения денежного обязательства полностью, при отсутствии иного соглашения погашает прежде всего издержки кредитора по получению исполнения, затем — проценты, а в оставшейся части основную сумму долга.

### **Статья 320. Исполнение альтернативного обязательства**

Должнику, обязанному передать кредитору одно или другое имущество либо совершить одно из двух или нескольких действий, принадлежит право выбора, если из закона, иных правовых актов или условий обязательства не вытекает иное.

### **Статья 321. Исполнение обязательства, в котором участвуют несколько кредиторов или несколько должников**

Если в обязательстве участвуют несколько кредиторов или несколько должников, то каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими поскольку, поскольку из закона, иных правовых актов или условий обязательства не вытекает иное.

### **Статья 322. Солидарные обязательства**

1. Солидарная обязанность (ответственность) или солидарное требование возникает, если солидарность обязанности или требования предусмотрена договором или установлена законом, в частности при неделимости предмета обязательства.

2. Обязанности нескольких должников по обязательству, связанному с предпринимательской деятельностью, равно как и требования нескольких кредиторов в таком обязательстве, являются солидарными, если законом, иными правовыми актами или условиями обязательства не предусмотрено иное.

### **Статья 323. Права кредитора при солидарной обязанности**

1. При солидарной обязанности должников кредитор в праве требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга.

2. Кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников.

Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью.

### **Статья 324. Возражения против требования кредитора при солидарной обязанности**

В случае солидарной обязанности должник не вправе выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на таких отношениях других должников с кредитором, в которых данный должник не участвует.

### **Статья 325. Исполнение солидарной обязанности одним из должников**

1. Исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных должников от исполнения кредитору.

2. Если иное не вытекает из отношений между солидарными должниками:

1) должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого;

2) неуплаченное одним из солидарных должников должнику, исполнившему солидарную обязанность, падает в равной доле на этого должника и на остальных должников.

3. Правила настоящей статьи применяются соответственно при прекращении солидарного обязательства зачетом встречного требования одного из должников.

### **Статья 326. Солидарные требования**

1. При солидарности требования любой из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме.

До предъявления требования одним из солидарных кредиторов должник вправе исполнять обязательство любому из них по своему усмотрению.

2. Должник не вправе выдвигать против требования одного из солидарных кредиторов возражения, основанные на таких отношениях должника с другим солидарным кредитором, в которых данный кредитор не участвует.

3. Исполнение обязательства полностью одному из солидарных кредиторов освобождает должника от исполнения остальным кредиторам.

4. Солидарный кредитор, получивший исполнение от должника, обязан возместить причитающееся другим кредиторам и равных долях, если иное не вытекает из отношения между ними.

### **Статья 327. Исполнение обязательства внесением долга в депозит**

1. Должник вправе внести причитающиеся с него деньги или ценные бумаги в депозит нотариуса, а в случаях, установленных законом, в депозит суда — если обязательство не может быть исполнено должником вследствие:

1) отсутствия кредитора или лица, уполномоченного им принять исполнение, в месте, где обязательство должно быть исполнено;

2) недееспособности кредитора и отсутствия у него представителя;

3) очевидного отсутствия определенности по поводу того, кто является кредитором по обязательству, в частности в связи со спором по этому поводу между кредитором и другими лицами;

4) уклонения кредитора от принятия исполнения или иной просрочки с его стороны.

2. Внесение денежной суммы или ценных бумаг в депозит нотариуса или суда считается исполнением обязательства.

Нотариус или суд, в депозит которого внесены деньги или ценные бумаги, извещает об этом кредитора.

## **Статья 328. Встречное исполнение обязательств**

1. Встречным признается исполнение обязательства одной из сторон, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной.

2. В случае непредоставления обязанной стороной обусловленного договором исполнения обязательства либо наличия обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков.

Если обусловленное договором исполнение обязательства произведено не в полном объеме, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения в части, соответствующей непредоставленному исполнению.

3. Если встречное исполнение обязательства произведено, несмотря на непредоставление другой стороной обусловленного договором исполнения своего обязательства, эта сторона обязана предоставить такое исполнение.

4. Правила, предусмотренные пунктом 2 и 3 настоящей статьи, применяются, если договором или законом не предусмотрено иное.

## **Глава 23. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ**

### **§ 1. Общие положения**

#### **Статья 329. Способы обеспечения исполнения обязательств**

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

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

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

### **§ 2. Неустойка**

#### **Статья 330. Понятие неустойки**

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

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

### **Статья 331. Форма соглашения о неустойке**

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

Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке.

### **Статья 332. Законная неустойка**

1. Кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом (законной неустойки), независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон.

2. Размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если закон этого не запрещает.

### **Статья 333. Уменьшение неустойки**

Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку.

Правила настоящей статьи не затрагивают права должника на уменьшение размера его ответственности на основании статьи 404 настоящего Кодекса и права кредитора на возмещение убытков в случаях, предусмотренных статьей 394 настоящего Кодекса.

## **§ 3. Залог**

### **Статья 334. Понятие и основания возникновения залога**

1. В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом.

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

2. Залог земельных участков, предприятий, зданий, сооружений, квартир и другого недвижимого имущества (ипотека) регулируется законом об ипотеке. Общие правила о залоге, содержащиеся в настоящем Кодексе, применяются к ипотеке в случаях, когда настоящим Кодексом или законом об ипотеке не установлены иные правила.

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

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

### **Статья 335. Залогодатель**

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

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

Лицо, которому вещь принадлежит на праве хозяйственного ведения вправе заложить ее без согласия собственника в случаях, предусмотренных пунктом 2 статьи 295 настоящего Кодекса.

3. Залогодателем права может быть лицо, которому принадлежит закладываемое право.

Залог права аренды или иного права на чужую вещь не допускается без согласия ее собственника или лица, имеющего на нее право хозяйственного ведения, если законом или договором запрещено отчуждение этого права без согласия указанных лиц.

### **Статья 336. Предмет залога**

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

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

### **Статья 337. Обеспечиваемое залогом требование**

Если иное не предусмотрено договором, залог обеспечивает требование в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения, в частности, проценты, неустойку, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, а также возмещение необходимых расходов залогодержателя на содержание заложенной вещи и расходов по взысканию.

### **Статья 338. Залог без передачи и с передачей заложенного имущества залогодержателю**

1. Заложенное имущество остается у залогодателя, если иное не предусмотрено договором.

Имущество, на которое установлена ипотека, а также заложенные товары в обороте не передаются залогодержателю.

2. Предмет залога может быть оставлен у залогодателя под замком и печатью залогодержателя.

Предмет залога может быть оставлен у залогодателя с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (твердый залог).

3. Предмет залога, переданный залогодателем на время во владение или пользование третьему лицу, считается оставленным у залогодателя.

4. При залоге имущественного права, удостоверенного ценной бумагой, она передается залогодержателю либо в депозит нотариуса, если договором не предусмотрено иное.

### **Статья 339. Договор о залоге, его форма и регистрация**

1. В договоре о залоге должны быть указаны предметы залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемое-

мого залогом. В нем должно также содержаться указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество.

2. Договор о залоге должен быть заключен в письменной форме.

Договор об ипотеке, а также договор о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен, подлежат нотариальному удостоверению.

3. Договор об ипотеке должен быть зарегистрирован в порядке, установленном для регистрации сделок с соответствующим имуществом.

4. Несоблюдение правил, содержащихся в пунктах 2 и 3 настоящей статьи, влечет недействительность договора о залоге.

### **Статья 340. Имущество, на которое распространяются права залогодержателя**

1. Права залогодержателя (право залога) на вещь, являющуюся предметом залога, распространяются на ее принадлежности, если иное не предусмотрено договором.

На полученные в результате использования заложенного имущества плоды, продукцию и доходы право залога распространяется в случаях, предусмотренных договором.

2. При ипотеке предприятия или иного имущественного комплекса в целом право залога распространяется на все входящее в его состав имущество, движимое и недвижимое, включая права требования и исключительные права, в том числе приобретенные в период ипотеки, если иное не предусмотрено законом или договором.

3. Ипотека здания или сооружения допускается только с одновременной ипотекой по тому же договору земельного участка, на котором находится это здание или сооружение, либо части этого участка, функционально обеспечивающей закладываемый объект, либо принадлежащего залогодателю права аренды этого участка или его соответствующей части.

4. При ипотеке земельного участка право залога не распространяется на находящиеся или возводимые на этом участке здания и сооружения залогодателя, если в договоре не предусмотрено иное условие.

При отсутствии в договоре такого условия залогодатель в случае обращения взыскания на заложенный земельный участок сохраняет право ограниченного пользования (сервитут) той его частью, которая необходима для использования здания или сооружения в соответствии с его назначением. Условия пользования этой частью участка определяются соглашением залогодателя с залогодержателем, а в случае спора — судом.

5. Если ипотека установлена на земельный участок, на котором находятся здания или сооружения, принадлежащие не залогодателю, а другому лицу, то при обращении залогодержателем взыскания на этот участок и его продаже с публичных торгов к приобретателю участка переходят права и обязанности, которые в отношении этого лица имел залогодатель.

6. Договором о залоге, а в отношении залога, возникающего на основании закона, законом может быть предусмотрен залог вещей и имущественных прав, которые залогодатель приобретет в будущем.



### **Статья 341. Возникновение права залога**

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

2. Право залога на товары в обороте возникает в соответствии с правилами пункта 2 статьи 357 настоящего Кодекса.

### **Статья 342. Последующий залог**

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

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

3. Залогодатель обязан сообщать каждому последующему залогодержателю сведения обо всех существующих залогах данного имущества, предусмотренные пунктом 1 статьи 339 настоящего Кодекса, и отвечает за убытки, причиненные залогодержателям невыполнением этой обязанности.

### **Статья 343. Содержание и сохранность заложенного имущества**

1. Залогодатель или залогодержатель в зависимости от того, у кого из них находится заложенное имущество (статья 338), обязан, если иное не предусмотрено законом или договором:

1) страховать за счет залогодателя заложенное имущество в полной его стоимости от рисков утраты и повреждения, а если полная стоимость имущества превышает размер обеспеченного залогом требования, — на сумму не ниже размера требования;

2) принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности заложенного имущества, в том числе для защиты его от посягательств и требований со стороны третьих лиц;

3) немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы утраты или повреждения заложенного имущества.

2. Залогодержатель и залогодатель вправе проверять по документам и фактически наличие, количество, состояние и условия хранения заложенного имущества, находящегося у другой стороны.

3. При грубом нарушении залогодержателем обязанностей, указанных в пункте 1 настоящей статьи, создающем угрозу утраты или повреждения заложенного имущества, залогодатель вправе потребовать досрочного прекращения залога.

### **Статья 344. Последствия утраты или повреждения заложенного имущества**

1. Залогодатель несет риск случайной гибели или случайного повреждения заложенного имущества, если иное не предусмотрено договором о залоге.

2. Залогодержатель отвечает за полную или частичную утрату или повреждение переданного ему предмета залога, если не докажет, что может быть освобожден от ответственности в соответствии со статьей 401 настоящего Кодекса.

Залогодержатель отвечает за утрату предмета залога в размере его действительной стоимости, а за его повреждение — в размере суммы, на которую эта стоимость понизилась, независимо от суммы, в которую был оценен предмет залога при передаче его залогодержателю.

Если в результате повреждения предмета залога он изменился настолько, что не может быть использован по прямому назначению, залогодатель вправе от него отказаться и потребовать возмещение за его утрату.

Договором может быть предусмотрена обязанность залогодержателя возместить залогодателю и иные убытки, причиненные утратой или повреждением предмета залога.

Залогодатель, являющийся должником по обеспеченному залогом обязательству, вправе зачесть требование к залогодержателю о возмещении убытков, причиненных утратой или повреждением предмета залога, в погашение обязательства, обеспеченного залогом.

### **Статья 345. Замена и восстановление предмета залога**

1. Замена предмета залога допускается с согласия залогодержателя, если законом или договором не предусмотрено иное.

2. Если предмет залога погиб или поврежден либо право собственности на него или право хозяйственного ведения прекращено по основаниям, установленным законом, залогодатель вправе в разумный срок восстановить предмет залога или заменить его другим равноценным имуществом, если договором не предусмотрено иное.

### **Статья 346. Пользование и распоряжение предметом залога**

1. Залогодатель вправе, если иное не предусмотрено договором и не вытекает из существа залога, пользоваться предметом залога в соответствии с его назначением, в том числе извлекать из него плоды и доходы.

2. Если иное не предусмотрено законом или договором и не вытекает из существа залога, залогодатель вправе отчуждать предмет залога, передавать его в аренду или безвозмездное пользование другому лицу либо иным образом распоряжаться им только с согласия залогодержателя.

Соглашение, ограничивающее право залогодателя завещать заложенное имущество, ничтожно.

3. Залогодержатель вправе пользоваться переданным ему предметом залога лишь в случаях, предусмотренных договором, регулярно представляя залогодателю отчет о пользовании. По договору на залогодержателя может быть возложена обязанность извлекать из предмета залога плоды и доходы в целях погашения основного обязательства или в интересах залогодателя.

### **Статья 347. Защита залогодержателем своих прав на предмет залога**

1. Залогодержатель, у которого находилось или должно было находиться заложенное имущество, вправе истребовать его из чужого незаконного владения, в том числе из владения залогодателя (статьи 301, 302, 305).

2. В случаях, когда по условиям договора залогодержателю предоставлено право пользоваться переданным ему предметом залога, он может требовать от других лиц, в том числе и от залогодателя, устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (статьи 304, 305).

### **Статья 348. Основания обращения взыскания на заложенное имущество**

1. Взыскание на заложенное имущество для удовлетворения требований залогодержателя (кредитора) может быть обращено в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства по обстоятельствам, за которые он отвечает.

2. В обращении взыскания на заложенное имущество может быть отказано, если допущенное должником нарушение обеспеченного залогом обязательства крайне незначительно и размер требований залогодержателя вследствие этого явно несоразмерен стоимости заложенного имущества.

### **Статья 349. Порядок обращения взыскания на заложенное имущество**

1. Требования залогодержателя (кредитора) удовлетворяются из стоимости заложенного недвижимого имущества по решению суда.

Удовлетворение требования залогодержателя за счет заложенного недвижимого имущества без обращения в суд допускается на основании нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем, заключенного после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога. Такое соглашение может быть признано судом недействительным по иску лица, чьи права нарушены таким соглашением.

2. Требования залогодержателя удовлетворяются за счет заложенного движимого имущества по решению суда, если иное не предусмотрено соглашением залогодателя с залогодержателем. Однако на предмет залога, переданный залогодержателю, взыскание может быть обращено в порядке, установленном договором о залоге, если законом не установлен иной порядок.

3. Взыскание на предмет залога может быть обращено только по решению суда в случаях, когда:

1) для заключения договора о залоге требовалось согласие или разрешение другого лица или органа;

2) предметом залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества;

3) залогодатель отсутствует и установить место его нахождения невозможно.

### **Статья 350. Реализация заложенного имущества**

1. Реализация (продажа) заложенного имущества, на которое в соответствии со статьей 349 настоящего Кодекса обращено взыскание, производится путем продажи с публичных торгов в порядке, установленном процессуальным законодательством, если законом не установлен иной порядок.

2. По просьбе залогодателя суд вправе в решении об обращении взыскания на заложенное имущество отсрочить его продажу с публичных торгов на срок до одного года. Отсрочка не затрагивает прав и обязанностей сторон по обязательству, обеспеченному залогом этого имущества, и не освобождает должника от возмещения возросших за время отсрочки убытков кредитора и неустойки.

3. Начальная продажная цена заложенного имущества, с которой начинаются торги, определяется решением суда в случаях обращения взыскания

на имущество в судебном порядке либо соглашением залогодержателя с залогодателем в остальных случаях.

Заложенное имущество продается лицу, предложившему на торгах наивысшую цену.

4. При объявлении торгов несостоявшимися залогодержатель вправе по соглашению с залогодателем приобрести заложенное имущество и зачесть в счет покупной цены свои требования, обеспеченные залогом. К такому соглашению применяются правила о договоре купли-продажи.

При объявлении несостоявшимися повторных торгов залогодержатель вправе оставить предмет залога за собой с оценкой его в сумме не более чем на десять процентов ниже начальной продажной цены на повторных торгах.

Если залогодержатель не воспользуется правом оставить за собой предмет залога в течение месяца со дня объявления повторных торгов несостоявшимися, договор о залоге прекращается.

5. Если сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, недостаточна для покрытия требования залогодержателя, он имеет право, при отсутствии иного указания в законе или договоре, получить недостающую сумму из прочего имущества должника, не пользуясь преимуществом, основанным на залоге.

6. Если сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, превышает размер обеспеченного залогом требования залогодержателя, разница возвращается залогодателю.

7. Должник и залогодатель, являющийся третьим лицом, вправе в любое время до продажи предмета залога прекратить обращение на него взыскания и его реализацию, исполнив обеспеченное залогом обязательство или ту его часть, исполнение которой просрочено. Соглашение, ограничивающее это право, ничтожно.

### **Статья 351. Досрочное исполнение обязательства, обеспеченного залогом, и обращение взыскания на заложенное имущество**

1. Залогодержатель вправе потребовать досрочного исполнения обеспеченного залогом обязательства в случаях:

1) если предмет залога выбыл из владения залогодателя, у которого он был оставлен, не в соответствии с условиями договора о залоге;

2) нарушения залогодателем правил о замене предмета залога (статья 345);

3) утраты предмета залога по обстоятельствам, за которые залогодержатель не отвечает, если залогодатель не воспользовался правом, предусмотренным пунктом 2 статьи 345 настоящего Кодекса.

2. Залогодержатель вправе потребовать досрочного исполнения обеспеченного залогом обязательства, а если его требование не будет удовлетворено, обратиться взыскание на предмет залога: в случаях:

1) нарушения залогодателем правил о последующем залоге (статья 342);

2) невыполнения залогодателем обязанностей, предусмотренных подпунктами 1 и 2 пункта 1 и пунктом 2 статьи 343 настоящего Кодекса;

3) нарушения залогодателем правил о распоряжении заложенным имуществом (пункт 2 статьи 346).

## **Статья 352. Прекращение залога**

1. Залог прекращается:

1) с прекращением обеспеченного залогом обязательства;

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

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

4) в случае продажи с публичных торгов заложенного имущества, а также в случае, когда его реализация оказалась невозможной (пункт 4 статьи 350).

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

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

## **Статья 353. Сохранение залога при переходе права на заложенное имущество к другому лицу**

1. В случае перехода права собственности на заложенное имущество или права хозяйственного ведения им от залогодателя к другому лицу в результате возмездного или безвозмездного отчуждения этого имущества либо в порядке универсального правопреемства право залога сохраняет силу.

Правопреемник залогодателя становится на место залогодателя и несет все обязанности залогодателя, если соглашением с залогодержателем не установлено иное.

2. Если имущество залогодателя, являющееся предметом залога, перешло в порядке правопреемства к нескольким лицам, каждый из правопреемников (приобретателей имущества) несет вытекающие из залога последствия неисполнения обеспеченного залогом обязательства соразмерно перешедшей к нему части указанного имущества. Однако если предмет залога неделим или по иным основаниям остается в общей собственности правопреемников, они становятся солидарными залогодателями.

## **Статья 354. Последствия принудительного изъятия заложенного имущества**

1. Если право собственности залогодателя на имущество, являющееся предметом залога, прекращается по основаниям и в порядке, которые установлены законом, вследствие изъятия (выкупа) для государственных или муниципальных нужд, реквизиции или национализации и залогодателю предоставляется другое имущество или соответствующее возмещение, право залога распространяется на предоставленное взамен имущество либо, соответственно, залогодержатель приобретает право преимущественного удовлетворения своего требования из суммы причитающегося залогодателю возмещения. Залогодержатель вправе также потребовать досрочного исполнения обеспеченного залогом обязательства.

2. В случаях, когда имущество, являющееся предметом залога, изымается у залогодателя в установленном законом порядке на том основании, что в

действительности собственником этого имущества является другое лицо (статья 301), либо в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения (статья 243), залог в отношении этого имущества прекращается. В этих случаях залогодержатель вправе требовать до срочного исполнения обеспеченного залогом обязательства.

### **Статья 355. Уступка прав по договору о залоге**

Залогодержатель вправе передать свои права по договору о залоге другому лицу с соблюдением правил о передаче прав кредитора путем уступки требования (статьи 382—390).

Уступка залогодержателем своих прав по договору о залоге другому лицу действительна, если тому же лицу уступлены права требования к должнику по основному обязательству, обеспеченному залогом.

Если не доказано иное, уступка прав по договору об ипотеке означает и уступку прав по обеспеченному ипотекой обязательству.

### **Статья 356. Перевод долга по обязательству, обеспеченному залогом**

С переводом на другое лицо долга по обязательству, обеспеченному залогом, залог прекращается, если залогодатель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника.

### **Статья 357. Залог товаров в обороте**

1. Залогом товаров в обороте признается залог товаров с оставлением их у залогодателя и с предоставлением залогодателю права изменять состав и натуральную форму заложенного имущества (товарных запасов, сырья, материалов, полуфабрикатов, готовой продукции и т. п.) при условии, что их общая стоимость не становится меньше указанной в договоре о залоге.

Уменьшение стоимости заложенных товаров в обороте допускается соразмерно исполненной части обеспеченного залогом обязательства, если иное не предусмотрено договором.

2. Товары в обороте, отчужденные залогодателем, перестают быть предметом залога с момента их перехода в собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление приобретателя, а приобретенные залогодателем товары, указанные в договоре о залоге, становятся предметом залога с момента возникновения у залогодателя на них права собственности или хозяйственного ведения.

3. Залогодатель товаров в обороте обязан вести книгу записи залогов, в которую вносятся записи об условиях залога товаров и обо всех операциях, влекущих изменение состава или натуральной формы заложенных товаров, включая их переработку, на день последней операции.

4. При нарушении залогодателем условий залога товаров в обороте залогодержатель вправе путем наложения на заложенные товары своих знаков и печатей приостановить операции с ними до устранения нарушения.

### **Статья 358. Залог вещей в ломбарде**

1. Принятие от граждан в залог движимого имущества, предназначенного для уличного потребления в обеспечение краткосрочных кредитов, может осуществляться в качестве предпринимательской деятельности специализированными организациями — ломбардами, имеющими на это лицензию.

2. Договор о залоге вещей в ломбарде оформляется выдачей ломбардом залогового билета.

3. Закладываемые вещи передаются ломбарду.

Ломбард обязан страховать в пользу залогодателя за свой счет принятые в залог вещи в полной сумме их оценки, устанавливаемой в соответствии с ценами на вещи такого рода и качества, обычно устанавливаемыми в торговле в момент их принятия в залог.

Ломбард не вправе пользоваться и распоряжаться заложенными вещами.

4. Ломбард несет ответственность за утрату и повреждение заложенных вещей, если не докажет, что утрата или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы.

5. В случае невозвращения в установленный срок суммы кредита, обеспеченного залогом вещей в ломбарде, ломбард вправе на основании исполнительной надписи нотариуса по истечении льготного месячного срока продать это имущество в порядке, установленном для реализации заложенного имущества (пункты 3, 4, 6 и 7 статьи 350). После этого требования ломбарда к залогодателю (должнику) погашаются, даже если сумма, вырученная при реализации заложенного имущества, недостаточна для их полного удовлетворения.

6. Правила кредитования граждан ломбардами под залог принадлежащих гражданам вещей устанавливаются законом в соответствии с настоящим Кодексом.

7. Условия договора о залоге вещей в ломбарде, ограничивающие права залогодателя по сравнению с правами, предоставляемыми ему настоящим Кодексом и иными законами, ничтожны. Вместо таких условий применяются соответствующие положения закона.

## **§ 4. Удержание**

### **Статья 359. Основания удержания**

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

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

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

3. Правила настоящей статьи применяются, если договором не предусмотрено иное.

### **Статья 360. Удовлетворение требований за счет удерживаемого имущества**

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

## § 5. Поручительство

### **Статья 361. Договор поручительства**

По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

Договор поручительства может быть заключен также для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем.

### **Статья 362. Форма договора поручительства**

Договор поручительства должен быть совершен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства.

### **Статья 363. Ответственность поручителя**

1. 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 поручителя.

2. Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, как и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником, если иное не предусмотрено договором поручительства.

3. Лица, совместно давшие поручительство, отвечают перед кредитором солидарно, если иное не предусмотрено договором поручительства.

### **Статья 364. Право поручителя на возражения против требования кредитора**

Поручитель вправе выдвигать против требования кредитора возражения, которые мог бы представить должник, если иное не вытекает из договора поручительства. Поручитель не теряет право на эти возражения даже в том случае, если должник от них отказался или признал свой долг.

### **Статья 365. Права поручителя, исполнившего обязательство**

1. К поручителю, исполнившему обязательство, переходят права кредитора по этому обязательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю, в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требование кредитора. Поручитель также вправе требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника.

2. По исполнении поручителем обязательства кредитор обязан вручить поручителю документы, удостоверяющие требование к должнику, и передать права, обеспечивающие это требование.

3. Правила, установленные настоящей статьей, применяются, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором поручителя с должником и не вытекает из отношений между ними.



### **Статья 366. Извещение поручителя об исполнении обязательства, должником**

Должник, исполнивший обязательство, обеспеченное поручительством, обязан немедленно известить об этом поручителя. В противном случае поручитель, а свою очередь исполнивший обязательство, вправе взыскать с кредитора неосновательно полученное либо предъявить регрессное требование к должнику. В последнем случае должник вправе взыскать с кредитора лишь неосновательно полученное.

### **Статья 367. Прекращение поручительства**

1. Поручительство прекращается с прекращением обеспеченного им обязательства, а также в случае изменения этого обязательства, влекущего увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя, без согласия последнего.

2. Поручительство прекращается с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника.

3. Поручительство прекращается, если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем.

4. Поручительство прекращается по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано. Если такой срок не установлен, оно прекращается, если кредитор в течение года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства не предъявит иска к поручителю. Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства.

## **§ 6. Банковская гарантия**

### **Статья 368. Понятие банковской гарантии**

В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

### **Статья 369. Обеспечение банковской гарантией обязательства принципала**

1. Банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства).

2. За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение.

### **Статья 370. Независимость банковской гарантии от основного обязательства**

Предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство.

### **Статья 371. Безотзывность банковской гарантии**

Банковская гарантия не может быть отозвана гарантом, если в ней не предусмотрено иное.

### **Статья 372. Непередаваемость прав по банковской гарантии**

Принадлежащее бенефициару по банковской гарантии право требования к гаранту не может быть передано другому лицу если в гарантии не предусмотрено иное.

### **Статья 373. Вступление банковской гарантии в силу**

Банковская гарантия вступает в силу со дня ее выдачи, если в гарантии не предусмотрено иное.

### **Статья 374. Представление требования по банковской гарантии**

1. Требование бенефициара об уплате денежной суммы по банковской гарантии должно быть представлено гаранту в письменной форме с приложением указанных в гарантии документов. В требовании или в приложении к нему бенефициар должен указать, в чем состоит нарушение принципом основного обязательства, в обеспечение которого выдана гарантия.

2. Требование бенефициара должно быть представлено гаранту до окончания определенного в гарантии срока, на который она выдана.

### **Статья 375. Обязанности гаранта при рассмотрении требования бенефициара**

1. По получении требования бенефициара гарант должен без промедления уведомить об этом принципала и передать ему копии требования со всеми относящимися к нему документами.

2. Гарант должен рассмотреть требование бенефициара с приложенными к нему документами в разумный срок и проявить разумную заботливость, чтобы установить, соответствуют ли это требование и приложенные к нему документы условиям гарантии.

### **Статья 376. Отказ гаранта удовлетворить требование бенефициара**

1. Гарант отказывает бенефициару в удовлетворении его требования, если это требование либо приложенные к нему документы не соответствуют условиям гарантии либо представлены гаранту по окончании определенного в гарантии срока.

Гарант должен немедленно уведомить бенефициара об отказе удовлетворить его требование.

2. Если гаранту до удовлетворения требования бенефициара стало известно, что основное обязательство, обеспеченное банковской гарантией, полностью или в соответствующей части уже исполнено, прекратилось по иным основаниям либо недействительно, он должен немедленно сообщить об этом бенефициару и принципалу.

Полученное гарантом после такого уведомления повторное требование бенефициара подлежит удовлетворению гарантом.

### **Статья 377. Пределы обязательства гаранта**

1. Предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром ограничивается уплатой суммы, на которую выдана гарантия.

2. Ответственность гаранта перед бенефициаром за невыполнение или ненадлежащее выполнение гарантом обязательства по гарантии не ограничивается суммой, на которую выдана гарантия, если в гарантии не предусмотрено иное.

### **Статья 378. Прекращение банковской гарантии**

1. Обязательство гаранта перед бенефициаром по гарантии прекращается:

- 1) уплатой бенефициару суммы, на которую выдана гарантия;
- 2) окончанием определенного в гарантии срока, на который она выдана;
- 3) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии и возвращения ее гаранту;
- 4) вследствие отказа бенефициара от своих прав по гарантии путем письменного заявления об освобождении гаранта от его обязательств.

Прекращение обязательства гаранта по основаниям, указанным в подпунктах 1, 2 и 4 настоящего пункта, не зависит от того, возвращена ли ему гарантия.

2. Гарант, которому стало известно о прекращении гарантии, должен без промедления уведомить об этом принципала.

### **Статья 379. Регрессные требования гаранта к принципалу**

1. Права гаранта потребовать от принципала в порядке регресса возмещения сумм, уплаченных бенефициару по банковской гарантии, определяется соглашением гаранта с принципалом, во исполнении которого была выдана гарантия.

2. Гарант не вправе требовать от принципала возмещения сумм, уплаченных бенефициару не в соответствии с условиями гарантии или за нарушение обязательства гаранта перед бенефициаром, если соглашением гаранта с принципалом не предусмотрено иное.

## **§ 7. Задаток**

### **Статья 380. Понятие задатка. Форма соглашения о задатке**

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

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

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

### **Статья 381. Последствия прекращения и неисполнения обязательства, обеспеченного задатком**

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

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

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

## **Глава 24. ПЕРЕМЕНА ЛИЦ В ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕ**

### **§ 1. Переход прав кредитора к другому лицу**

#### **Статья 382. Основания и порядок перехода прав кредитора к другому лицу**

1. Право (требование), принадлежащее кредитору на основании обязательства, может быть передано им другому лицу по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании закона.

Правила о переходе прав кредитора к другому лицу не применяются к регрессным требованиям.

2. Для перехода к другому лицу прав кредитора не требуется согласие должника, если иное не предусмотрено, законом или договором.

3. Если должник не был письменно уведомлен о состоявшемся переходе прав кредитора к другому лицу, новый кредитор несет риск вызванных этим для него неблагоприятных последствий. В этом случае исполнение обязательства первоначальному кредитору признается исполнением надлежащему кредитору.

#### **Статья 383. Права, которые не могут переходить к другим лицам**

Переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, не допускается.

#### **Статья 384. Объем прав кредитора, переходящих к другому лицу**

Если иное не предусмотрено законом или договором, право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода права. В частности, к новому кредитору переходят права, обеспечивающие исполнение обязательства, а также другие связанные с требованием права, в том числе право на неуплаченные проценты.

#### **Статья 385. Доказательства прав нового кредитора**

1. Должник вправе не исполнять обязательство новому кредитору до представления ему доказательств перехода требования к этому лицу.

2. Кредитор, уступивший требование другому лицу, обязан передать ему документы, удостоверяющие право требования, и сообщить сведения, имеющие значение для осуществления требования.

### **Статья 386. Возражения должника против требования нового кредитора**

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

### **Статья 387. Переход прав кредитора к другому лицу на основании закона**

Права кредитора по обязательству переходят к другому лицу на основании закона и наступления указанных в нем обстоятельств:

- в результате универсального правопреемства в правах кредитора;
- по решению суда о переводе прав кредитора на другое лицо, когда возможность такого перевода предусмотрена законом;
- вследствие исполнения обязательства должника его поручителем или залогодателем, не являющимся должником по этому обязательству;
- при суброгации страховщику прав кредитора к должнику, ответственному за наступление страхового случая;
- в других случаях, предусмотренных законом.

### **Статья 388. Условия уступки требования**

1. Уступка требования кредитором другому лицу допускается, если она не противоречит закону, иным правовым актам или договору.

2. Не допускается без согласия должника уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника.

### **Статья 389. Форма уступки требования**

1. Уступка требования, основанного на сделке, совершенной в простой письменной или нотариальной форме, должна быть совершена в соответствующей письменной форме.

2. Уступка требования по сделке, требующей государственной регистрации, должна быть зарегистрирована в порядке, установленном для регистрации этой сделки, если иное не установлено законом.

3. Уступка требования по ордерной ценной бумаге совершается путем индоссамента на этой ценной бумаге (пункт 3 статьи 146).

### **Статья 390. Ответственность кредитора, уступившего требование**

Первоначальный кредитор, уступивший требование, отвечает перед новым кредитором за недействительность переданного ему требования, но не отвечает за неисполнение этого требования должником, кроме случая, когда первоначальный кредитор принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором.

## **§ 2. Перевод долга**

### **Статья 391. Условие и форма перевода долга**

1. Перевод должником своего долга на другое лицо допускается лишь с согласия кредитора.

2. К форме перевода долга соответственно применяются правила, содержащиеся в пунктах 1 и 2 статьи 389 настоящего Кодекса.

## **Статья 392. Возражения нового должника против требования кредитора**

Новый должник вправе выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником.

## **Глава 25.**

# **ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ**

## **Статья 393. Обязанность должника возместить убытки**

1. Должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства.

2. Убытки определяются в соответствии с правилами, предусмотренными статьей 15 настоящего Кодекса.

3. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, при определении убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было, — в день предъявления иска. Исходя из обстоятельств, суд может удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены, существующие в день вынесения решения.

4. При определении упущенной выгоды учитываются предпринятые кредитором для ее получения меры и сделанные с этой целью приготовления.

## **Статья 394. Убытки и неустойка**

1. Если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена неустойка, то убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой.

Законом или договором могут быть предусмотрены случаи: когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков; когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки; когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки.

2. В случаях, когда за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена ограниченная ответственность (статья 400), убытки, подлежащие возмещению в части, не покрытой неустойкой, либо сверх ее, либо вместо нее, могут быть взысканы до пределов, установленных таким ограничением.

## **Статья 395. Ответственность за неисполнение денежного обязательства**

1. За пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств. Размер процентов определяется существующей в месте жительства кредитора, а если кредитором является юридическое лицо, в месте его нахождения учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части. При взыскании долга в судебном порядке суд мо-

жет удовлетворить требование кредитора, исходя из учетной ставки банковского процента на день предъявления иска или на день вынесения решения. Эти правила применяются, если иной размер процентов не установлен законом или договором.

2. Если убытки, причиненные кредитору неправомерным использованием его денежными средствами, превышают сумму процентов, причитающуюся ему на основании пункта 1 настоящей статьи, он вправе требовать от должника возмещения убытков в части, превышающей эту сумму.

3. Проценты за пользование чужими средствами взимаются по день уплаты суммы этих средств кредитору, если законом, иными правовыми актами или договором не установлен для начисления процентов более короткий срок.

### **Статья 396. Ответственность и исполнение обязательства в натуре**

1. Уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором.

2. Возмещение убытков в случае неисполнения обязательства и уплата неустойки за его неисполнение освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором.

3. Отказ кредитора от принятия исполнения, которое вследствие просрочки утратило для него интерес (пункт 2 статьи 405), а также уплата неустойки, установленной в качестве отступного (статья 409), освобождают должника от исполнения обязательства в натуре.

### **Статья 397. Исполнение обязательства за счет должника**

В случае неисполнения должником обязательства изготовить и передать вещь в собственность, в хозяйственное ведение или в оперативное управление, либо передать вещь в пользование кредитору, либо выполнить для него определенную работу или оказать ему услугу кредитор вправе в разумный срок поручить выполнение обязательства третьим лицам за разумную цену либо выполнить его своими силами, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, договора или существа обязательства, и потребовать от должника возмещения понесенных необходимых расходов и других убытков.

### **Статья 398. Последствия неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь**

В случае неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь в собственность, в хозяйственное ведение, в оперативное управление или в возмездное пользование кредитору последний вправе требовать отобрания этой вещи у должника и передачи ее кредитору на предусмотренных обязательством условиях. Это право отпадает, если вещь уже передана третьему лицу, имеющему право собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления. Если вещь еще не передана, преимущество имеет тот из кредиторов, в пользу которого обязательство возникло раньше, а если это невозможно установить, — тот, кто раньше предъявил иск.

Вместо требования передать ему вещь, являющуюся предметом обязательства, кредитор вправе потребовать возмещения убытков.

### **Статья 399. Субсидиарная ответственность**

1. До предъявления требований к лицу, которое в соответствии с законом, иными правовыми актами или условиями обязательства несет ответственность дополнительно к ответственности другого лица, являющегося основным должником (субсидиарную ответственность), кредитор должен предъявить требование к основному должнику.

Если основной должник отказался удовлетворить требование кредитора или кредитор не получил от него в разумный срок ответа на предъявленное требование, это требование может быть предъявлено лицу, несущему субсидиарную ответственность.

2. Кредитор не вправе требовать удовлетворения своего требования к основному должнику от лица, несущего субсидиарную ответственность, если это требование может быть удовлетворено путем зачета встречного требования к основному должнику либо бесспорного взыскания средств с основного должника.

3. Лицо, несущее субсидиарную ответственность, должно до удовлетворения требования, предъявленного ему кредитором, предупредить об этом основного должника, а если к такому лицу предъявлен иск, — привлечь основного должника к участию в деле. В противном случае основной должник имеет право выдвинуть против регрессного требования лица, отвечающего субсидиарно, возражения, которые он имел против кредитора.

### **Статья 400. Ограничение размера ответственности по обязательствам**

1. По отдельным видам обязательств и по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности, законом может быть ограничено право на полное возмещение убытков (ограниченная ответственность).

2. Соглашение об ограничении размера ответственности должника по договору присоединения или иному договору, в котором кредитором является гражданин, выступающий в качестве потребителя, ничтожно, если размер ответственности для данного вида обязательства или за данное нарушение определен законом и если соглашение заключено до наступления обстоятельств, влекущих ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

### **Статья 401. Основания ответственности за нарушение обязательства**

1. Лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности.

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.

2. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

3. Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при



данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

4. Заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно.

#### **Статья 402. Ответственность должника за своих работников**

Действия работников должника по исполнению его обязательства считаются действиями должника. Должник отвечает за эти действия, если они повлекли неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

#### **Статья 403. Ответственность должника за действия третьих лиц**

Должник отвечает за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства третьими лицами, на которых было возложено исполнение, если законом не установлено, что ответственность несет являющееся непосредственным исполнителем третье лицо.

#### **Статья 404. Вина кредитора**

1. Если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон, суд соответственно уменьшает размер ответственности должника. Суд также вправе уменьшить размер ответственности должника, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением, либо не принял разумных мер к их уменьшению.

2. Правила пункта 1 настоящей статьи соответственно применяются и в случаях, когда должник в силу закона или договора несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства независимо от своей вины.

#### **Статья 405. Просрочка должника**

1. Должник, просрочивший исполнение, отвечает перед кредитором за убытки, причиненные просрочкой, и за последствия случайно наступившей во время просрочки невозможности исполнения.

2. Если вследствие просрочки должника исполнение утратило интерес для кредитора, он может отказаться от принятия исполнения и требовать возмещения убытков.

3. Должник не считается просрочившим, пока обязательство не может быть исполнено вследствие просрочки кредитора.

#### **Статья 406. Просрочка кредитора**

1. Кредитор считается просрочившим, если 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.

Кредитор считается просрочившим также в случаях, указанных в пункте 2 статьи 408 настоящего Кодекса.

2. Просрочка кредитора дает должнику право на возмещение причиненных просрочкой убытков, если кредитор не докажет, что просрочка про-

изошла 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.

3. По денежному обязательству должник не обязан платить проценты за время просрочки кредитора.

## **Глава 26. ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ**

### **Статья 407. Основания прекращения обязательств**

1. Обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

2. Прекращение обязательства по требованию одной из сторон допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором.

### **Статья 408. Прекращение обязательства исполнением**

1. Надлежащее исполнение прекращает обязательство.

2. Кредитор, принимая исполнение, обязан по требованию должника выдать ему расписку в получении исполнения полностью или в соответствующей части.

Если должник выдал кредитору в удостоверение обязательства долговой документ, то кредитор, принимая исполнение, должен вернуть этот документ, а при невозможности возвращения указать на это в выдаваемой им расписке. Расписка может быть заменена надписью на возвращаемом долговом документе. Нахождение долгового документа у должника удостоверяет, пока не доказано иное, прекращение обязательства.

При отказе кредитора выдать расписку, вернуть долговой документ или отметить в расписке невозможность его возвращения должник вправе задержать исполнение. В этих случаях кредитор считается просрочившим.

### **Статья 409. Отступление**

По соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т. п.). Размер, сроки и порядок предоставления отступного устанавливаются сторонами.

### **Статья 410. Прекращение обязательства зачетом**

Обязательство прекращается полностью или частично зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования. Для зачета достаточно заявления одной стороны.

### **Статья 411. Случаи недопустимости зачета**

Не допускается зачет требований:

если по заявлению другой стороны к требованию подлежит применению срок исковой давности и этот срок истек;

о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью;

о взыскании алиментов;

о пожизненном содержании;

в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

#### **Статья 412. Зачет при уступке требования**

В случае уступки требования должник вправе зачесть против требования нового кредитора свое встречное требование к первоначальному кредитору.

Зачет производится, если 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.

#### **Статья 413. Прекращение обязательства совпадением должника и кредитора в одном лице**

Обязательство прекращается совпадением должника и кредитора в одном лице.

#### **Статья 414. Прекращение обязательства новацией**

1. Обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения (новация).

2. Новация не допускается в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов.

3. Новация прекращает дополнительные обязательства, связанные с первоначальным, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

#### **Статья 415. Прощение долга**

Обязательство прекращается освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора.

#### **Статья 416. Прекращение обязательства невозможностью исполнения**

1. Обязательство прекращается невозможностью исполнения, если она вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает.

2. В случае невозможности исполнения должником обязательств, вызванной виновными действиями кредитора, последний не вправе требовать возвращения исполненного им по обязательству.

#### **Статья 417. Прекращение обязательства на основании акта государственного органа**

1. Если в результате издания акта государственного органа исполнение обязательства становится невозможным полностью или частично, обязательство прекращается полностью или в соответствующей части. Стороны, понесшие в результате этого убытки, вправе требовать их возмещения в соответствии со статьями 13 и 16 настоящего Кодекса.

2. В случае признания в установленном порядке недействительным акта государственного органа, на основании которого обязательство прекратилось, обязательство восстанавливается, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа обязательства и исполнение не утратило интерес для кредитора.

### **Статья 418. Прекращение обязательства смертью гражданина**

1. Обязательство прекращается смертью должника, если исполнение не может быть произведено без личного участия должника либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью должника.

2. Обязательство прекращается смертью кредитора, если исполнение предназначено лично для кредитора либо обязательство иным образом неразрывно связано с личностью кредитора.

### **Статья 419. Прекращение обязательства ликвидацией юридического лица**

Обязательство прекращается ликвидацией юридического лица (должника или кредитора), кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами исполнение обязательства ликвидированного юридического лица возлагается на другое лицо (по требованиям о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, и др.).

## **Подраздел 2.**

# **ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ДОГОВОРЕ**

## **Глава 27. ПОНЯТИЕ И УСЛОВИЕ ДОГОВОРА**

### **Статья 420. Понятие договора**

1. Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

2. К договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках, предусмотренные главой 9 настоящего Кодекса.

3. К обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах (статьи 307—419), если иное не предусмотрено правилами настоящей главы и правилами об отдельных видах договоров, содержащимися в настоящем Кодексе.

4. К договорам, заключаемым более чем двумя сторонами, общие положения о договоре применяются, если это не противоречит многостороннему характеру таких договоров.

### **Статья 421. Свобода договора**

1. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

2. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами.

3. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы

которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

4. Условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами (статья 422).

В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

5. Если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.

### **Статья 422. Договор и закон**

1. Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

### **Статья 423. Возмездный и безвозмездный договоры**

1. Договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным.

2. Безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления.

3. Договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное.

### **Статья 424. Цена**

1. Исполнение договора оплачивается по цене, установленной соглашением сторон.

В предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т. п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

2. Изменение цены после заключения договора допускается в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке.

3. В случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

## **Статья 425. Действие договора**

1. Договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

2. Стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора.

3. Законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору.

Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

4. Окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение.

## **Статья 426. Публичный договор**

1. Публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т. п.).

Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами.

2. Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

3. Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается.

При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора применяются положения, предусмотренные пунктом 4 статьи 445 настоящего кодекса.

4. В случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации может издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров ( типовые договоры, положения и т. п.).

5. Условия публичного договора, не соответствующие требованиям, установленным пунктами 2 и 4 настоящей статьи, ничтожны.

## **Статья 427. Примерные условия договора**

1. В договоре может быть предусмотрено, что его отдельные условия определяются примерными условиями, разработанными для договоров соответствующего вида и опубликованными в печати.

2. В случаях, когда в договоре не содержится отсылка к примерным условиям, такие примерные условия применяются к отношениям сторон в

качестве обычаев делового оборота, если они отвечают требованиям, установленным статьей 5 и пунктом 5 статьи 421 настоящего Кодекса.

3. Примерные условия могут быть изложены в форме примерного договора или иного документа, содержащего эти условия.

### **Статья 428. Договор присоединения**

1. Договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

2. Присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать расторжения или изменения договора, если договор присоединения хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо 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.

3. При наличии обстоятельств, предусмотренных в пункте 2 настоящей статьи, требование о расторжении или об изменении договора, предъявленное стороной, присоединившейся к договору в связи с осуществлением своей предпринимательской деятельности, не подлежит удовлетворению, если присоединившаяся сторона знала или должна была знать, на каких условиях заключает договор.

### **Статья 429. Предварительный договор**

1. По предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

2. Предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность.

3. Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора.

4. В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор.

Если такой срок в предварительном договоре не определен, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора.

5. В случаях, когда сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, применяются положения, предусмотренные пунктом 4 статьи 445 настоящего Кодекса.

6. Обязательства, предусмотренные предварительным договором, прекращаются, если до окончания срока, в который стороны должны заклю-

чить, основной договор, он не будет заключен либо одна из сторон не направит другой стороне предложение заключить этот договор.

### **Статья 430. Договор в пользу третьего лица**

1. Договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу.

2. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица.

3. Должник в договоре вправе выдвигать против требования третьего лица возражения, которые он мог бы выдвинуть против кредитора.

4. В случае, когда третье лицо отказалось от права, предоставленного ему по договору, кредитор может воспользоваться этим правом, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору.

### **Статья 431. Толкование договора**

При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Если правила, содержащиеся в части первой настоящей статьи, не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

## **Глава 28. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА**

### **Статья 432. Основные положения о заключении договора**

1. Договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существующим условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

2. Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

### **Статья 433. Момент заключения договора**

1. Договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.



2. Если в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества (статья 224).

3. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом.

### **Статья 434. Форма договора**

1. Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась.

2. Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

3. Письменная форма договора считается соблюденной, если письменное предложение заключить договор принято в порядке, предусмотренном пунктом 3 статьи 438 настоящего Кодекса.

### **Статья 435. Оферта**

1. Офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Оферта должна содержать существенные условия договора.

2. Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом.

Если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, оферта считается не полученной.

### **Статья 436. Безотзывность оферты**

Полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано.

### **Статья 437. Приглашение делать оферты. Публичная оферта**

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

2. Содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта).

### **Статья 438. Акцепт**

1. Акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Акцепт должен быть полным и безоговорочным.

2. Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, обычая делового оборота или из прежних деловых отношений сторон.

3. Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т. п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

#### **Статья 439. Отзыв акцепта**

Если извещение об отзыве акцепта поступило лицу, направившему оферту, ранее акцепта или одновременно с ним, акцепт считается не полученным.

#### **Статья 440. Заключение договора на основании оферты, определяющей срок для акцепта**

Когда в оферте определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного в ней срока.

#### **Статья 441. Заключение договора на основании оферты, не определяющей срок для акцепта**

1. Когда в письменной оферте не определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами, а если такой срок не установлен, — в течение нормально необходимого для этого времени.

2. Когда оферта сделана устно без указания срока для акцепта, договор считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила о ее акцепте.

#### **Статья 442. Акцепт, полученный с опозданием**

В случаях когда своевременно направленное извещение об акцепте получено с опозданием, акцепт не считается опоздавшим, если сторона, направившая оферту, немедленно не уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием.

Если сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцепта, полученного с опозданием, договор считается заключенным.

#### **Статья 443. Акцепт на иных условиях**

Ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом.

Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой.

#### **Статья 444. Место заключения договора**

Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту.

## **Статья 445. Заключение договора в обязательном порядке**

1. В случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами для стороны, которой направлена оферта, (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Сторона направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение о ее акцепте на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

2. В случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

3. Правила о сроках, предусмотренные пунктами 1 и 2 настоящей статьи, применяются, если другие сроки не установлены законом, иными правовыми актами или не согласованы сторонами.

4. Если сторона, для которой в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

## **Статья 446. Преддоговорные споры**

В случаях передачи разногласий, возникших при заключении договора, на рассмотрение суда на основании статьи 445 настоящего Кодекса либо по соглашению сторон условия договора, по которым у сторон имелись разногласия, определяются в соответствии с решением суда.

## **Статья 447. Заключение договора на торгах**

1. Договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

2. В качестве организатора торгов может выступать собственник вещи или обладатель имущественного права либо специализированная организация. Специализированная организация действует на основании договора с собственником вещи или обладателем имущественного права и выступает от их имени или от своего имени.

3. В случаях, указанных в настоящем Кодексе или ином законе, договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов.

4. Торги проводятся в форме аукциона или конкурса.

Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу — лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или владельцем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом.

5. Аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися.

6. Правила, предусмотренные статьями 448 и 449 настоящего Кодекса, применяются к публичным торгам, проводимым в порядке исполнения решения суда, если иное не предусмотрено процессуальным законодательством.

#### **Статья 448. Организация и порядок проведения торгов**

1. Аукционы и конкурсы могут быть открытыми и закрытыми.

В открытом аукционе и открытом конкурсе может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе и закрытом конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.

2. Если иное не предусмотрено законом извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать во всяком случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

В случаях, если предметом торгов является только право на заключение договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

3. Если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а конкурса — не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

В случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб.

Организатор закрытого аукциона или закрытого конкурса обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

4. Участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток возвращается также лицам которые участвовали в торгах, но не выиграли их.

При заключении договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательств по заключенному договору.

5. Лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола утрачивает внесенный им задаток. Организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан возратить задаток в двойном размере, а такие возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка.

Если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцати дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. В случае уклонения одной из них от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения.

#### **Статья 449. Последствия нарушения правил проведения торгов**

1. Торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица.

2. Признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги.

## **Глава 29. ИЗМЕНЕНИЕ И РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА**

#### **Статья 450. Основания изменения и расторжения договора**

1. Изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

2. По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

3. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным.

#### **Статья 451. Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств**

1. Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или

расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Изменение обстоятельств признается существенным, 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.

2. Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, а по основаниям, предусмотренным пунктом 4 настоящей статьи, изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

1) в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

2) 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;

3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

4) из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

3. При расторжении договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств суд по требованию любой из сторон определяет последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением этого договора.

4. Изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

### **Статья 452. Порядок изменения и расторжения договора**

1. Соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

2. Требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии — в тридцатидневный срок.

### **Статья 453. Последствия изменения и расторжения договора**

1. При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде.

2. При расторжении договора обязательства сторон прекращаются.

3. В случае изменения или расторжения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора, а при изменении или расторжении договора в судебном порядке — с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора.

4. Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон.

5. Если основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

Президент Российской Федерации Б. ЕЛЬЦИН

Москва, Кремль  
30 ноября 1994 года  
№ 51-ФЗ