

ИМПЭ
Перечень экзаменационных билетов
по курсу «Гражданское право» (общая часть)

Билет 1

1. Понятие и место гражданского права в системе отраслей права.
2. Компенсация морального вреда: основания, способ, размер.

Билет 2

1. Гражданское право как наука и как учебная дисциплина.
2. Понятия и виды юридических фактов, их место в гражданском праве.

Билет 3

1. Гражданское законодательство: понятие, проблемы систематизации.
2. Сделки: понятие, признаки, форма, виды, условия действительности.

Билет 4

1. Общие положения гражданского права зарубежных стран.
2. Понятие и виды недействительных сделок, правовые последствия.

Билет 5

1. Применение гражданского законодательства по аналогии. Нормы международного права и гражданское законодательство.
2. Понятие и виды представительства.

Билет 6

1. Действие гражданских законов во времени, пространстве и по кругу лиц.
2. Доверенность: понятие, форма, срок, виды.

Билет 7

1. Понятие, элементы, структура, особенности гражданского правоотношения, основания возникновения.
2. Осуществление субъективного гражданского права: понятие, способы, пределы.

Билет 8

1. Содержание и виды гражданских правоотношений.
2. Защита и самозащита гражданских прав: понятие, содержание, способы.

Билет 9

1. Понятие и содержание гражданской правосубъективности.
2. Понятие сроков в гражданском праве: классификация, значение, назначение. Исчисление сроков в гражданском праве.

Билет 10

1. Правоспособность граждан: понятие, содержание, пределы.
2. Гарантийные, пресекательные, претензионные сроки в гражданском праве.

Билет 11

1. Понятие и виды дееспособности граждан. Эмансипация.
2. Исковая давность: понятие, виды, начало течения и восстановление.

Билет 12

1. Понятие и значение института признания гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим.
2. Право собственности: понятие и содержание. Основания возникновения и прекращения.

Билет 13

1. Имя гражданина, место жительства: понятие, правовое значение.
2. Ограниченные вещные права в гражданском праве: понятие, содержание, виды.

Билет 14

1. Регистрация актов гражданского состояния.
2. Право хозяйственного ведения и оперативного управления: понятие, содержание.

Билет 15

1. Возникновение, осуществление и защита гражданских прав.
2. Общая собственность: понятие и виды, основания возникновения.

Билет 16

1. Опекa. Попечительство. Патронаж.
2. Право собственности граждан: понятие, содержание, объекты.

Билет 17

1. Предпринимательская деятельность гражданина: понятие, признаки.
2. Понятие, субъекты и объекты права собственности государства и юридических лиц.

Билет 18

1. Понятие и признаки юридического лица.
2. Понятие, объекты, субъекты муниципальной собственности.

Билет 19

1. Образование юридических лиц.

2. Защита права собственности и других вещных прав.

Билет 20

1. Прекращение юридического лица: реорганизация и ликвидация.

2. Право собственности и другие вещные права на жилые помещения.

Билет 21

1. Несостоятельность (банкротство).

2. Право собственности и другие вещные права на землю.

Билет 22

1. Классификация юридических лиц.

2. Гражданско-правовая ответственность: понятие, особенности, виды.

Билет 23

1. Правовое положение полного товарищества.

2. Условия гражданско-правовой ответственности.

Билет 24

1. Правосубъективность товарищества на вере.

2. Понятие, признаки и виды обязательств в гражданском праве.

Билет 25

1. Общества с ограниченной ответственностью: понятие, правосубъективность.

2. Основания возникновения обязательств.

Билет 26

1. Понятие и виды акционерных обществ.

2. Прекращение обязательств.

Билет 27

1. Дочерние и зависимые общества.

2. Способы обеспечения обязательств: понятие, виды.

Билет 28

1. Правосубъективность производственного кооператива.

2. Залог: понятие, основания, виды.

Билет 29

1. Правовое положение государственных и муниципальных унитарных предприятий.

2. Исполнение обязательств: принципы, место, срок, субъекты.

Билет 30

1. Некоммерческие юридические лица.

2. Перемена лиц в обязательстве: понятие, содержание.

Билет 31

1. Участие РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством.

2. Ответственность за нарушение обязательств: основания и особенности.

Билет 32

1. Понятие и виды объектов гражданских правоотношений.

2. Гражданско-правовой договор: понятие, содержание, виды

Билет 33

1. Вещи: понятие, признаки, классификация.

2. Заключение гражданско-правовых договоров.

Билет 34

1. Понятие, виды, признаки, правовой режим ценных бумаг.

2. Публичный договор. Договор присоединения. Предварительный договор.

Билет 35

1. Понятие, виды и защита нематериальных благ.

2. Изменение и расторжение гражданско-правового договора.

Сокращения:

ГП, ТП – гражданское право, торговое право
ЧП – частное право
ПП – публичное право
Г(Ч)П – гражданское (частное) право
ГЗ – гражданское законодательство
ПН – правовые нормы
ГПН – гражданско-правовая наука
ОО общественные отношения
ГПО – гражданско-правовые отношения
ПО – правовые отношения
КЕП – континентальное европейское право
ГК, ТК, КК – гражданский кодекс, торговый кодекс, коммерческий кодекс
И и **НИ** – имущественные и неимущественные
ПС – правовая система
РС ГП – романская система гражданского права
ГС ГП – германская система ГП
ААПС – англо-американская правовая система
ПГБО - признание гражданина безвестно отсутствующим
БО – безвестно отсутствующий
ООП – орган опеки и попечительства
ОиП – опека и попечительство
МЖ – место жительства
АГС – акты гражданского состояния
ГР – государственная регистрация
ФЛ и **ЮЛ** – физические лица и юридические лица
ОПФ – организационно-правовая форма
Н (Б) – несостоятельность (банкротство)
ППО – публично-правовые образования
НМБ – нематериальные блага
НИП – неимущественные права

Основные понятия и положения:

Гражданское право – система правовых норм, составляющих основное содержание ЧП и регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости и имущественной самостоятельности их участников, методом юридического равенства сторон в целях надления частных лиц возможностями самоорганизации их деятельности по удовлетворению своих потребностей и интересов. Гражданское право – термин, обозначающий важнейшую (после конституционного права) отрасль российского права, а также науку ГП, одноимённую учебную дисциплину и гражданское законодательство. ОО, которые регулируются ГП, составляют его **предмет**. К ним относятся: а) личные неимущественные отношения, которые возникают по поводу имущества – материальных благ, имеющих экономическую форму товара; б) личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, или не связанные с ними.

Метод правового регулирования представляет собой комплекс правовых средств и способов воздействия соответствующей отрасли права на ОО, составляющие ее предмет. ГП характерны: дозволение и правонаделение (т.е. предоставление субъектам возможностей совершения инициативных юридических действий), признание юридического равенства субъектов, преобладание диспозитивных гражданско-правовых предписаний (правил поведения), предопределяется инициативный характер взаимоотношений субъектов, судебный порядок защиты нарушенных прав, обязанность возмещения убытков потерпевшей стороне.

Функции ГП: основные – регулятивная (самоорганизация и саморегуляция) и охранительная (восстановление нарушенных прав либо компенсация ущерба); дополнительная - предупредительно-воспитательная (стимулирование таких взаимоотношений, которые исключают необоснованное ущемление или нарушение чужих интересов).

Принципы ГП – а) принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела; б) принцип юридического равенства участников ГПО; в) принцип неприкосновенности собственности; г) принцип свободы договора; д) принцип самостоятельности и инициативы (диспозитивности) в приобретении, осуществлении и защите ГП; е) принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав, в том числе свободы имущественного оборота (перемещения товаров, услуг и финансовых средств); ж) принцип запрета злоупотребления правом и иного ненадлежащего осуществления гражданских прав; з) принцип всемерной охраны ГП, включая возможность восстановления нарушенных прав и обеспечение их независимой от влияния сторон судебной защиты.

Правоспособность и дееспособность ЮЛ: Как всякий участник гражданского оборота ЮЛ обладают ПС и ДС, которые отличаются от аналогичных качеств ФЛ. ПС и ДС ЮЛ возникают одновременно, в момент его ГР. Поэтому для ЮЛ различия этих категорий обычно не имеет значения. ПС ЮЛ может быть: а) универсальной

(общей) – дает возможность ЮЛ участвовать в любых ГПО; б) специальной (ограниченной) – предполагает участие в определенном (ограниченном) круге ГПО. ПС граждан всегда предполагается общей, а ПС ЮЛ – ограниченно-целевой, т.е. ограниченной определенными законами и (или) УД целями его деятельности. Для осуществления определенных законом видов деятельности требуется получение лицензии. ПС и ДЕ ЮЛ реализуется через его органы, формирующие и выражающие волею его, как самостоятельного субъекта права. Органы ЮЛ лица могут быть единоличными (ГД, Д, ПП и т.п.) и коллегиальным (правление, общее собрание и т.д.).

Билет 1

1. Понятие и место гражданского права в системе отраслей права.

ГП – одна из основных, важнейших частей всякой развитой правовой системы. Термин ГП берет начало от римского «цивильного права», под которым понималось право исконных римских граждан (cives) и право государства (civitas). Гражданское право действительно можно считать правом граждан, т.к. оно призвано регулировать большинство их взаимоотношений как имущественного. Так и неимущественного характера. Нормальный правопорядок должен основываться на существовании и различии частноправового и публично правового регулирования. Это деление началось с Древнего Рима и сохранилось до наших дней, т.к. это различие покоится на принципиальном различии частных и публичных интересов: «ПП относится к положению римского государства, ЧП относится к пользе отдельных лиц» (ДР юрист Ульпиан).

Г(Ч)П – составляет базу, ядро правопорядка, основанного на рыночной организации хозяйства, и во всяком правопорядке регулирует прежде всего различные отношения по принадлежности или использованию имущества, которые отличаются от иных отношений тем, что основаны на юридическом равенстве участников, автономии их воли и их имущественной самостоятельности (обособленности).

Имущественные отношения могут не основываться на указанных признаках (налоговые и иные финансовые отношения – на властном подчинении), но и регулироваться будут нормами административного и финансового (публично) права.

АВ, т.е. свободное усмотрение относительно того, вступать ли им в имущественный оборот, с кем, на каких условиях, означает, что такие решения участники принимают по своей инициативе, на свой риск и под собственную имущественную ответственность.

ИС(О) означает, что участники являются собственниками своего имущества, присваивают полученный доход, несут риски возможных убытков, отвечают имуществом по своим обязательствам перед другими участниками. В сферу Г(Ч)П могут входить и неимущественные отношения, участники которых обладают АВ и правовой самостоятельностью.

Гражданское право следует определять как основную отрасль права, регулирующего частные (И и НИ) взаимоотношения граждан, а также созданных ими юридических лиц, формирующиеся по инициативе их участников и преследующие цели удовлетворения их собственных (частных) интересов.

Российское Г(Ч)П имеет свою специфику и отличие от континентального европейского права. В первую очередь, в отличие от КЕП земельное и трудовое право в РФ относятся не к частноправовым, а к публично правовым отношениям. С другой стороны, в систему Г(Ч)П РФ входят семейное и международное частное право, которые в КЕП являются самостоятельными подотраслями. У нас не будет ТК или КК (как в Японии), так как эти вопросы регулируются ГК РФ.

До недавнего времени российская ПС представляла собой комплекс весьма многочисленных самостоятельных правовых отраслей, числом несколько десятков, без традиционного деления на сферы частного и публично права. Внутренняя согласованность достигалась за счет иерархического принципа: во главе «пирамиды» стояло К(Г)П, а ниже, подчиненные ему «основные» отрасли (ГП, УП, АП, ПП), в свою очередь возглавлявшие группы правовых отраслей (ГП – СП и ТП, АП – ФП). Вся систему пронизывали публичные начала.

Реформирование экономического и общественного строя в РФ как следствие внесло изменения и в существовавшую ПС - восстановило частноправовые начала и принципиальное деление на ЧП и ПП. Все это привело к тому, что вместо «пирамиды» соподчиненных отраслей заняла новая система, основанная на равенстве ЧП и ПП подходов. В этой системе 2 взаимодействующие, но не соподчиненные сферы ЧП и ПП поглощают множество отдельных правовых отраслей и их групп. ГП составляет основу частноправового регулирования, что определяет ее место в ПС как основной, базовой отрасли, предназначенной для регулирования частных, прежде всего имущественных отношений. ГП занимает центральное, ключевое место в ЧП сфере.

2. Компенсация морального вреда: основания, способ, размер.

В соответствии с Постановлением Пленума ВС РФ от 20.12.94 г. № 10: Под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона НМБ (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т.п.) или нарушающими его личные НИП (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.

В статье 152 ГК содержится общая норма, устанавливающая случаи, порядок и способы компенсации морального вреда (детальное регулирование предусмотрено ст. 1099, 1100 и 1101 ГК).

Принципы компенсации морального вреда сводятся к следующему:

- а) МВ компенсируется в случаях нарушения или посягательства на личные НМБ (НИП) граждан. При нарушении имущественных прав граждан компенсация морального вреда допускается лишь в случаях, предусмотренных законом (Законом о защите прав потребителей, который применяется к ПО, возникающим из договоров: розничной купли-продажи; аренды, включая прокат; найма жилого помещения, в том числе социального найма; в части выполнения работ, оказания услуг по обеспечению надлежащей эксплуатации жилого дома, в котором находится данное жилое помещение; по предоставлению или обеспечению предоставления нанIMATELЮ необходимых коммунальных услуг, проведению текущего ремонта общего имущества многоквартирного дома и устройству для оказания коммунальных услуг; подряда; перевозки граждан, их багажа и грузов; на оказание финансовых услуг, направленных на удовлетворение личных (бытовых) нужд граждан; оказание им консультационных услуг и других договоров, направленных на удовлетворение личных (бытовых) нужд граждан, не связанных с извлечением прибыли);
- б) компенсация МВ по общему правилу допускается при наличии вины причинителя. Вместе с тем в ст. 1100 ГК предусмотрены 3 случая, когда МВ компенсируется независимо от вины: причинение вреда жизни и здоровью граждан ИПО; причинение вреда гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к УО, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ; причинение вреда в связи с посягательствами на честь, достоинство и деловую репутацию гражданина. Допускается установление законом и иных случаев компенсации МВ независимо от вины причинителя;
- в) МВ компенсируется независимо от возмещения имущественного вреда, т.е. как наряду с ним, так и самостоятельно;
- г) компенсация МВ производится в денежном выражении.

Размер компенсации МВ определяется по усмотрению суда. Закон устанавливает лишь некоторые ориентиры для такого усмотрения (степень вины причинителя, степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред), а ст. 1100 содержит общие указания: необходимость учитывать требования разумности и справедливости. Также необходимо учитывать иные заслуживающие внимания обстоятельства конкретной ситуации. Так, в Постановлении Пленума ВС РФ от 18.08.92 г. № 11 (честь и достоинство гражданина) предусмотрено, что при определении размера компенсации МВ суд должен принимать во внимание, помимо других обстоятельств, характер и содержание публикации, степень распространения недостоверных сведений и т.п. При рассмотрении конкретного дела суды, определяя размер компенсации МВ, исходят из характера нарушений прав потребителя, негативных последствий, наступивших в связи с неисполнением обязательств изготовителем.

Практикой был поставлен и положительно решен вопрос о возможности учета имущественного положения причинителя при определении размера компенсации морального вреда (Постановлении Пленума ВС РФ от 28.04.94 г. № 3: «При взыскании денежных сумм в возмещение морального вреда суду следует учитывать реальные возможности физического лица для его возмещения»).

Билет 2

1. Гражданское право как наука и как учебная дисциплина.

Понятие ГП многозначно: это и отрасль права, и гражданское законодательство (отрасль законодательства охватывающая совокупность законов и НПА содержащих нормы ГП), и учебная дисциплина (курс ГП), и цивилистическая (ГП) наука (цивилистика – от *cives* (право граждан)).

ГПН (цивилистика) – это определенным образом систематизированная совокупность знаний о ГП регулировании ОО: свойствах и закономерностях его функционирования и развития; способах достижения его эффективности; средствах получения новых знаний, необходимых для совершенствования ГП. За рубежом принято говорить о гражданско-правовой доктрине. ГПН – это одна из отраслей правоведения – правовой науки. Ее нельзя смешивать с одноименными отраслью права, сферой законодательства и учебной дисциплиной.

Предметом ГПН является действующее ГЗ, практика его применения, история развития, опыт ГП развития за рубежом. Цивилистика изучает понятие ГП, его место в правовой системе, его происхождение и закономерности развития, систему и содержание ГП норм, институтов и подотраслей, их роль в правовой жизни общества. Цивилисты активно изучают, анализируют и обобщают опыт зарубежного ГП, гражданско-правовые особенности и практику международного торгового (коммерческого) оборота. Выработанная цивилистикой совокупность знаний является ее содержанием.

Сами по себе положения и выводы ГПН не имеют нормативного, общеобязательного характера (в отличие от РП – Юстиниановы Дигесты или Сочинение известных ДР юристов классического периода). Но они представляют собой общепризнанные результаты исследований правоведов, покоятся на многолетней (многовековой) практической проверке и высоком авторитете обосновавших их ученых. Обычно такие положения ГПН становятся теоретической базой создания новых ПН, т.е. правотворчества в сфере ГП.

Методология – это учение о методах научного познания. Методы бывают: общенаучные (методы научно-философского характера (отражающие объективные закономерности реальной действительности), например

материалистические методы познания общественного развития) и частнонаучные (метод сравнительного правоведения, метод комплексного анализа, метод системного анализа, метод конкретных социологических исследований, исторический метод).

ГП как учебная дисциплина изучает, прежде всего, ГП науку и включает в себя те вопросы, которые предусмотрены учебными планами и программами. Задачи, стоящие перед ней главным образом учебно-методические. Курс ГП отличается от ГП как отрасли, законодательства и науки по предмету, объектам и структуре. Система курса ГП основывается на делении всего учебного материала на крупные разделы, подлежащие изучению в строгой последовательности. При этом можно выделить 2 основные части: общие положения (в т.ч. вещные, исключительные и иные НИ права) и обязательственное право (охватывающее отношения И оборота и отличающуюся наибольшим объемом нормативного материала).

2. Понятия и виды юридических фактов, их место в гражданском праве.

Основанием возникновения ГПО являются жизненные обстоятельства, именуемые юридическими фактами.

Юридические факты – факты реальной действительности, с которыми действующие законы и иные правовые акты связывают возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, т.е. правоотношений. По признаку зависимости от воли субъекта они подразделяются на действия и события.

Юридические Факты - действия: В действиях всегда проявляется воля субъектов (ФЛ или ЮЛ) По признаку дозволенности законом таких действий бывают правомерные и неправомерные.

Правомерные – это действия, соответствующие требованиям закона, иных НПА и принципов права. В свою очередь делятся на юридические акты (правомерные действия субъектов, имеющие целью возникновение, изменение или прекращение ГПО) и юридические поступки (правомерные действия субъектов, с которыми закон связывает определенные юридические последствия независимо от того, была ли у субъектов цель достижения определенного правового результата).

Юридические акты – а) сделки (волевые действия Ю или ФЛ, направленные на достижение определенного правового результата); б) административные акты госорганов и ОМСУ (ненормативные и непосредственно направленные на возникновение ГП и О у конкретного адресата (субъекта)); в) государственная регистрация ЮД и событий; д) судебные решения, устанавливающие ГП и О.

Юридические поступки – находка потерянной вещи, обнаружение клада, создание произведений литературы (культуры, искусства).

Неправомерные – это действия, нарушающие предписания законов, иных НПА и принципов права. К их числу относятся: причинение вреда или ущерба (деликты); нарушение договорных обязательств; неосновательное обогащение (приобретение или сбережение имущества за счет средств другого лица без достаточных оснований); злоупотребление правом; действия, совершенные в виде сделок, признанных недействительными; действия, нарушающие исключительные права авторов произведений науки, литературы, искусства и др.

Юридические Факты – события: явления реальной действительности, которые происходят независимо от воли человека (сильное землетрясение, смерть человека и т.д.). События подразделяются на абсолютные и относительные.

Абсолютные события – такие явления, возникновение и развитие которых не связано с волевой деятельностью субъектов (стихийные бедствия и другие природные явления).

Относительные события – такие явления, которые возникают по воле субъектов, но развиваются и происходят независимо от их воли (смерть убитого).

Близки к относительным событиям такие юридические факты как сроки. Сроки по происхождению зависят от воли субъектов или законодателя, но течение сроков подчинено объективным законам времени. Сроки играют самостоятельную и многогранную функцию в механизме ГП регулирования ОО. Они порождают, изменяют или прекращают ГП и О; порождают ГП последствия.

Возникновение, изменение или прекращение ГПО может быть обусловлено 1 ЮФ или юридическим составом, т.е. совокупностью юридических фактов. В ЮС могут входить в различных комбинациях действия и события (возникновение права на страховое возмещение – ЮФ-С (землетрясение) + ЮФ-Д (договор страхования, заключенный страхователем)). ЮС могут порождать правовые последствия: а) при условии возникновения их составляющих ЮФ в строгом определенном порядке или наличия их совокупности в нужное время (сложные ЮС – стать наследником: завещание, открытие наследства, принятие наследства); б) при наличии всех вместе взятых необходимых ЮФ, независимо от их последовательности (простые ЮС – приостановление срока исковой давности: нахождение истца или ответчика в составе ВС; переводение ВС на военное положение). Особую разновидность ЮС представляют собой составы, обязательным элементом которых является такой ЮФ, как ГР действия или события, т.к. само по себе наличие ЮФ в форме действия или события не вызывают ГП последствий без ГР.

Билет 3

1. Гражданское законодательство: понятие, проблемы систематизации.

ГЗ представляет собой совокупность нормативных актов (НА) (а не норм права, как правовая отрасль). При этом ГЗ охватывает НА имеющие комплексную (межотраслевую) природу, т.к. часто они содержат не только ГП нормы, даже в ГК имеются нормы публично-правового характера – ст.3 состав ГЗ. Принципиальной особенностью ГЗ является наличие в нем большого числа диспозитивных норм, действующих только тогда,

когда участники отношений не предусмотрели иной порядок поведения. В тоже время в ГЗ имеется значительное количество императивных норм, не допускающих никаких отступлений от своего содержания. В случае сомнения в юридической природе конкретной ГПН следует исходить из ее императивного характера, т.к. диспозитивность должна быть прямо и недвусмысленно выражена в ней, будучи особенностью, а не общим правилом ГП регулирования.

ГП НА составляют определенную систему, построенную по иерархическому принципу. В соответствии с п. «о» ст. 71 КРФ ГЗ составляет «предмет исключительной федеральной компетенции». Приоритетом по отношению к внутреннему ГЗ имеют международные договоры, заключенные РФ. По своей юридической силе ГП НА распределяются на 3 группы: а) НА, принятые ГД РФ, обладающие высшей юридической силой (ГК РФ, и принятые в соответствии с ним ФЗ РФ); б) указы ПРФ и постановления ПРФ, носящие подзаконный характер; в) НПА иных федеральных органов исполнительной власти (министерств и ведомств), подлежащих обязательной государственной регистрации в МЮ РФ. ГК предусмотрел принятие нескольких десятков ФЗ, в основном о статусе ЮЛ, часть из которых уже принята. При наличии прямого указания в ГК иной ФЗ может регулировать соответствующие ОО иначе, чем это предусмотрено ГК.

Входящие в ГЗ НА составляют по своему объему очень значительный законодательный массив. Это неизбежное многообразие вызвано широтой и сложностью самого предмета ГП регулирования. Поэтому именно для ГЗ большое значение имеет проблема его систематизации и упорядочения. К основным способам систематизации относятся: инкорпорация (сведение ранее изданных НА в единый сборник без изменения их содержания (Свод законов РИ или Собрание действующего законодательства СССР), консолидация (объединение ряда актов, посвященных общему кругу вопросов в единый НА (Положение о безналичных расчетах – ЦБР в 1992 г. – возможность «расчистки» НА)) и кодификация (высшая форма систематизации, при которой принимается единый новый закон, отменяющий действие старых НА). Вариант консолидации – новелизация, т.е. повторное официальное издание НА, в который внесено много изменений, при которой старая редакция теряет силу. Кодекс строится по особой системе, с выделением общих положений и становится главным источником соответствующей отрасли. В ГП кодификация может носить общий (принятие ГК, охватывающего все нормы и институты отрасли права) либо частный (принятие закона (и в форме Кодекса), регулирующего узкую группу ОО (ЖК, СК, кодекс торгового мореплавания, Воздушный кодекс и т.д.)) характер.

2. Сделки: понятие, признаки, форма, виды, условия действительности.

Сделки: Сделками признаются действия Г и ФЛ, направленные на установление, изменение или прекращение ГП и О. Сделка – это акты осознанных, целенаправленных, волевых действий Ф и ЮЛ, совершая которые они стремятся к достижению определенных правовых последствий (ст. 153-165).

Признаки сделок: а) воля – детерминированное и мотивированное желание лица достичь поставленной цели через волеизъявление (выражение воли лица вовне, благодаря чему она становится доступной восприятию других лиц); б) основание сделки (цель) – всегда носит правовой характер, должно быть законным и осуществимым и выражается в ее правовом результате; в) мотив – это фундамент возникновения цели, осознанная потребность или осознанное побуждение к совершению сделок; г) правомерность сделок – это означает, что она обладает качествами ЮФ, порождающего те ГП последствия, наступления которых желают лица, вступающие в сделку и которые определены законом для этой сделки. В качестве сделки признаются только правомерные действия.

Форма сделок: ФС – это способ выражения, закрепления или засвидетельствования воли субъектов, совершающих сделку. Она может быть изъявлена устно (воля выражается словами, сделка может совершаться устно, если законом или соглашением сторон не установлена ПФ), письменно (наиболее адекватно, документально закрепляет волю субъектов сделки и обеспечивает доказательства действительной направленности их намерений, бывает простая П и нотариальная), совершением конклюдентных действий (поведение, посредством которого обнаруживаются намерения лица вступить в сделку (опуская деньги в автомат, лицо изъявляет волю на покупку товара), молчанием или бездействием (если законом или соглашением сторон им присваиваются такое свойство (пролонгация договора)).

Простая письменная форма: а) любая сделка, для которой не установлено обязательное нотариальное удостоверение (сделки ЮЛ между собой и Г, сделки между гражданами на сумму более чем в 10 раз превышающую МРОТ); б) сделки, заключение которых в ПФ прямо предписано законом (коммерческое представительство, залог, поручительство, задаток, купля-продажа недвижимости, банковский кредит и т.п.). Последствия несоблюдения ППФ: лишение сторон в случае спора ссылаться на свидетельские показания; в случаях прямо указанных в законе, влечет ее недействительность (внешнеэкономические сделки).

НФ – если это предусмотрено законом или соглашением сторон, облегчает заинтересованной стороне доказывание своего права, поскольку содержание сделки удостоверенной нотариусом, презюмируется как очевидные и достоверные. Несоблюдение НФ влечет недействительность сделки, она считается ничтожной.

Виды сделок: а) односторонние (для ее заключения достаточно, чтобы волю изъявила 1 сторона (завещание), для которой безусловно возникают обязанности, для других лиц О могут возникнуть с их согласия или в соответствии с законом), двусторонние (для ее совершения необходимо волеизъявление 2 сторон, воля должна быть встречной и совпадающей) и многосторонние (для ее совершения необходимо волеизъявление более 2 сторон – ДПТ (СД)); б) возмездные (обязанности 1 стороны совершить определенные действия соответствует

обязанности другой стороны по предоставлению материального или иного блага) и безвозмездные (обязанность предоставления встречного удовлетворения другой стороной отсутствует); в) реальные (для совершения которой недостаточно соглашения между сторонами и требуется передача вещи или совершение иного действия) и консенсуальные (сделки порождающие О и П с момента достижения их сторонами соглашения (подряд, комиссия)); г) каузальные (четко видна правовая цель, которая сделкой преследуется (купля-продажа)) и абстрактные (оторвана от своего основания (цели) (выдача векселя)); д) доверительные (филициарные) сделки (основанные на лично-доверительных отношениях сторон (договор поручения - крайне редки)); е) условные сделки (возникновение П и О ставится в зависимость от какого-то обстоятельства (условия), которое может наступить или нет, произвольного и не противоречащего закону). Условия в УС могут быть отлагательными и отменительными. Всякая сделка, имеющая более 1 стороны – договор (всякий договор есть сделка, но не всякая сделка – договор).

Условия действительности сделок: ДС означает признание за ней качеств ЮФ, порождающего тот правовой результат, к которому стремились субъекты сделки и определяется следующими условиями: а) законность содержания (соответствие требованиям законодательства); б) способность Ф и ЮЛ, совершающих ее, к участию в сделке (дееспособные ФЛ и правоспособные ЮЛ); в) соответствие воли и волеизъявления; г) соблюдение формы сделки.

Билет 4

1. Общие положения гражданского права зарубежных стран.

Континентальное европейское право имеет своей базой систему кодифицированных актов гражданского законодательства – ГК и свойственна породившему их континентальному правопорядку. Традиционно в ней выделяют романскую систему права и германскую. Особенностью этих систем является то, что ЧП регулирование является основой создания всей ПС.

РС ГП основана на «институционной системе», берущей начало от системы «Институций» Гая, и исходит из последовательного деления ГП на 3 основных раздела: правовое положение субъекта («лица»); объекты права и соответствующие им имущественные права («вещи»); способы их реализации и защиты («иски»). По этой системе был построен ГК Франции 1804 г. («Кодекс Наполеона»), который положил начало развития этой системы. Сегодня РПС воспринята в Италии, Испании, Португалии и иных европейских странах.

ГС ГП основана на более развитой «пандектной системе», созданной в 18-19 в.в. германскими правоведом. Они провели всеохватную («пандектную») систематизацию источников РП (прежде всего Юстиниановых Дигест). Основным достижением этой ПС стало выделение «Общей части», а также четкое разграничение вещных прав от обязательных, разделение материальных и процессуальных норм. По такой системе было построено Германское гражданское уложение 1896 г. Данная система используется в Германии, Швейцарии, Австрии, РФ и других странах.

Англо-американская правовая система формально не знает деления на ЧП и ПП. Она сложилась на основе применения при рассмотрении нового дела прежних судебных решений по конкретным спорам (прецедентов), выносившихся в феодальной Англии 2 различными видами судов: судами «общего права» и судом лорд-канцлера («судом справедливости»). Они-то и сформировали 2 самостоятельные ветви этого правопорядка: Общее право («common law») и право справедливости («law of equity»). Только в 19 в. эти две ветви стали сливаться. Данная ПС была заимствована США, Канадой, Австралией и рядом других англоязычных стран. В настоящее время в ААПС фактически проводится различие между ЧП и ПП, в том числе в силу сближения его с континентальным правопорядком. Однако в странах «Общего права» имеются свои особенности: к сфере ЧП относятся не вещные, обязательные и исключительные права, а такие самостоятельные части как «право компаний», «право собственности», договорное право», «право на возмещение вреда», «авторское право», «патентное право» и др. Потому внутренняя система ЧП в ААПС не совпадает с КПС.

В ряде западноевропейских стран (Германия, Франция, Испания и др.) ЧП традиционно разделяется на 2 основные ветви: гражданское и торговое (ГК и ТК). При этом торговое право охватывает регламентацию предпринимательского оборота, т.е. одну из специальных сфер ГП. Вследствие этого, ТП не является вполне самостоятельной правовой отраслью по отношению к ГП и принято считать, что нормы ТП являются специальными по отношению к гражданско-правовым. Следовательно, при отсутствии специальных правил к отношениям, регулируемым ТП, применяются нормы ГП.

Первой отказалась от идеи разделения ЧП на ГП и ТП Швейцария (1911), затем Италия (1942), Нидерланды, канадская провинция Квебек, американский штат Луизиана (90-е годы). Сегодня все ярче отмечается общая тенденция к «коммерсализации» ГП, т.е. к его максимальному приспособлению к потребностям предпринимательской деятельности.

2. Понятие и виды недействительных сделок, правовые последствия.

Недействительность сделки означает, что действие, совершенное в виде сделки, не обладает качествами юридического факта, способного породить те гражданско-правовые последствия, наступление которых желали объекты.

Недействительные сделки могут быть 2 видов: а) оспоримая сделка – на основании установленным законом или иными НПА, в силу признания таковой судом; б) ничтожная сделка – независимо от такого признания.

ОС: Оспоримость (относительная недействительность сделок) означает, что действия, совершенные в виде сделки, признаются судом при наличии предусмотренных законом оснований недействительными по иску управомоченных лиц, т.е. не будучи оспоренной, порождает ГП последствия как действительная.

НС: Ничтожность (абсолютная недействительность) сделки означает, что действие, совершенное в виде сделки, не порождает и не может породить желаемые для ее участников правовые последствия в силу несоответствия закону (скупка краденного, нотариально не удостоверенный залог), т.е. недействительна из факта ее совершения, независимо от желания участников. Сделка, не соответствующая требованиям закона или иным НПА, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения. Противоправность абсолютного большинства действий, совершаемых в виде НС.

Основания ничтожности сделок:

Общие основания: а) сделки, совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности (незаконные (драгметаллы, внешнеэкономические, нарушающие монопольное право государства) и антисоциальные); б) мнимые (совершаемая без намерения создать юридические последствия) и притворные (совершенная с целью прикрыть другую сделку, чаще всего незаконную) сделки; в) сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства; г) сделки, совершенные несовершеннолетним, не достигшим 14 лет; д) сделки, совершенные с нарушением формы, если это предусмотрено законом; е) сделки, совершенные с нарушением требований об их обязательной ГР.

Специальные основания: ограничения, закрепленные в различных нормах ГЗ по совершению сделок: направленных на ограничение ПС и ДС граждан; совершенных опекуном, без предварительного согласия органов опеки, если они повлекли отчуждение имущества; сделок опекунов и попечителей с подопечными, за исключением передачи имущества в дар или безвозмездное пользование; сделок, влекущих отказ от права или ограничение права участника ПТ знакомиться со всей документацией; сделки между участниками ПТ об ограничении или устранении их ответственности по обязательствам; сделки по страхованию, заключенные лицом не являющимся страхователем и т.д.

Основания оспоримости сделок: а) сделки ЮЛ, выходящие за пределы его правоспособности (несоответствие целям деятельности в УД, без лицензии); б) сделки, совершенные с выходом за пределы ограничений полномочий на совершение сделок (3 условия: полномочия должны быть ограничены (договор, УД, доверенность), лицо должно превысить полномочия, другая сторона знала или должна была знать об ограничениях); в) сделки, совершенные несовершеннолетними от 14 до 18 лет; г) сделки, совершенные Г, ограниченным судом в ДС; д) сделки, совершенные Г, не способным понимать значения своих действий или руководить ими (сделки, совершенные гражданином, впоследствии признанным недееспособным); е) сделки, совершенные под влиянием заблуждения; ж) сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя 1 стороны с другой или стечения тяжелых обстоятельств.

Правовые последствия недействительности сделок: а) двусторонняя реституция – т.е. возврат в первоначальное состояние, заключающийся в том, что каждая сторона обязана возвратить другой все полученное по сделке, а при невозможности возвратить в натуре возместить его стоимость в деньгах; б) односторонняя реституция – исполненное обратно получает только одна сторона, другая же (недобросовестная) исполненного не получает; в) иные (возмещение расходов, стоимости утраченного или поврежденного имущества; г) недопущение реституции и обращение всего по недействительной сделке в доход государства (для сделок противных основам правопорядка и нравственности).

Иск о применении последствий недействительности ничтожной сделки может быть предъявлен в течение 10 лет со дня, когда началось ее исполнение. 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, либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

Билет 5

1. Применение гражданского законодательства по аналогии. Нормы международного права и гражданское законодательство.

Широта и сложность регулируемых ГП отношений могут вызывать ситуации, прямо не урегулированные ГПН. Такой пробел, если он не восполняется ни условиями заключенного договора, ни обычаями делового оборота, устраняется с помощью анalogии закона (п.1 ст.6 ГК). АЗ выражается в том, что к соответствующим отношениям применяются нормы ГЗ, регулирующего иные сходные отношения и допустима при следующих условиях: а) наличие в ГЗ пробела, не восполняемого с помощью предусмотренных законом средств, включая обычай имущественного оборота; б) наличие законодательного регулирования сходных отношений (трасовые операции банков, до принятия специальных правил, регулировались нормами о договорах поручения и комиссии, если в трасовых договорах отсутствовали необходимые условия); в) применение аналогичного закона к регулируемым отношениям не должно противоречить их существу (нельзя применить общие положения о сделках к большинству неимущественных отношений).

Не является АЗ отсылка к регламентации сходных отношений, установленная в законодательном порядке, например распространение правил статуса ООО на О с дополнительной ответственностью (п.3 ст.95 ГК).

При отсутствии сходного правового регулирования для конкретного отношения может использоваться анalogия права (п.2 ст.6 ГК). Смысл АП состоит в определении прав и обязанностей сторон правоотношения на

основе не конкретных правовых норм, а общих начал и смысла гражданского законодательства, а также требований добросовестности, разумности и справедливости. Под общими началами ГЗ следует понимать основные принципы ГП регулирования, а под его смыслом – отраслевые особенности, определяемые спецификой предмета и метода ГП. Под критерием «Д,Р и С» подразумевается, что решение соответствующее началам и смыслу ГЗ, не должно быть «недобросовестным», «неразумным» или «несправедливым». Таким образом, АП допустима при наличии пробела в законе, невосполнимого с помощью АЗ (отсутствие нормы, регулирующей сходные отношения). В практике реальное применение АП встречается редко, являясь исключительным случаем. Правила АЗ и АП используются при применении законодательства в строгом смысле слова, т.е. ФЗ, и не распространяются на действие подзаконных НПА, а имеющиеся в них пробелы не могут восполняться подобным образом.

Общепризнанные принципы и нормы международного права, а также Международные договора (МНД) РФ являются составной частью правовой системы РФ (ч.4 ст.15 КРФ). Они, как и общие принципы ГП, определяют содержание и применение соответствующих ГПН, например принцип запрета ухудшения правового положения (дискриминации) иностранных граждан или ЮЛ по сравнению с национальными субъектами. Как источники ГП МНД РФ имеют приоритет перед ГЗ. В случае, когда такой МНД предусматривает иные правила, нежели национальное ГЗ, применению подлежат правила этого договора (абз.2 п.2 ст.7 ГК).

МНД применяются к гражданским правоотношениям непосредственно, если только из самого МНД не следует необходимость издания для его применения внутригосударственного НА (абз.1 п.2 ст.7 ГК).

2. Понятие и виды представительства.

Субъективные ГП и О могут осуществляться не самими управомоченными и обязанными лицами, но и их представителями. Использование представителя как способа ОСГП и ИО диктуется причинами юридического (неполная ДС лиц до 18 лет, ограничение ДС гражданина, признание гражданина не ДС и т.п.) и фактического (болезнь, отсутствие в МПЖ, юридическая безграмотность, нежелание лично ОСГП и ИО, загруженность, отсутствие специальных познаний и т.п.) порядка.

При представительстве сделка, совершаемая одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности (а), указании закона (б) либо акте уполномоченного на то госоргана или ОМСУ (в), непосредственно создает, изменяет или прекращает ГП и О представляемого. Субъектами представительства являются 3 лица: представляемый, представитель, третье лицо. Представляемый – это гражданин или ЮЛ, от имени и в интересах которого представитель совершает юридически значимые действия – сделки (им может быть любой гражданин с момента рождения или ЮЛ с момента законного возникновения). Представитель – это гражданин или ЮЛ, наделенное полномочиями совершать юридически значимые действия в интересах и от имени представляемого (гражданин должен быть ДС, а ЮЛ – правоспособно, а если ЮЛ обладает ограниченной ПС – представительство не должно противоречить целям деятельности). Третье лицо – гражданин или ЮЛ, с которым вследствие действия представителя устанавливаются, изменяются или прекращаются СГП и О представляемого (все лица, обладающие гражданской правосубъектностью). Цель представительства – совершение представителем 2-сторонних и 1-сторонних сделок в интересах и за счет представляемого. Сделки, совершаемые представителем – это его собственные и самостоятельные волевые действия, создающие, изменяющие или прекращающие СГП и О у другого лица. Полномочие как возможность представителя совершать сделки от имени и в интересах представляемого – это особое субъективное право, которое реализуется представителем в отношениях с третьими лицами.

Представителя необходимо отличать от других лиц, действующих в чужих интересах, но от своего имени: посыльный (сделок не совершает, а только передает документы, информацию и т.п. от пославшего третьему лицу), коммерческий или иной посредник (содействует заключению сделки, но никаких юридических действий, создающих П и О для других лиц, не совершает), конкурсный или арбитражный управляющий (совершает ЮЗД от своего имени и в интересах банкрота и его кредиторов), душеприказчик при наследовании (лицо на которое возлагаются обязанности по исполнению завещания от своего имени, в результате чего ГП последствия возникают у третьих лиц), рукоприкладчик (лицо, содействующее оформлению сделки, подписывая ее за лицо лишенное возможности это сделать в силу болезни, физических недостатков или неграмотности).

Виды представительства: а) договоры поручения и договор агентирования (по которым одна сторона (поверенный или агент) обязуется совершать от имени и за счет другой стороны (доверителя или принципала) определенные ЮД); в) выдача доверенности (добровольное представительство); г) коммерческое представительство (на основании договора заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя или по доверенности, представляемые только предприниматели); д) акт уполномоченного ГО или ОМСУ, подписывающий субъектам действовать в качестве представителя третьих лиц (решения Президента РФ, Правительства РФ или иных федеральных органов, субъектов РФ или ОМСУ – законные представители).

Билет 6

1. Действие гражданских законов во времени, пространстве и по кругу лиц.

Как показывает практика, НПА, особенно подзаконного характера, отличаются нестабильностью, объективно отражая динамизм И и НИ ОО. Это придает особое значение точному определению моментов вступления соответствующего НА в силу и прекращения его действия.

НА, содержащие нормы ГП, подлежат обязательному официальному опубликованию. Такое опубликование важно для определения момента вступления НА в силу, и для ознакомления с его содержанием всеми участниками правоотношений, т.к. официальная публикация содержит официальный текст такого акта. В соответствии с ч.1 ст.105 КРФ ФЗ принимаются ГД РФ, В течении 7 дней после подписания ФЗ Президентом РФ НА подлежит официальному опубликованию в «РГ», «ПГ» или в «СЗ РФ». По истечении 10 дней после дня публикации полного текста ФЗ он вступает в силу, если иной порядок не определен в самом ФЗ (возможен «вводный закон»). Иные правовые акты также подлежат обязательной официальной публикации (за исключением документов или их частей, содержащих ГТ) в течении 10 дней со дня подписания. Указы ПРФ вступают в силу в течении 7 дней либо со дня подписания. Постановления ПРФ, затрагивающие права, свободы и обязанности граждан – по истечению 7 дней, а иные – со дня подписания. НПА органов федеральной исполнительной власти подлежат не только официальному опубликованию, но и обязательной государственной регистрации в МЮ РФ. Публикуются в срок не позднее 10 дней после регистрации (кроме ведомственных НПА или их частей содержащих ГТ). Вступают в силу после опубликования.

Акты ГЗ обычно прекращают свое действие и теряют свою юридическую силу либо в результате их непосредственной отмены вновь принятыми НА, либо при наступлении прямо указанного в них обстоятельства (как правило, принятие нового НА более высокого уровня).

ГП НА вступают в силу одновременно на всей российской территории и по общему правилу не имеют обратной силы и применяются к тем ОО, которые возникли после введения НА в действие (п.1 ст.4). Из общего правила имеется ряд исключений: а) положения содержащиеся в самом ГЗ может распространить его на ОО, возникшие до вступления его в силу; б) в случае изменения в ГЗ давностного срока по какому-либо требованию, требования (основанные на ОО существовавших до принятия нового закона) поданные в суд после введения в действие нового закона, подпадают под действия новых давностных сроков; в) на договора, заключенные до принятия нового ГЗ (устанавливающего обязательные императивные предписания) новые предписания не распространяются, сохраняя действие условий договора.

ГП НА вступают в действие на всей территории РФ. Ограничение территориального действия правил, регулирующих имущественный оборот, может вводиться лишь ФЗ и только в случаях, когда это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей (абз.2 п.3 ст.1 ГК). Правила ГЗ распространяются на соответствующие ОО российских граждан, ЮЛ, и публично-правовых образований. Вместе с тем они применяются к гражданским правоотношениям с участием иностранцев, апатридов и иностранных ЮЛ, если иное не предусмотрено ФЗ (абз.4 п.1 ст.2 ГК).

2. Доверенность: понятие, форма, срок, виды.

Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (ст.185). Таким образом, доверенность – это документ, фиксирующий полномочие представителя на совершение сделки. Д адресуется третьим лицам и служит для удостоверения полномочий представителя перед ними.

По общему правилу Д может выдаваться только ДС гражданам. Граждане в возрасте от 14 до 18 лет могут самостоятельно выдавать Д в пределах тех прав, которые они осуществляют сами: распоряжение своим заработком или стипендией; осуществление прав автора произведения Н, К или И; осуществление пра автора иного результата своей интеллектуальной деятельности; внесение вкладов в кредитные учреждения и распоряжение ими; совершение мелких бытовых сделок (не требующих НУ и ГР); приобретение с 16 лет членства в кооперативе и вытекающих из него прав. Для совершения иных сделок, Д выдаются с согласия родителей, усыновителей или попечителей.

ЮЛ, обладающие специальной ПС, могут выдавать доверенности для совершения сделок, не противоречащих целям их деятельности, закрепленным в законе или УД. КО, обладающие общей ПС, вправе выдавать Д на совершение любых сделок в соответствии с законом и правилами лицензирования. Если КО, в УД определила цели деятельности, хотя это не требуется законом, то Д выданная для совершения сделок противоречащим этим целям может быть оспорена по правилам ст.173 (НД сделок, выходящих за ПС ЮЛ).

В качестве доверителя могут выступать 1 или несколько (участники общей долевой собственности) лиц одновременно. Д может быть выдана на 1 или нескольких лиц. Выдача Д – односторонняя сделка, поэтому ее совершение не требует согласия представителя. Но принятие Д или отказ от нее – это его право. Лицо, выдавшее Д вправе в любое время ее отменить, а представитель в любое время вправе отказаться от Д.

По содержанию и объему полномочий различают 3 вида Д: генеральные или общие доверенности (дают право представителю на совершение разнообразных сделок в течении определенного периода времени – Д директору филиала ЮЛ); специальные доверенности (дают право на совершения ряда однородных действий – представительство в суде); разовые доверенности (дают право на совершение строго определенной сделки).

Д – это документ, который должен быть совершен в письменной форме. Для его действительности требуется наличие на нем обязательных реквизитов: дата совершения (отсутствие делает Д ничтожной); подпись доверителя (гражданин – собственноручная, ЮЛ – руководитель и печать, ГУП и МУП – руководитель, главбух, печать). Срок действия не может превышать 3 лет, если он отсутствует, то Д действительна в течении

1 года. Исключение: НУ Д выданные для совершения сделок за границей без указания срока, действительны до ее отмены доверителем.

Для совершения сделок, требующих нотариальной формы, Д должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, прямо указанных в законе. К нотариально удостоверенным Д приравниваются: Д военнослужащих и других лиц, находящихся в военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками, их заместителями, старшим или дежурным врачом; доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариальных контор – рабочим и служащим, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей; доверенности лиц, находящихся в МЛС, удостоверенные начальником МЛС; доверенности совершеннолетних ДС граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрацией этого учреждения. Д выдаваемые на получение зарплат, иных платежей связанных с трудовыми отношениями, выплат различного вида вознаграждений, пенсий, пособий, стипендий, вкладов, получение корреспонденции – могут удостоверяться организацией, где доверитель работает, ЖЭУ, по МЖ, администрацией стационарного лечебного учреждения, где он находится. Д на получение корреспонденции – организациями связи. Получение вклада – соответствующим банком.

Передоверие – передача полномочия представителем другому лицу (заместителю) возможна в 2 случаях: это предусмотрено в доверенности; сложившиеся обстоятельства вынуждают совершить передоверие для охраны интересов доверителя. Действие д прекращается: истечение срока Д; отмена Д доверителем; отказ представителя от исполнения поручения; прекращение ЮЛ от чьего имени выдана Д; прекращение ЮЛ, которому выдана Д; смерть гражданина выдавшего Д, признание его не ДС, ограничено ДС или безвестно отсутствующим; тоже в отношении гражданина – представителя.

Билет 7

1. Понятие, элементы, структура, особенности гражданского правоотношения, основания возникновения.

Гражданское правоотношение (ГП) – это юридическая связь равных, имущественно и организационно обособленных субъектов имущественных и личных неимущественных отношений, выражающаяся в наличии у них субъективных прав и обязанностей, обеспеченных возможностью применения к их нарушителям государственно-принудительных мер имущественного характера. Правоотношения – это идеологические отношения, являющиеся особым видом социальных связей субъектов, возникающих и существующих на основе правовых норм. Содержание этих связей составляют права и обязанности сторон, которые в теории права называют субъективными, т.е. показывающие принадлежность прав и обязанностей строго определенным субъектам правоотношений.

Для полной характеристики любого правоотношения необходимо установить составляющие его элементы: а) юридические факты, т.е. основания его возникновения, изменения и прекращения; б) субъективный состав правоотношения – совокупность лиц, участвующих в данном правоотношении (не менее 2 субъектов: управомоченный и обязанный); в) содержание правоотношения (субъективные права и обязанности его субъектов) и структуру содержания правоотношения (способ взаимосвязи субъективных прав и обязанностей, составляющих содержание правоотношения); г) объект правоотношения – то, по поводу чего возникает и осуществляется деятельность субъектов.

Структура содержания ГПО может быть простой или сложной. Элементарно простой выглядит структура содержания ПО, возникающая между заемщиком и займодавцем, без права займодавца на получение процентов (единственному праву требовать долга по истечению срока займа, корреспондирует единственная обязанность вернуть долг). Большинству ГПО присуща сложная структура содержания. Например, договор поставки: помимо главного права покупателя требовать передачи купленных товаров и его главной обязанности уплатить за товар и корреспондирующих им главных прав и обязанностей продавца, у сторон возникают другие множественные права и обязанности, связанные с исполнением и осуществлением главных прав и обязанностей (способы и формы расчетов, способы выборки и доставки товаров, приемка товара по качеству и количеству и т.п.).

Гражданские правоотношения (ГПО) – один из видов правоотношений, возникающие в результате ГП регулирования И и личных НИ отношений. Особенности ГП определяют и особенности гражданских правоотношений: а) субъекты ГПО обособлены, самостоятельны и независимы друг от друга, т.е. соотносятся как равные; б) ГПО – это отношения между равноправными субъектами, в которых обязанность корреспондирует (обращается) к субъективному праву как к притязанию, а не как к велению (обязанный субъект находится в равном положении с управомоченным, т.е. в отношениях координации, а не субординации); в) самостоятельность участников ОО и диспозитивность их регулирования обуславливает то обстоятельство, что основными юридическими фактами порождающими ГПО являются сделки – акты свободного волеизъявления субъектов; г) юридическими гарантиями реализации ГПО применяются присущие только ГП меры защиты нарушенных прав и меры ответственности за неисполнение обязанностей, обладающие имущественным характером.

В каждом ГПО различают 2 стороны – управомоченную и обязанную. Как на управомоченной, так и на обязанной стороне могут вступать одно или несколько лиц (субъектов). Основанием возникновения ГПО являются юридические факты (купля-продажа, аренда и т.д.). Состав участников может изменяться в порядке правопреемства (переход прав и обязанностей от правопреемника к правопреемнику). Правопреемство

может быть общее (правопреемник в результате 1 юридического акта занимает место правопродшественника во всех ПО) и частное (правопреемство в 1 или нескольких ПО).

2. Осуществление субъективного гражданского права: понятие, способы, пределы.

Всякое право имеет социальную ценность, если оно осуществимо. Осуществление субъективного гражданского прав – это реализация управомоченным лицом возможностей, заключенных в содержании данного права.

Осуществляя СГП, субъект преследует определенные цели : приобретение имущества на праве собственности; занятие предпринимательской деятельностью; совершение сделок; закрепление научного приоритета; приобретение авторских прав и т.д. Таким образом, ОСГП есть процесс, в результате которого управомоченный субъект на основе имеющихся у него юридических возможностей удовлетворяет свои материальные и духовные потребности.

Взаимосвязь между ОСГП и исполнением ГО неразрывна, в большинстве ГПО исполнение ГО является средством удовлетворения интересов управомоченного лица. Формы исполнения субъективной ГО: а) пассивного типа (соблюдение запретов, путем воздержания от запрещенных действий); б) активного типа (совершение обязанным субъектом действий (добровольное или принудительное), которые составляют содержание обязанности).

Способы ОСГП: СГП можно осуществлять любым законным способом, при этом принято различать фактическое и юридическое ОСГП. Под фактическим способом ОСГП понимается совершение управомоченным лицом действий или системы действий, не обладающих признаками сделок, или иных юридически значимых действий (использование собственного дома для проживания, автомобиля – для транспортировки собственных вещей, производственное использование ОС организацией, владеющей ими на ПХВ и т.д.). Под юридическим способом ОСГП понимаются действия или система действий, обладающие признаками сделок или иные юридически значимые действия (реализация кредитором права удержания вещи должника). Речь идет как об односторонних (принятие наследства, акцепт платежного требования, предъявление иска и т.д.), так и о двусторонних сделках (продажа имущества по ДКП, заключение авторского договора о переводе произведения и т.д.).

В силу диспозитивности ГП регулирования участники ГПО свободно ОСГП. Но данная свобода не безгранична и очерчена системой правовых принципов. Под принципами ОСГП и ИО понимаются закрепленные в нормах ГП руководящие положения, определяющие наиболее общие требования к субъектам в процессе осуществления ими ГП и ИО. Это следующие принципы: принцип законности (подчинение правилам деловой (профессиональной) этики и нравственным принципам общества); принцип презумпции разумности и добросовестности субъектов при осуществлении ими СГП и ИО (без опровержения данной презумпции в установленном законом порядке нельзя требовать возмещения убытков, взыскания неустойки и т.п.); принцип солидарности интересов и делового сотрудничества (ОСГП не должно нарушать прав и интересов других лиц; субъекты, ОСГП должны содействовать друг другу с целью достижения результата; в случае возможности возникновения убытков, всячески стараться предотвратить их или преуменьшить).

Пределы ОСГП – это законодательно очерченные границы деятельности управомоченных лиц по реализации возможностей, составляющих содержание данных прав. Пределы ОСГП: а) осуществление СГП имеет временные границы, т.е. законом установлены сроки, в течении которых право может быть осуществлено или защищено; б) определяются правилами о недопустимости или допустимости тех или иных способов их осуществления (например, запрет на недобросовестную конкуренцию или установление ГЗ строго определенных форм и средств защиты); в) принципиальный запрет ОСГП исключительно с намерением причинить вред другому лицу (шикана), а также злоупотребление правом в иных формах.

Злоупотребление правом есть особый тип гражданского правонарушения, совершаемого управомоченным лицом при осуществлении им принадлежащих ему прав, связанный с использованием недозволенных конкретных форм в рамках дозволенного ему типа поведения.

Билет 8

1. Содержание и виды гражданских правоотношений.

Содержание ГПО составляют субъективные права и обязанности его участников.

Субъективное гражданское право (СГП) - есть мера дозволенного поведения субъекта гражданского правоотношения. СГП – сложное юридическое образование, имеющее собственное содержание, которое состоит из юридических возможностей, предоставленных субъекту. Юридические возможности, как составные части содержания СГП называются правомочиями.

Несмотря на большое разнообразие содержания СГП, оно является разновариантной комбинацией 3 видов правомочий: а) правомочие требования – возможность требовать от обязанного субъекта исполнения возложенных на него обязанностей; б) правомочия на собственные действия – возможность самостоятельного совершения субъектом фактических и юридически значимых действий; в) правомочия на защиту – возможность использования или требования использования государственно-принудительных мер в случаях нарушения субъективного права.

Субъективная гражданская обязанность (СГО) – есть мера должного поведения участника гражданского правоотношения. Сущность ГПО кроется в необходимости совершения субъектом определенных действий или воздержания от совершения социально вредных действий.

В ГПО бывают 2 вида СГО:

а) обязанности пассивного типа – они вытекают из гражданско-правовых запретов и по своей природе означают юридическую невозможность совершения действий, нарушающих публичные интересы и интересы управомоченных лиц. Например, 1) Установление пределов осуществления СГП (гражданин-собственник обязан не допускать бесхозного содержания имеющихся у него культурных ценностей, при осуществлении своих правомочий не должен наносить ущерб природе и т.д.). 2) Запреты порождают обязанности одного субъекта ГПО перед другими (запрет одностороннего расторжения договора, перевод долга без согласия кредитора и т.д.). 3) Запреты, порождающие обязанности, исполнение которых препятствует трансформации ГПО одного вида в другой (хранителю запрещается использовать переданное ему на хранение имущество с оплатой услуг по хранению, что препятствует трансформации ПО хранения в ПО имущественного найма). 4) Общерегулятивные запреты – налагают обязанности принципиального плана: соблюдать требования закона, осуществлять СГП разумно и добросовестно.

б) обязанности активного типа (ОАТ) – они состоят в побуждении субъектов к совершению общественно полезных действий. Всякая ГП ОАТ содержит требование к субъекту совершить действия либо по передаче имущества, информации или иного блага, либо по выполнению работ, либо по оказанию услуг. Требование, заключенное в ОАТ и составляющее ее содержание, означает для обязанного субъекта необходимость действовать в интересах управомоченного субъекта, так как оно обеспечено санкцией за неисполнение обязанности. Содержание ОАТ может быть сложным – в рамках общего требования может включать в себя «подтребования» (в обязанностях совершить действия по передаче имущества, обособляются требования по качеству и комплектности).

Виды ГПО:

- а) по характеру взаимосвязи управомоченного и обязанного субъекта: абсолютные (когда управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанностей субъектов (собственник и третьи лица)) и относительные (когда управомоченному лицу (лицам) противостоит строго определенное обязанное лицо);
- б) по объекту: имущественного (объектом По являются материальные блага (имущество)) и неимущественного (личные НИ – объектом выступают результаты интеллектуальной деятельности и другие нематериальные блага) характера;
- в) по способу удовлетворения интересов управомоченного лица: вещные (закрепляют за управомоченным лицом возможность непосредственного воздействия на вещь с правом отражения посягательств на нее третьих лиц) и обязательные (имущественные отношения по передаче имущества, выполнению работ, оказанию услуг);
- г) корпоративные (основаны на участии субъекта в организационно-правовых образованиях (корпорациях) и состоят в праве по управлению корпорацией и ее имуществом);
- д) преимущественные права (например, преимущественное право на приобретение продаваемой доли в общей долевой собственности).

2. Защита и самозащита гражданских прав: понятие, содержание, способы.

Всякое право, в т.ч. и СГП, имеет для субъекта реальное значение, только если оно может быть защищено как действиями самого субъекта, так и действиями государственных и иных уполномоченных органов. Право на защиту является элементом, входящим в содержание любого СГП – правомочием.

Субъективное гражданское право на защиту (СГПНЗ) – это юридически закрепленная возможность управомоченного лица использовать меры правоохранительного характера с целью восстановления нарушенного права и пресечения действий, нарушающих право.

Содержание права на защиту, т.е. возможности управомоченного субъекта в процессе осуществления, определяются комплексом норм ГП, устанавливающих: а) само содержание правоохранительной меры; б) основания ее применения; в) круг субъектов, уполномоченных на ее применение; процессуальный и процедурный порядок ее применения; материально-правовые и процессуальные права субъектов, по отношению к которым применяется данная мера.

Перечень способов защиты гражданских прав содержится в ОбЧ ГЗ, ст.12 закрепляет, что ЗГП осуществляется путем: а) признания права; б) восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; в) признания оспоримой сделки НД и применения последствий ее НД, применения последствий НД ничтожной сделки; г) признания недействительным акта ГО или ОМСУ; д) самозащиты права; е) присуждения к исполнению обязанности в натуре; ж) возмещения убытков; з) взыскания неустойки; и) компенсации МВ; к) прекращения или изменения ПО; л) неприменения судом акта ГО или ОМСУ, противоречащего закону; м) иными способами, предусмотренными законом.

Каждый способ ЗГП может применяться в определенном процессуальном или процедурном порядке – форме защиты ГП: а) юрисдикционная форма защиты (ЗГП государственным или уполномоченным государством органами); Юрисдикционная форма ЗГП означает возможность защиты в судебном или административном порядке. СФ ЗГП наиболее полно соответствует принципу равенства сторон. ЗГП в АП путем обращения к вышестоящему или должностному лицу нетипична для ГП и осуществляется лишь в случаях указанных в законе (отказ выдачи патента).

б) неюрисдикционная - ЗГП самостоятельными действиями управомоченного лица без обращения к государственным или иным управомоченным органам. Такая форма ЗГП имеет место при самозащите и при применении управомоченным лицом мер оперативного воздействия.

Под самозащитой гражданских прав (СЗГП) понимается совершение управомоченным лицом не запрещенных законом действий фактического порядка, направленных на охрану его личных интересов, или интересов и прав других лиц и государства. К ним относятся фактические действия собственника или иного законного владельца, направленные на охрану имущества, а также аналогичные действия, совершенные в состоянии необходимой обороны (НОО) или в случае крайней необходимости (СКНО). Меры фактического характера – это использование охранных средств и приспособлений в виде замков, охранных систем и т.п. Использование названных мер защиты имеет свои границы и подчинено общим нормам принципам осуществления СГП, недопустимо использовать меры опасные для жизни и здоровья окружающих, наносящим вред основам правопорядка и нравственным устоям общества.

НОО – один из способов СЗГП. Условия правомерности: нападение должно быть реальным, наличным и противоправным; недопустимость превышения ее пределов (действия должны быть соразмерны нападению). ПРНОО возможно в отношении выбора средств защиты, интенсивности обороны и ее своевременности. Другой способ СЗГП – действия гражданина в СКНО. Это действия, которые предпринимаются лицом для устранения опасности угрожающей самому причинителю вреда или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не может быть устранена иными способами. Опасность для уполномоченного лица возникает не из-за действий тех лиц которым причиняется вред, а вследствие стихийного бедствия, неисправности механизма, особого состояния организма человека и т.д. Лицо вынуждено использовать средства, связанные с причинением вреда.

Под мерами оперативного воздействия понимаются такие юридические средства правоохранительного характера, которые применяются к нарушителю ГП и О непосредственно управомоченным лицом как стороной в ГПО, без обращения за защитой права к компетентным госорганам (односторонний отказ от нарушенного другой стороной договора, задержка выдачи груза получателю до окончания расчетов и т.д.). В отличие от мер СЗГП они несут юридический, а не фактический характер.

Билет 9

1. Понятие и содержание гражданской правосубъектности.

Одним из важнейших понятий науки ГП и ГЗ является понятие субъектов права, т.е. лиц, выступающих в качестве участников И и личных НИ отношений, регулируемых этой отраслью права. Понятие лица родовое, оно относится ко всем субъектам ГП.

Субъектами ГПО могут быть: а) физические лица (граждане РФ, иностранные граждане, апатриды); б) юридические лица (российские, иностранные, международные); в) государственные и административно-территориальные (публично-правовые) образования, обладающие гражданской правосубъектностью (РФ, субъекты РФ, муниципальные образования) – подраздел 2 раздела 1 «Лица».

Человек рассматривается как существо, соединяющее в себе биологические и социальные начала, с присущей ему формой развития психики - сознанием. Человек – субъект множества прав и обязанностей, в том числе и гражданских. Однако ГЗ РФ для обозначения человека как субъекта ГПО употребляет понятие «гражданин». Гражданин – понятие юридическое, т.к. гражданство определяет постоянную политико-правовую связь лица и государства, находящую выражение в их взаимных правах и обязанностях. В международных соглашениях и в законодательстве многих стран понятие «гражданин» не употребляется, а используется понятие «физическое лицо». Но с точки зрения ГК РФ эти понятия не однозначны (ФЛ может быть гражданином РФ, иностранным гражданином или апатридом). Гражданин (ФЛ) обладает рядом общественных и естественных признаков и свойств, которые индивидуализируют его: имя, гражданство, возраст, семейное положение, пол, состояние здоровья.

Правосубъектность – социально-правовая возможность субъекта быть участником гражданских правоотношений. Она представляет собой право общего типа, обеспеченное государственными материальными и юридическими гарантиями. Наделение субъекта правосубъектностью есть следствие существования длящейся связи субъекта и государства. Именно в силу наличие такой связи на всякое правосубъектное лицо возлагаются обязанности принципиального характера – соблюдать требования закона, добросовестно осуществлять субъективные ГП. Составными частями правосубъектности являются правоспособность и дееспособность субъекта.

Правоспособность – способность субъекта иметь гражданские права и обязанности.

Дееспособность – способность субъекта своими действиями приобретать для себя права и создавать для себя обязанности. В понятие дееспособность входит и деликтоспособность субъекта – способность самостоятельно нести ответственность за совершенные гражданские правонарушения.

ЮЛ и совершеннолетние граждане обладают всеми элементами гражданской правосубъектности. Малолетние дети и совершеннолетние граждане признанные недееспособными, являются субъектами ГП, являясь только правоспособными. Даже малолетние дети могут, например, наследовать имущество, но практическое осуществление имущественных прав малолетнего или недееспособного гражданина требует участия дееспособных лиц (родителей, усыновителей, опекунов). Активная, самостоятельная деятельность субъектов возможна лишь при наличии у них всех элементов гражданской правосубъектности.

2. Понятие сроков в гражданском праве: классификация, значение, назначение. Исчисление сроков в гражданском праве.

ГПО существуют во времени, которое во многих случаях оказывает важное влияние на их развитие. Особое значение для ГП, само существование которых ограничено во времени, имеет например сроки действия заключенных договоров, во многих случаях защита ГП ограничена во времени. Но юридическое значение имеет не сам по себе процесс течение времени, а его отдельные этапы, отрезки, называемые сроком.

Наступление или истечение установленного срока, влечет за собой правовые последствия в виде возникновения, изменения или прекращения ПО, т.е. является юридическим фактом. Обычно срок (его наступление или истечение) относят в ЮФ-событиям, поскольку течение времени объективно и не зависит от воли людей. Однако установление и определение длительности сроков имеет волевое происхождение. Поэтому большинство сроков имеет двойственный характер: будучи волевыми по происхождению, они связаны с объективным процессом течения времени, и в силу этого представляют особую категорию ЮФ, которые не могут быть отнесены ни к событиям, ни к действиям. Исключение: сроки определяемые указанием на какое-либо событие, которое неизбежно должно наступить (поставка грузов связана с началом навигации) – такие сроки, безусловно, относятся к событиям; срок погрузки или разгрузки судна, к тому исчисляемый в транспортном праве с момента подачи к причалу – несомненно ЮФ-действие.

Важно отметить, что юридическое значение обычно имеет начало (наступление), либо прекращение (исчисление) срока. Само течение срока порождает ГПП лишь в совокупности с другими ЮФ (гарантийный срок, срок исковой давности).

ГП сроки разнообразны, они могут классифицироваться по способам исчисления (промежутком (отрезком) времени или точным моментом), основаниям установления (НПА, соглашением сторон, односторонней сделкой, судебным решением), характеру определения (императивные (не могут быть изменены соглашением сторон) и диспозитивные (могут изменяться в договорах), определенные (определяются указанием их длительности, или точным моментом начала и конца) и неопределенные (указание приблизительных критериев - «момент востребования» и т.д.), общие (общий срок по договору) и частные (конкретизация по этапам договора), по назначению (сроки возникновения ГП или О, сроки осуществления ГП, сроки исполнения ГО и сроки защиты ГП).

Сроки в ГП исчисляются по установленным законом (ст.191-193) правилам: а) течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало; б) срок, исчисляемый годами, истекает в соответствующие месяц и число последнего года срока; в) к сроку, определенному в полгода (кварталами года), применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами, при этом квартал считается равным 3 месяцам, а отсчет кварталов ведется с начала года; г) срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока; если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа, то срок истекает в последний день этого месяца; д) срок, определенный в полмесяца, рассматривается как срок, исчисляемый днями, и считается равным пятнадцати дням; е) срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели срока; ж) если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день.

Билет 10

1. Правоспособность граждан: понятие, содержание, пределы.

Правоспособность – это способность иметь гражданские права и нести обязанности (п.1 ст.17).

Таким образом, только при наличии правоспособности могут возникнуть конкретные субъективные права и обязанности. Правоспособность признается за всеми гражданами страны, она возникает в момент рождения человека и прекращается с его смертью, она неотделима от человека, он правоспособен в течение всей жизни независимо от возраста и здоровья.

Но правоспособность не естественное свойство человека, она приобретается не от природы, а в силу закона и представляет собой общественно-юридическое свойство. В истории мы знаем периоды, когда большие группы людей были лишены правоспособности в силу действовавших тогда законов. Правоспособность означает юридическую возможность (субъективное право) каждого иметь права и обязанности. Это право корреспондирует с соответствующей обязанностью – не нарушать правоспособность лиц, с которыми лицо вступило в какие-либо ОО.

Правоспособность отличается от других субъективных прав следующим: а) специфическое, самостоятельное содержание – способность иметь ГП и ГО, предусмотренные законом; б) назначение – обеспечивает каждому гражданину юридическую возможность приобретать ГП и ГО; в) тесная связь правоспособности с личностью ее носителя и невозможность ее отчуждения или передачи другому лицу. ГЗ признает все сделки направленные на ограничение правоспособности ничтожными (п.3 ст.22).

Гражданская правоспособность – это принадлежащее каждому гражданину и неотъемлемое от него право, содержание которого заключается в способности (возможности) иметь любые допускаемые законом гражданские права и обязанности. Реализация правоспособности – приобретение конкретных субъективных прав и обладание ими.

Содержание гражданской правоспособности составляют не сами права, а возможность иметь И и личные НИ права и обязанности. ГЗ предусматривает примерный перечень прав, которыми могут обладать российские граждане (ст.18): а) иметь имущество на праве собственности; б) наследовать и завещать имущество; в) заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; г) создавать ЮЛ самостоятельно или совместно с другими гражданами и ЮЛ; д) совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; е) избирать место жительства; ж) иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; з) иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

В принципе в ГЗ можно было записать, что гражданин может иметь любые ГП и ГО, не запрещенные законом. Но нельзя утверждать, что по содержанию правоспособность граждан беспредельна – для нее, как и для любого субъективного права характерны некоторые пределы. Эти пределы отражены в положении о том, что гражданин может заниматься любой «не запрещенной законом деятельностью» и что обладание некоторыми правами может быть прямо запрещено.

Согласно ст.160 ГК иностранным гражданам и апатридам в РФ предоставляется национальный режим и они пользуются гражданской правоспособностью наравне с гражданами РФ.

2. Гарантийные, пресекательные, претензионные сроки в гражданском праве.

Гарантийные сроки – периоды времени, в течении которых продавец, изготовитель или иной услугодатель гарантирует пригодность товара (вещи) или услуги для использования по обычному назначению, а приобретатель (пользователь) вправе потребовать безвозмездного устранения обнаруженных недостатков, замены товара (услуги) либо применение иных установленных законом или договором последствий. Такие сроки установлены ГК для проданных товаров и вещей (470,471), для результатов работы (722) и т.д. Разновидностью гарантийных сроков являются сроки службы, которые устанавливаются для товаров (работ) длительного пользования. В отличие от них сроки годности, устанавливаемые для продуктов питания, медикаментов и некоторых других товаров и вещей, представляют собой периоды, по истечению которых товар считается непригодным для использования и не подлежит реализации. Сроки годности это разновидность пресекательных сроков и не должны отождествляться с гарантийными сроками.

Пресекательные (преклюзивные) сроки – это сроки, которые устанавливают пределы существования гражданских прав. Они предоставляют управомоченным лицам строго определенное время для реализации их под угрозой прекращения этих прав. так если сумма денежных средств, числящихся на банковском счете клиента, окажется меньше установленного банком минимума и не будет восполнена в течении месяца со дня предупреждения банком клиента, банк вправе в одностороннем порядке расторгнуть по суду договор с клиентом. Для принятия наследства наследником предоставляется 6 месяцев с момента открытия наследства, по истечению которых право на принятие наследства по общему правилу утрачивается. Такого рода сроки, по сути, являются санкциями за недолжное осуществление или неосуществление прав, как правило досрочно прекращающими само субъективное ГП. В ГЗ это нечасто встречающееся исключение, с которыми нельзя отождествлять любые сроки существования ГП, имеющие иное назначение.

Претензионные сроки устанавливают обязанность лица предварительно (до суда) обратиться с заявлением об удовлетворении своих требований к предполагаемому нарушителю для их удовлетворения в добровольном порядке. Они могут устанавливаться соглашением сторон или обычаями делового оборота и в этом случае не затрагивать права уполномоченного (потерпевшего) лица на судебную защиту. До недавнего времени в отечественном ГП соблюдение таких сроков было обязательным условием обращения в АС с иском к ЮЛ. Такая утрата права на предъявление иска делала претензионные сроки по сути своей пресекательными, что противоречило принципу свободного и самостоятельного осуществления ГП. Сегодня обязательные претензионный порядок неизвестен ни одной развитой правовой системе, ни международному коммерческому обороту, что и нашло отражение в новом российском ГЗ, за исключением транспортных обязательств, услуг связи и некоторых других.

Билет 11

1. Понятие и виды дееспособности граждан. Эмансипация.

Гражданская дееспособность – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (п.1 ст.21). Дееспособность включает в себя: делкоспособность (способность к совершению сделок) и деликтоспособность (способность нести ответственность за неправомерные действия). Дееспособность не является естественным свойством человека, она предоставляется законом и является юридической категорией. ГЗ устанавливает ее неотчуждаемость и невозможность ее ограничения по воле гражданина (ч.3 ст.22). Принудительное ограничение дееспособности может происходить только в случаях и в порядке установленном законом (ч.1 ст.22).

Дееспособность, как и правоспособность, является субъективным правом гражданина. Если правоспособность составляет права и обязанности, которые ФЛ может иметь, то дееспособность есть предоставленная гражданину законом возможность реализации своей правоспособности собственными действиями.

Содержание дееспособности включает в себя следующие возможности (составные части): а) способность гражданина своими действиями приобретать ГП и создавать для себя ГО; б) способность самостоятельно осуществлять ГП и исполнять ГО; в) способность нести ответственность за гражданские правонарушения. В отличие от правоспособности, которая в равной степени принадлежит всем гражданам, дееспособность граждан не может быть одинаковой. Для того чтобы приобретать права, осуществлять их собственными действиями, принимать на себя и исполнять обязанности человек должен достичь определенного возраста и обладать психическим здоровьем. ГЗ различает несколько видов дееспособности:

а) полная дееспособность – способность гражданина в полном объеме своими действиями приобретать и осуществлять любые допускаемые законом ГП, принимать на себя и исполнять любые ГО. Наступает по достижении гражданином 18 лет (п.1 ст.21). Имеется 2 исключения: лицо, вступившее в порядке исключения в брак до достижения 18 лет, приобретает полную дееспособность со времени вступления в брак (п.2 ст.21); эмансипация.

б) дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет – ее объем достаточно широк. Они могут приобретать ГП и создавать для себя ГО самостоятельно (в указанных законом случаях), либо с письменного согласия своих представителей (родителей, усыновителей или попечителей). Согласие может выражаться и в последующем одобрении сделки. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно (п.2. ст.26): распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами; осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности; в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими; совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки (п.2. ст.28). По достижении 16 лет несовершеннолетние вправе быть членами кооперативов в соответствии с законом. Они считаются деликтоспособными, т.е. сами отвечают за имущественный вред, причиненный их действиями. Обладают правом составлять завещания (ст.534).

в) дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 6 до 14 лет – малолетние вправе самостоятельно совершать: мелкие бытовые сделки; сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации; сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения. Другие сделки от их имени осуществляют их родители, усыновители или попечители. За вред причиненный малолетним отвечают их представители, если не докажут, что вред возник не по их вине, то есть малолетние не признаются деликтоспособными. До 6 лет дети полностью недееспособны. Несовершеннолетний, достигший 16 лет, согласно ст.27, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в т.ч. по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителей, занимается предпринимательской деятельностью и зарегистрирован в качестве предпринимателя. Юридический акт объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным называется эмансипацией, и производится по решению органа опеки и попечительства, с согласия родителей, усыновителей или попечителей, а при отсутствии согласия – по решению суда.

2. Исковая давность: понятие, виды, начало течения и восстановление.

Исковой давностью признается срок для принудительной защиты нарушенного права путем предъявления иска в суд (ст.195). Назначение ИД – предоставить потерпевшему строго определенный, но вполне достаточный срок для защиты его права. По истечении ИД потерпевший лишается возможности принудительной (судебной) защиты своего права, но само нарушенное право сохраняется. Этим сроки ИД отличаются от пресекательных сроков, истечение которых влечет утраты прав. ИД призвана устранить неустойчивость и неопределенность в отношениях между участниками ГО, ведь в случае ее отсутствия потерпевший мог бы сколь угодно долго держать должника под угрозой применения государственно-принудительных мер воздействия, не реализуя свой интерес в защите нарушенного права. Установленные ГЗ сроки ИД носят императивный характер и стороны не вправе изменять их соглашением сторон. Сроки ИД продолжают течь и в случае правопреемства участников ГПО. ГЗ установлены требования, на которые не распространяется ИД: требования о защите личных НИ прав и других НМ благ, кроме случаев, предусмотренных законом; требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов; требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина (требования, предъявленные по истечении 3 лет с момента возникновения права на возмещение такого вреда, удовлетворяются за прошлое время не более чем за 3 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 (ст.304); другие требования в случаях, установленных законом.

Общий срок ИД, распространяющийся на большинство требований субъектов ГП, установлен в 3 года (ст.196). Для отдельных требований ГЗ может установить специальные сроки ИД – как сокращенные, так более длительные, чем ОСИД (ст.197): иск о признании НД оспоримой сделки можно предъявить в течении 1 года, а требование о применении последствий НД для ничтожной сделки – 10 лет (ст.181); специальные сроки ИД предусмотрены транспортным законодательством (ст.797). Для ССИД установлен тот же режим, что и для общих, в т.ч. правила исчисления, приостановления, перерыва и последствия истечения.

Применение ИД: Предъявление иска в суд возможно и после истечения срока ИД (ст.199). Суд не вправе отказать в рассмотрении такого требования, так как именно в результате разбирательства можно установить истекли ли давностные сроки и не имелись ли обстоятельства, влекущие их перерыв, приостановление или

восстановление. Таким образом, право на иск в процессуальном порядке реализуется заявителем независимо от истечения сроков ИД, но право на иск в материальном смысле (получение принудительной защиты) возможно только в пределах давностного срока. ИД применяется судом по заявлению стороны в споре, сделанному до момента вынесения решения, т.е. действует, как возражение против иска, которое ответчик может выдвигать или нет. Если ответчик не ссылается на истечение ИД, суд не вправе учитывать это обстоятельство при вынесении решения.

Момент начала течения СИД определяется днем, когда потерпевший узнал или должен был узнать о нарушении своего права, именно с этого момента появляется право на иск как в материальном, так и процессуальном смысле. В зарубежных правовых порядках, где предусмотрены более длительные СИД, начальным моментом является день, когда было совершено правонарушение, что легче определить, чем субъективное осознание нарушения прав. В ряде случаев ГЗ непосредственно определяет момент начала ИД – по обязательствам с точно определенным сроком исполнения обязательств; в транспортных обязательствах.

При возникновении обстоятельств, которые ГЗ признает уважительной причиной препятствующей предъявлению иска, течение ИД приостанавливается, при условии, что данные обстоятельства возникли или существовали в последние 6 месяцев давностного срока. Приостановление СИД возможно лишь, когда: а) предъявлению иска препятствовало действие непреодолимой силы; б) истец или ответчик находились в ВС, переведенных на военное положение; в) Правительство РФ на основании ФЗ была введена отсрочка обязательств (мораторий); г) действие закона или иного НПА, регулирующего соответствующие отношения, было приостановлено. После прекращения названных обстоятельств, течение ИД продолжается на оставшийся период, а практически удлиняется до 6 месяцев, в интересах потерпевшего. Особым случаем приостановления ИД ГЗ называет оставление предъявленного иска в суде без рассмотрения, возможного по причинам, предусмотренным ГПК.

Определенные действия сторон, предпринятые ими в период СИД, прерывают его, а после перерыва ИД давностный срок начинает течь заново. ИД прерывается 2 обстоятельствами: а) предъявлением иска в установленном порядке (принятие судом иска к рассмотрению); б) совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании им своего долга (частичная уплата, просьба об отсрочке и т.п.).

В исключительных случаях ГЗ допускает восстановление СИД по решению суда, когда суд признает уважительной причину пропуска СИД по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.). Причины пропуска СИД могут признаваться уважительными, если они имели место в последние 6 месяцев срока давности (ст.205).

Билет 12

1. Понятие и значение института признания гражданина безвестно отсутствующим и объявление гражданина умершим.

Безвестное отсутствие – удостоверенный в судебном порядке факт длительного отсутствия гражданина в месте его жительства, если не удалось установить место его пребывания (ст.42). Основная цель ПГБО - защита его прав и сохранение имущества, так как длительное отсутствие лица и неизвестность его места пребывания создают угрозу этим правам. Страдают и интересы его кредиторов, а также лиц, находящихся на его иждивении. Для признания гражданина безвестно отсутствующим необходимо установить два факта: а) его постоянное отсутствие в течение года в месте жительства; б) отсутствие сведений о месте его пребывания и невозможность это место установить.

Порядок ПГБО определен ст.252-257 ГПК: Заявление в суд подается заинтересованным лицом по месту его жительства, относится ли заявитель к заинтересованным лицам, устанавливает суд. В заявлении должно быть указано, для какой цели ему необходимо признать гражданина безвестно отсутствующим. Заявитель и суд принимают меры для установления места пребывания гражданина, выясняют, когда были получены последние сведения о нем. Суд рассматривает дело в порядке особого производства с обязательным участием прокурора. При положительном решении начало исчисления срока для ПГБО определяется календарной датой получения последних сведений о нем, а при невозможности установить этот день, началом исчисления срока 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.

Решение суда о ПГБО является основанием для назначения опеки над имуществом (ст.43). Опека назначается органом опеки и попечительства (ООП) по месту нахождения имущества. При необходимости постоянного управления имуществом оно передается по решению суда в доверительное управление лицу, которое определяется ООП; он же заключает договор о доверительном управлении. Доверительный управляющий вправе, совершать любые Д в интересах безвестно отсутствующего (БО), в том числе сделки. Последние он заключает от своего имени, указывая, что действует в качестве управляющего. Доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, предусмотренное договором, и на возмещение необходимых расходов за счет доходов от использования имущества. Из имущества БО и полученных от него доходов выдается содержание гражданам, которых БО обязан был содержать, погашаются обязательства перед кредиторами. В ГК предусмотрены другие последствия ПГБО: прекращается действие выданной им доверенности (ст. 178 ГК); брак с безвестно отсутствующим лицом расторгается (ст.19 СК) и т.д.

БО сохраняет предположение, что гражданин жив. При явке или обнаружении места его пребывания суд новым решением отменяет ранее вынесенное (ст.44). Заявление в суд может быть подано как самим гражданином, так

и другими заинтересованными лицами. Решение суда является основанием для отмены опеки над его имуществом и прекращения договора о доверительном управлении. Если брак был расторгнут, то он может быть восстановлен органом загса по совместному заявлению супругов при условии, что ни один из них не вступил в новый брак (ст.26 СК).

Признание гражданина БО не устраняет возникшую юридическую неопределенность, поскольку он остается участником ряда ГПО. При длительном отсутствии гражданина, есть основания предполагать, что он умер, и тогда гражданин может быть объявлен судом умершим (ст.45). Условиями объявления умершим являются: а) отсутствие гражданина в МПЖ в течении 5 лет со дня получения последних сведений о нем, а в определенных случаях указанных в законе (пропал без вести при обстоятельствах угрожавших смертью) – 6 месяцев; б) неполучение в течении указанных сроков сведений о месте пребывания гражданина и невозможность, несмотря на принятые меры, установить жив он или нет. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении 2 лет со дня окончания военных действий.

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. Объявление гражданина умершим по правовым последствиям приравнено к естественной смерти. По решению суда производится запись в соответствующей книге органов загса, открывается наследство, брак считается прекращенным. Однако гражданин, объявленный умершим, если он жив, обладает и правоспособностью и дееспособностью. Доказательством для объявления гражданина умершим являются не обстоятельства, с достоверностью удостоверяющие его гибель, а лишь особая ситуация, которая дает основание предполагать его смерть.

При явке гражданина, объявленного умершим, или обнаружении места его пребывания суд по заявлению этого гражданина или других заинтересованных лиц новым решением отменяет ранее вынесенное, что является основанием для аннулирования записи о его смерти в книге записи актов гражданского состояния (ст.46). Возврат принадлежащего гражданину имущества зависит от того, сохранилось ли оно в натуре и от оснований перехода его к другим лицам. Безвозмездно полученное имущество, например, по наследству, по договору дарения и другим основаниям, подлежит возврату, за исключением денег и ценных бумаг на предъявителя. Лица, возмездно приобретшие имущество гражданина, объявленного судом умершим, обязаны возвратить это имущество или его стоимость, если они знали, что гражданин жив (их признают недобросовестными владельцами). Во всех остальных случаях имущество или его стоимость возврату не подлежит. На основании ст.26 СК брак гражданина, объявленного умершим, может быть восстановлен органами загса по совместному заявлению супругов, если ни один из них не вступил в новый брак.

2. Право собственности: понятие и содержание. Основания возникновения и прекращения.

Экономические отношения собственности представляют собой отношения присвоения конкретными лицами определенного имущества (материальных благ), влекущие его отчуждение от всех иных лиц и предоставляющие возможность хозяйственного господства над присвоенным имуществом, соединенную с необходимостью несения бремени его содержания.

Право собственности может быть рассмотрено в объективном и субъективном смысле. В объективном смысле, ПС – это комплексный многоотраслевой юридический институт, т.е. совокупность правовых норм, входящих в подотрасли вещного, конституционного, административного и уголовного права, которые устанавливают принадлежность имущества определенным лицам, закрепляют за ними возможности его использования и предусматривают юридические способы охраны прав собственников. В субъективном смысле ПС есть возможность определенного поведения, дозволенного законом управомоченному лицу.

Содержание правомочий собственника можно раскрыть с помощью традиционной для российского ГП «триады правомочий»: владения, пользования и распоряжения. ПМВ – это основанная на законе возможность иметь в своем хозяйстве данное имущество. ПМП – представляет собой возможность эксплуатации, хозяйственного или иного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребления. ПМР – означает возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения. В своей совокупности названные правомочия исчерпывают все предоставленные собственнику возможности. ПС может быть ограничено законом установлением целевого использования имущества (земельные участки и жилые помещения), что служит защите публичных интересов. Ограничения на ПС могут быть наложены и в иных случаях установленных законом или договором.

Таким образом, сведения ПС к абстрактной «триаде» не всегда характеризует предоставляемые собственнику возможности. Дело заключается не в количестве правомочий, а в той мере реальной юридической власти над своим имуществом, которая предоставляется и гарантируется действующим правопорядком.

Главным в ГП является возможность осуществления ПС по своему усмотрению, руководствуясь собственными интересами. ГЗ возлагает на собственника бремя содержания и риск случайной гибели или порчи своего имущества, если законом не установлено иное (аренда).

Право собственности как субъективное гражданское право есть закрепленная законом возможность лица по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом, одновременно принимая на себя бремя и риск его содержания.

Основаниями возникновения ПС являются различные ЮФ, т.е. обстоятельства реальной жизни, влекущие возникновение прав у конкретных лиц. Основания приобретения ПС называют также титулами собственности (владение вещью, основанное на каком-либо праве (титле), вытекающем из соответствующего ЮФ), в отличие от которого фактическое владение не опирается на какое-либо правовое основание. ПС (титулы собственности) в зависимости от способа приобретения подразделяются на 2 группы: а) первоначальные (не зависящие от прав предшественника); б) производные (ПС возникает по воле предшественника). К первоначальным способам относятся: создание или изготовление новой вещи (собственник материалов или лицо их переработавшее (если стоимость переработки выше)); переработка и сбор или добыча общедоступных для этой цели вещей (грибов, ягод, лов рыбы, добыча животных); самовольная постройка (при определенных условиях (владеть добросовестно и открыто в течении 15 лет)); приобретение ПС на бесхозное имущество, в т.ч. на имущество, от которого собственник отказался или на которое утратил право (брошенные вещи, находки, клады). К производным способам приобретения ПС относятся: на основании договора или сделки на отчуждение вещи; в порядке наследования после смерти гражданина; в порядке правопреемства при реорганизации ЮЛ. Практическое значение это разграничение имеет в том, что при производных способах приобретения ПС на вещь помимо согласия собственника необходимо учитывать возможность наличия прав на эту вещь у других лиц-несобственников (залогодержателя, арендатора, субъекта ограниченного вещного права). Прекращение ПС может происходить только в случаях прямо предусмотренных законом: 1) по воле собственника: а) отчуждение своего имущества (различного рода сделки); б) добровольный отказ от своего права (путем публичного объявления об этом или реальных действий (выброс имущества) – здесь важно помнить, что до приобретения права собственности на вещь другим лицом права и обязанности первоначального собственника не прекращаются); 2) особый случай – приватизация Г и М имущества; 3) гибель (отсутствие чей-то вины) или уничтожение имущества; 4) принудительное изъятие имущества у ЧС на возмездных основаниях (выкуп, реквизиция, национализация и т.п.); 5) безвозмездное принудительное изъятие имущества (по его обязательствам и конфискация).

Билет 13

1. Имя гражданина, место жительства: понятие, правовое значение.

В соответствии со ст.19 («Имя гражданина») каждый человек участвует в ГПО под определенным именем и лишь в редких случаях – под псевдонимом (вымышленным именем) или анонимно. Имя является одним из средств индивидуализации гражданина как участника ГПО. В РФ в широком смысле «имя» охватывает ФИО, но некоторые национальные обычаи народов РФ не знают такого понятия как «отчество» и она в официальных документах не указывается. Насаждаемый в СМИ с начала 90-х годов принятый в западных странах обычай указывать только Ф и И, является «вольностью», употребляемой в определенной среде. В официальных документах должно указываться полное «имя» – ФИО.

Закон признает, что имя это категория ГЗ, согласно закону гражданин приобретает и осуществляет ГП и ГО под своим именем, их приобретение под именем другого лица не допускается. Право на имя – важнейшее НИ право гражданина (ФЛ), личности. Доброе имя как благо, принадлежащее гражданину, защищается в случаях и порядке предусмотренных ГК и другими НА, и относится к числу неотчуждаемых и непередаваемых благ (п.1 ст.150). В частности, предусмотрена защита права на имя в случаях искажения либо использования имени гражданина способами или в форме, которые затрагивают его честь, достоинство или деловую репутацию (абз.2 п.5 ст.19).

По достижении 16 лет гражданин вправе переменить свое имя в установленном законом порядке и вправе требовать (за свой счет) внесения изменений в документы, оформленные на прежнее имя или их замены. Перемена 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. Некоторые случаи изменения имени предусмотрены СК РФ (вступление в брак, расторжение брака, при усыновлении). Сведения об имени, полученном гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке установленном для регистрации АГС.

Местом жительства (п.1 ст.20) признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Это может быть жилой дом, квартира, служебное помещение, специализированные дома (общежития, гостиница, приют), а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма, аренды либо на иных основаниях предусмотренных законом. МЖ должно быть определено с достаточной точностью (населенный пункт, улица, номер дома и квартиры).

Постоянное проживание означает, что в силу создавшихся условий гражданин обосновался в данном месте.

Преимущественное проживание означает место, где гражданин проживает больше, чем в других местах (геологи, моряки, строители). Ст.27 КРФ провозглашает принцип свободы выбора места жительства, но вместе с тем закон (ст.8 ФЗ от 25.06.93 г. «О праве граждан РФ на свободу передвижения, ВМПЖ в пределах РФ») устанавливает ограничение этого права. Оно может быть ограничено: в погранполосе, в закрытых военных городках, в ЗАТО, в зонах экологических бедствий и т.п.

Согласно законам граждане РФ обязаны зарегистрироваться по месту пребывания и по МЖ. Местом жительства несовершеннолетних до 14 лет, признается место жительства их родителей, усыновителей или попечителей (одного из родителей, с которым несовершеннолетний проживает). Местом жительства недееспособных граждан, находящихся под опекой, считается место жительства их опекунов.

Правовое значение: Точное определение МЖ имеет существенное значение для охраны ГП и интересов граждан, обеспечения устойчивости ГПО, а также государственных интересов. Необходимость знать точное МЖ гражданина возникает при решении вопросов правового характера: где должно быть исполнено обязательство, место открытия наследства, в адрес постоянного МЖ высылаются официальные вызовы и извещения.

2. Ограниченные вещные права в гражданском праве: понятие, содержание, виды.

Вещные права оформляют и закрепляют принадлежность вещей (материальных объектов ИО) субъектам ГПО. Этим они отличаются от обязательственных прав (оформляющих переход вещей и иных объектов ГПО от одних субъектов к другим) и от исключительных прав (которые имеют объектом НМ результаты творческой деятельности или средства индивидуализации товара). Юридическую специфику ВП составляют: их абсолютный характер; непосредственное отношение лица к вещи; их защиту с помощью вещно-правовых исков; объектом являются только индивидуально определенные вещи. Категорией ВП охватываются: а) право собственности; б) ограниченные вещные права.

В отличие от ПС ОВП представляет собой право на чужую вещь, уже присвоенную другим лицом – собственником. Классическим примером этого прав являются сервитуты – права пользования чужой недвижимой вещью в определенном, строго ограниченном отношении (право прохода или проезда через чужой земельный участок). Предоставленные таким ВП возможности всегда ограничены по содержанию и поэтому являются более узкими, чем правомочия собственника (в большинстве случаев исключают возможность отчуждения имущества без согласия собственника). В российском ГП все ОВП (за исключением залога и права удержания) имеют объектом недвижимое имущество (вещи).

Под ограниченным вещным правом следует понимать право в том или ином ограниченном, точно определенном законом отношении использовать чужое, как правило, недвижимое имущество в своих интересах без посредства его собственника (в том числе и помимо его воли).

Наряду с общими свойствами всех ВП важной юридической особенностью ОВП становится их сохранение даже в случае смены собственника соответствующего имущества, т.е. эти права как бы обременяют такое имущество, всегда следуют за вещью, а не за собственником. Такое право следования является характерным признаком ОВП, с помощью которого они как бы ограничивают права собственника свободно пользоваться своим имуществом (сохраняя право распоряжения им). Субъекты ОВП могут прибегать к их исковой защите от неправомерных посятельств любых 3 лиц, включая и собственника вещи. При прекращении ОВП ПС «восстанавливается» в первоначальном объеме без каких-либо дополнительных условий. Другое свойство ОВП их производность, т.е. зависимость основного ВП – ПС. При отсутствии или прекращении ПС на вещь невозможно установить или сохранить на нее ОВП (в отношении бесхозного имущества).

Для правильного разграничения ОВП и обязательственных, которые возникают всегда из договора, необходимо отметить, что характер и содержание ОВП определяется непосредственно законом, а их возникновение зачастую происходит помимо воли собственника. Поэтому закон закрепляет исчерпывающий перечень ОВП:

а) ОВП некоторых ЮЛ на хозяйствование с имуществом собственника: право хозяйственного ведения имуществом (статья 294); право оперативного управления имуществом (статья 29);

б) ОВП по использованию чужих земель: право пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст.265); право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (ст.268); сервитуты (статьи 274-277): земельные и водные, дающие право прохода и проезда, нахождения инженерной инфраструктуры, размещение межевых и геодезических знаков, доступ для ремонта и обслуживания объектов инфраструктуры; право застройки чужого земельного участка, принадлежащее субъектам прав пожизненного наследуемого владения или постоянного пользования, при этом возведенная недвижимость становится собственностью застройщика;

в) ОВП ограниченного пользования иным недвижимым имуществом (ЖП) – права членов семьи собственника, право пользования ЖП на основании договора купли-продажи под условием пожизненного содержания;

г) ОВП, обеспечивающие надлежащее исполнение обязательств: залог и удержание ЧИ, объектом которых могут быть движимые вещи.

Билет 14

1. Регистрация актов гражданского состояния.

Гражданское состояние – это правовое положение конкретного гражданина как носителя различных ГП и ГО, определяемое фактами и обстоятельствами естественного и общественного характера. Гражданские положения разных людей неодинаковы (обладание дееспособностью, нахождение в браке, наличие детей), различно и правовое положение граждан как участников ОО регулируемых ГП.

Актами гражданского состояния (actio – действие, поступок) признаются действия граждан или события, влияющие на возникновение, изменение и прекращение прав и обязанностей, а также характеризующие

правовое состояние граждан. Виды АГС: рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени, смерть гражданина.

АГС, как основные события жизни человека, подлежат обязательной регистрации от имени государства в органах записи АГС (ст.47). Государственная регистрация (ГР) этих событий важна для охраны личных НИ и И прав граждан, поскольку с такими событиями закон связывает возникновение, изменение или прекращение ряда важнейших прав и обязанностей. Целью ГР является установление бесспорного доказательства того, что соответствующие события имели место и когда они произошли. Регистрация АГС производится и в государственных интересах: для того, чтобы знать динамику народонаселения (сколько рождается, умирает, вступает в брак и т.д.).

ГР АГС производится территориальными органами ЗАГС, образованными органами исполнительной власти субъектов РФ. АГС граждан РФ, проживающих за границей, регистрируются консульскими учреждениями РФ. Координация этой деятельности осуществляется МЮ РФ. Сведения, ставшие известными работнику органа загса в связи с государственной регистрацией АГС, являются конфиденциальной информацией и разглашению не подлежат.

ГР АГС осуществляется посредством составления 2 идентичных экземпляров на бланке соответствующей формы, куда включаются необходимые сведения о гражданине и о самом АГС. На основании составленной записи гражданам выдается на руки свидетельство - документ, удостоверяющий факт ГР АГС. 1 и 2 экземпляры записей АГС, формируются в хронологическом порядке в государственные акты книги. Срок хранения актов книг - 75 лет, затем они передаются в государственные архивы. 1 экземпляры актов книг хранятся в органах загса по месту их составления, 2 - в органе исполнительной власти субъекта РФ.

Изменения или исправления в записи АГС вносятся органом загса по заявлению заинтересованных лиц (когда были допущены ошибки: искажения, пропуск сведений и т.п.), на основании решения суда, на основании решений административных органов, на основании других составленных записей АГС. При утрате свидетельства о ГР АГС гражданину может быть выдано повторное свидетельство на основании записи АГС. Сама утраченная запись АГС может быть восстановлена только на основании решения суда об установлении факта регистрации соответствующего АГС. Аннулирование записей АГС производится органом загса на основании решения суда: о признании брака недействительным; об отмене судебного решения о расторжении брака; об отмене решения суда об объявлении гражданина умершим и др.

За государственную регистрацию АГС взимается государственная пошлина, размер и порядок уплаты (освобождение от уплаты) которой определяется Законом.

2.Право хозяйственного ведения и оперативного управления: понятие, содержание.

ПХВ и ПОУ составляют особую разновидность вещных прав, не известных развитым правовым порядкам. Это – вещные права ЮЛ по хозяйственному и иному использованию имущества собственника, чаще всего публичного. Эти формы ВП оформляют имущественную базу для самостоятельного участия в ГО ЮЛ-несобственников, что невозможно в обычном, классическом ИО. Появление этих ВП в отечественном правовом порядке связано с существованием планово-регулируемой, огосударственной экономики. Государство как собственник основной массы имуществ, будучи не в состоянии непосредственно хозяйствовать и, одновременно, не желая утратить объекты своей собственности, вынуждено «выпустить» в ИО «самостоятельные» ЮЛ – предприятия и учреждения, закрепляя за ними свое имущество на неком «ограниченном» ВП.

В условиях рыночной экономики такие конструкции обнаружили свои очевидные слабости и недостатки: значительные возможности злоупотребления ИО таких ЮЛ предоставленной им свободой, используемой не в интересах собственника, и даже не в интересах организации, а с целью передачи имущества в частный сектор на убыточных для собственника условиях.

С 60-х годов это право стало именоваться ПОУ, а затем разделилось на более широкое по содержанию ПХВ (для предприятий) и более узкое ПОУ (для учреждений). Сохранение таких ВП свидетельствует о переходном характере нашего ИО. ПХВ и ПОУ являются производными от прав собственника и не существуют в отрыве от права собственника, субъектами данных ВП могут быть только ЮЛ, причем строго определенные. Объектами этих прав являются имущественные комплексы, закрепленные на балансе соответствующего ЮЛ. Закон специально оговаривает, что результаты хозяйственного использования имущества закрепленного на ПХВ и ПОУ поступают соответственно в ХВ или ОУ предприятия или учреждения, т.е. это имущество становится собственностью учредителей, а не ЮЛ. Поэтому не может быть и речи о каком-то «ПС трудовых коллективов», «коллективной собственности» или «ПС работников».

ПХВ или ПОУ на имущество собственника возникает у предприятия или учреждения с момента фактической передачи им этого имущества (дата утверждения баланса или поступления имущества по смете), если иное не установлено законом, иным НПА или решением собственника. С этого момента на ЮЛ ложится обязанность по сохранению имущества, закрепленного за ним собственником, они вправе и обязаны отвечать этим имуществом перед кредиторами, а собственник не отвечает этим имуществом перед своими кредиторами. Прекращение этих ВП происходит как по общим основаниям прекращения ПО, так и в случае правомерного (на основаниях допускаемых законом) изъятия имущества собственником.

ПХВ – это право государственного или муниципального унитарного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом публичного собственника в пределах установленных законом или иными

правовыми актами. Унитарное - единое (единый и неделимый имущественный комплекс). Субъектами этого права могут выступать только ГУП или МУП (но не казенное, за которым ФИ закреплено на ПОУ). Имущество, передаваемое УП собственником, выбывает из его фактического обладания (зачисляется на баланс УП) и сам собственник не может осуществлять в отношении этого имущества правомочия владения и пользования (а в определенной мере и ПМ распоряжения). В отношении этого имущества собственник сохраняет лишь отдельные полномочия, прямо предусмотренные законом: а) создать предприятие-несобственника (определив предмет и цели деятельности); б) реорганизовать или ликвидировать его; в) осуществлять контроль за использованием по назначению и сохранностью имущества; г) получать часть прибыли от использования имущества. Вместе с тем, сильно уменьшены правомочия УП за пределами перечисленных ПМ собственника: они могут быть ограничены законом или НПА; из ПМ распоряжения прямо изъята возможность самостоятельного распоряжения недвижимостью (без предварительного согласия собственника). ПХВ сохраняется при передаче ГУП или МУП от одного публичного собственника к другому. Переход имущественного комплекса в ЧС возможен только в процессе приватизации.

ПОУ – 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. Субъекты – унитарные (казенные) предприятия (коммерческие) и учреждения (финансируемые собственником НКО). ПОУ носит строго целевой характер функций, специальное целевое назначение отдельных частей имущества (распределяемое для целей учета в специальные фонды). Собственник вправе изъять без согласия ЮЛ излишнее, не используемое или используемое не по назначению имущество. Собственник несет субсидиарную ответственность по долгам созданных им учреждений или КП. КП вправе распоряжаться только произведенной им готовой продукцией, и не имеет такого права в отношении НД и Д имущества. Учреждение прямо лишено права распоряжаться имуществом. ДС расходуются строго по смете. Доходы, полученные от деятельности «приносящей доход» учитываются на отдельном балансе и учреждение самостоятельно распоряжается ими.

Билет 15

1. Возникновение, осуществление и защита гражданских прав.

Рассмотрению вопросов возникновения ГП и ГО, осуществления и защиты ГП посвящена глава 2 ГК РФ.

Основания возникновения ГП и О (ст.8): ГП и О возникают из оснований, предусмотренных законом и иными НА, а также из действий граждан и ЮЛ, которые хотя и не предусмотрены законом, но в силу общих начал и смысла ГЗ порождают ГП и О.

ГП и О возникают: а) из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, не противоречащих закону; б) из актов ГО и ОМСУ, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения ГП и О; в) из судебного решения, установившего ГП и О; г) в результате приобретения имущества на законных основаниях; д) в результате создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности; е) вследствие причинения вреда другому лицу; ж) вследствие неосновательного обогащения; з) вследствие иных действий граждан и ЮЛ; и) вследствие событий, с которыми закон связывает наступление ГП последствий.

Права на имущество, подлежащие ГР, возникают с момента регистрации соответствующих прав, если иное не установлено законом.

Граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им ГП (ст.9). Отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Пределы осуществления гражданских прав (ст.10): Не допускаются действия граждан и ЮЛ, 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 злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Судебная защита гражданских прав (ст.11): Защиту нарушенных или оспоренных ГП осуществляет в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством, суд, арбитражный суд или третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

Защита ГП осуществляется путем (ст.12): а) признания права; б) восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; в) признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки; г) признания недействительным акта ГО или ОМСУ; д) самозащиты права; е) присуждения к исполнению обязанности в натуре; ж) возмещения убытков; з) взыскания неустойки; и) компенсации морального вреда; к) прекращения или изменения ПО; л) неприменения судом акта ГО или ОМСУ, противоречащего закону; м) иными способами, предусмотренными законом.

2. Общая собственность: понятие и виды, основания возникновения.

Общая собственность характеризуется множественностью субъектов и единством объекта. Она оформляет отношения по принадлежности имущества одновременно нескольким лицам – субъектам отношений

собственности (сособственникам). Отношения ОС могут возникнуть между любыми субъектами ПС (Ф и ЮЛ, Г и МО), причем в любых сочетаниях. Субъекты ОС по своему усмотрению владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им имуществом. Но эти правомочия они осуществляют сообща, совместно.

Право ОС в объективном смысле – совокупность правовых норм, закрепляющих, регламентирующих и охраняющих принадлежность составляющего единое целое имущества одновременно за 2 и более лицами.

Право ОС в субъективном смысле – право 2 или более лиц сообща и по собственному усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им имуществом, составляющим единое целое.

Виды права ОС: общая собственность может быть: а) с определением долей участников (долевая собственность); б) без определения долей участников (совместная собственность). Соответственно этому различают право ДС и право ОС. Общая собственность с участием граждан может быть долевой и совместной, а с участием ЮЛ, г и ММО - только долевой. Отношения СС могут иметь место только в случаях предусмотренных законом: а) ОСС супругов; б) ОСС к (Ф) Х.

Право общей долевой собственности – это совокупность правовых норм, регулирующих отношения по принадлежности составляющего единое целое имущества (например, ЖД) одновременно нескольким лицам (нескольким наследникам собственника ЖД) в определенных долях. Основания возникновения ПОДС – это различные ЮФ. Например, совершение несколькими лицами ГП сделок (купли-продажи или договора СД), изготовление или создание ими неделимой вещи, наследование неделимой вещи несколькими лицами. В состав общего имущества поступают также плоды, продукция и доходы от использования имущества в ОДС, которые распределяются между участниками соразмерно их долям, если иное не предусмотрено договором между ними. Если размер долей не определен законом и не установлен соглашением, доли считаются равными. Владение и пользование ОДС (имуществом) осуществляется по соглашению сторон, а в случае отсутствия согласия – по решению суда. Распоряжение имуществом осуществляется по соглашению сторон. Каждый участник должен соразмерно своей доле уплачивать налоги, сборы и иные платежи по общему имуществу, а также участвовать в издержках по его содержанию и сохранению. При отчуждении доли в ОДС участники имеют преимущественное право покупки продаваемой доли.

Право общей совместной собственности – это совокупность правовых норм, регулирующих отношения по принадлежности одновременно нескольким лицам составляющего единое целое имущества, в котором их доли заранее не определены. Участники ОСС, если иное не определено соглашением между ними, сообща владеют и пользуются общим имуществом. Распоряжение ОСС осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершается сделка, так как каждый из участников СС вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не оговорено соглашением между ними. Сделка совершенная одним из участников может быть признана недействительной по требованию других участников. Раздел общего имущества между участниками, а также выдел доли одного из них осуществляется после предварительного определения доли каждого участника в ОСС.

Основанием возникновения ОСС супругов является регистрация брака, а все нажитое супругами во время брака имущество, за некоторым исключением, относится к СС, независимо от того, кем и за чей счет приобретено, и на чье имя оформлено. Прекращаются расторжением брака или смертью одного из супругов.

Основанием возникновения ОСС К (Ф) Х регистрация данного вида предпринимательской деятельности в установленном порядке (выдача акта на право пользования землей (пожизненного и наследуемого) или на право собственности на землю. В ОСС членов К (Ф) Х находятся: земельный участок, насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и иные сооружения, продуктивный и рабочий скот, птица, с/х и иная техника и оборудование, транспорт, инвентарь и другое имущество. Владение, пользование и распоряжение имуществом К (Ф) Х осуществляется с согласия всех лиц, совместно ведущих хозяйство. В случае спора решение принимается в суде. Сделки в интересах хозяйства обычно совершаются его главой. При прекращении деятельности К (Ф) Х его имущество подлежит разделу в порядке предусмотренном законом (252 и 254 ГК).

Билет 16

1. Опек. Попечительство. Патронаж.

Каждый гражданин (ФЛ) независимо от возраста и состояния здоровья обладает правоспособностью, т.е. способен иметь права и обязанности. Но не все граждане (ФЛ) способны самостоятельно осуществлять свои права и исполнять обязанности в силу недостатка дееспособности или ее полного отсутствия. Для восполнения недостающей или отсутствующей у этих граждан дееспособности и защиты их прав и интересов, используется институт опеки и попечительства, которые являются одной из форм осуществления государственной защиты личности. До 1994 г. вопросы ОиП регулировались семейным законодательством. При этом признавалось, что ОиП тесно связана с институтами ГЗ о правоспособности и дееспособности граждан, в связи с чем должна рассматриваться наукой ГП. ОиП можно считать смешанным институтом ГП, СП и АП (контроль МА за ОиП). Это положение закреплено и в действующем законодательстве: ГК содержит нормы об ОиП (ст.30-40); СК регулирует воспитание несовершеннолетних состоящих под ОиП (п.1 ст.150) и т.д.

Опека устанавливается над детьми в возрасте до 14 лет, а также над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства (п.1 ст.32). Сущность О состоит в том, что вместо названных лиц все права и обязанности осуществляет специально назначенное лицо – опекун. Опекуны являются представителями подопечных в силу закона и полностью заменяют подопечных в имущественных

отношениях: совершают от их имени и в их интересах сделки; выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с другими лицами, в т.ч. в судах. Опекун действует от имени подопечного (подопечных) без специального полномочия, на основании удостоверения либо решения выданного органом ОиП.

Попечительство отличается от опеки содержанием обязанностей, которые закон возлагает на опекунов и попечителей. Попечительство устанавливается над гражданами, которые частично дееспособны – несовершеннолетние в возрасте 14-18 лет и граждане, ограниченные судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или НС (п.1 ст.33). Попечительство состоит в том, что специально назначенное лицо – попечитель, помогает частично дееспособному либо ограниченно дееспособному лицу осуществлять принадлежащие им права и исполнять обязанности своими советами, а также давая свое согласие или запрещая совершение этими лицами сделок и иных юридических действий. Попечитель не заменяет полностью лицо, над которым установлено попечительство, а лишь помогает ему принимать разумные решения и охраняет их от злоупотребления со стороны 3 лиц.

Органы ОиП находятся в ведении ОМСУ. Наиболее важные вопросы решает непосредственно глава районной, городской или районной в городе администрации по МЖ лиц, подлежащих ОиП, или по МЖ опекуна (попечителя). Глава администрации принимает решение об установлении О (П) на основании соответствующего решения суда и издает постановление о назначении конкретного гражданина О (П).

Выполнение остальных функций в области ОиП возлагается на соответствующие отделы (управления) ОМСУ: О(У)НО, О(У)ЗО, О(У)СЗН. Органы ОиП подбирают лиц для назначения О(П); осуществляют надзор над их деятельностью; оказывают О(П) помощь и содействие; рассматривают жалобы на неправильные действия О(П); дают разрешение ОиП на совершение (дachu согласия) на совершение определенных сделок (по отчуждению имущества подопечного (обмен, дарение, наем (аренда), залог); сделок, влекущих отказ подопечного от принадлежащих ему прав или уменьшение имущества подопечного) и т.д.

Опекунами и попечителями могут назначаться только совершеннолетние и дееспособные граждане. Не могут назначаться ОиП лица приобретшие полную дееспособность по эмансипации, граждане чья дееспособность ограничена судом, граждане лишённые родительских прав. Повышенные требования предъявляются к О(П) детей, которые устанавливаются СК РФ. При назначении О(П) учитываются отношения между ним и лицом, нуждаемся в О(П), а если это возможно и желание подопечного. ОиП гражданин может быть назначен только с его согласия (принцип добровольности), а также при письменном согласии его супруги и совершеннолетних членов семьи, если обязанности О(П) принимает на себя семейный человек. До назначения (срок 1 месяц) О(П) их функции осуществляет орган ОиП.

Обязанность О(П) почетная и выполняется безвозмездно. Источником расходов на содержание подопечного являются полагающиеся им пенсии, пособия, иные социальные выплаты, алименты, доходы от управления имуществом и т.д.

Освобождение О(П) в силу определенных объективных обстоятельств, по достижению малолетним 14 (18 - П) лет, возвращение родителям, усыновление, помещение в специальное учреждение и по иным основаниям.

Патронаж (ст.41) – специальная форма обеспечения интересов совершеннолетних и полностью дееспособных граждан, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять свои обязанности (больные, не способные передвигаться и обслуживать себя, лица с тяжелыми увечьями, престарелые и т.д.). Орган ОиП может назначить ему помощника, который принимает на себя обязанность оказывать подопечному регулярную помощь.

2. Право собственности граждан: понятие, содержание, объекты.

Несмотря на то, что экономическая наука признает существование различных форм собственности (экономических форм присвоения материальных благ). Юридически же существует одно право собственности с единым, одинаковым для всех собственников набором правомочий (содержанием), у которого могут быть лишь различные субъекты. В силу этого исчезает необходимость в выделении отдельного права частной собственности и публичной собственности. Провозглашение в ч.2 ст.8 КРФ Ч, П (Г и М) и иных ФС имеет в виду именно экономические, а не юридические качества.

ПС – это комплексный (многоотраслевой) институт права, закрепляющий, регулирующий и защищающий принадлежность материальных благ конкретным лицам, а также возможность определенного поведения дозволенного ГЗ уполномоченному лицу. Содержание правомочий собственника: владение, пользование и распоряжение.

ГЗ предусматривает некоторые особенности возникновения права собственности граждан. Так член ЖК, ЖСК, ДК, ГК или иного потребительского кооператива приобретает ПС на квартиру, дачу, гараж или иное помещение, которое было предоставлено ему кооперативом. После полной уплаты паевого взноса за указанное имущество (ст.218). В настоящее время отпали традиционные для прежнего правопорядка ограничения объектов права собственности граждан – количества и размеров жилых помещений, автотранспортных средств, скота, «средств производства» и т.д. Таким образом закон создает широкие возможности для развития частной собственности граждан и создает ей необходимые правовые гарантии.

Объекты ПС граждан: Граждане являются частными собственниками принадлежащего им любого имущества, в т.ч. различных видов недвижимости, включая предприятия (как имущественные комплексы), жилые дома и квартиры, а также различных видов движимого имущества, включая оборудование, транспорт, иные «средства

производства», а также ЦБ и деньги. В состав имущества граждан, принадлежащего им на ПС, могут входить и отдельные обязательственные права (право требования вклада в банке, право пользования ЧИ), корпоративные права (участие в А и других ХО, кооперативах), а также некоторые из исключительных прав. Они не приобретают режима вещных прав, но входят составной частью в комплекс имущества принадлежащего гражданину. Именно этот комплекс составляет объект взыскания кредиторов гражданина, а в случае его смерти в наследственную массу. Объектом ПС граждан не может быть только имущество, изъятое из оборота, поскольку оно составляет объект исключительной собственности государства, а конкретные объекты должны быть прямо указаны в законе.

Действующее законодательство допускает возможность нахождения земельных участков на ПС у граждан, получивших их: а) под индивидуальное жилищное строительство; б) для садоводства или ведения личного подсобного и дачного хозяйства; в) для ведения крестьянского (фермерского) хозяйства. Кроме этого граждане, получившие в собственность здания, сооружения или иную недвижимость в сельских населенных пунктах и на землях сельскохозяйственного назначения вправе приобретать в собственность и земельные участки, на которых расположены такие объекты. В силу особой общественной значимости оборот земельных участков законодательно ограничен в публичных интересах.

Жилые помещения, как и земельные участки, также имеют строго целевое значение, что обусловлено сохраняющимся недостатком жилья и его особой социальной значимостью. ЖП предназначены исключительно для проживания граждан, а осуществления права собственника по владению, пользованию и распоряжению такой недвижимостью производится в соответствии с целевым назначением этих вещей. Использование ЖП не по назначению, либо систематическое нарушение собственником такого помещения прав и интересов соседей, либо его бесхозное обращение с ЖП могут служить основанием принудительного (через суд по иску ОМСУ) отчуждения ЖП, путем его продажи с публичных торгов. Граждане – наниматели ЖП в домах Г или М ЖФ получили право на бесплатную приватизацию занимаемых ими жилых помещений, путем заключения с ОМСУ договора о безвозмездной передаче ЖП в их собственность. При этом могут возникать отношения общей (долевой или совместной) собственности граждан на ЖП.

Граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без создания ЮЛ (ИП), вправе иметь в собственности «средства производства», в том числе используемые ими с привлечением наемных работников. Они не обособляют, по крайней мере юридически, имущество используемое для предпринимательских целей, от другого своего имущества и поэтому все их имущество может быть объектом взыскания со стороны любых их кредиторов.

Билет 17

1. Предпринимательская деятельность гражданина: понятие, признаки.

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования ЮЛ с момента ГР в качестве индивидуального предпринимателя (ст.23). Предпринимательской признается самостоятельная производственная деятельность, осуществляемая на свой риск и направленная на систематическое получение прибыли. Необходимым условием для занятия гражданином предпринимательской деятельностью является: а) его дееспособность; б) ГР в качестве предпринимателя.

ГР предпринимателя производится на основании его заявления, в котором указываются виды деятельности, которыми гражданин намерен заниматься. ГР производится в день поступления документов. Основанием отказа может быть недееспособность предпринимателя, намерение заняться запрещенной законом деятельностью или отсутствие лицензии, если она нужна. Отказ или уклонение от регистрации могут быть обжалованы заявителем в судебном порядке. После уплаты регистрационного сбора заявителю выдается свидетельство, в котором указываются виды деятельности и срок его действия.

Гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью, но не прошедший ГР, не приобретает в связи с этим статуса предпринимателя. Он утрачивает этот статус и с момента прекращения действия ГР, по истечении установленного срока, аннулирования ГР и т.п. В таких случаях, согласно Постановлению Пленума ВС РФ и ВАС РФ № 6/8, споры с участием граждан, в том числе связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, подведомственны суду общей юрисдикции, однако суд при разрешении спора может применить положения ГК об обязательствах, связанных с предпринимательской деятельностью. Для занятия предпринимательской деятельностью необходима полная дееспособность. Следовательно, осуществлять ее могут граждане по достижении 18 лет, если они не ограничены в дееспособности. Последние могут заниматься предпринимательской деятельностью с согласия попечителя. Лицо, вступившее в брак до достижения 18 лет, признается полностью дееспособным (ст.21) и поэтому вправе самостоятельно заниматься предпринимательской деятельностью. То же относится к эмансипированным (ст.27) (исключение – ПД для занятия которой законом установлен возраст ценза).

Правоспособность индивидуального предпринимателя практически приравнена к правоспособности ЮЛ - коммерческих организаций. Он может иметь права и нести обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Однако он не вправе создавать предприятия, оставаясь собственником переданного им имущества (И(С)ЧП, которые должны быть до 07.07.99 г. преобразованы в хозяйственные товарищества, общества или кооперативы). До преобразования или ликвидации к ним применяются нормы ГК об унитарных предприятиях.

Пункт 2 ст.23 признает предпринимателем главу крестьянского (фермерского) хозяйства. Такое хозяйство может быть создано только одним гражданином или совместно с членами семьи, либо партнерами с целью производства, переработки и реализации сельскохозяйственной продукции. Крестьянское (фермерское) хозяйство не является юридическим лицом. Его глава признается предпринимателем с момента ГР хозяйства. Крестьянское хозяйство подлежит регистрации в местном органе самоуправления, в ведении которого находится данный земельный участок. Пользование имуществом осуществляется членами хозяйства по соглашению между собой, сделки по распоряжению имуществом хозяйства совершает глава хозяйства либо иные лица по его доверенности.

2. Понятие, субъекты и объекты права собственности государства и юридических лиц.

Субъектами права ГС (ст.214) является РФ в целом (федеральная ГС) либо субъект РФ (республика, край, область, автономная область, автономный округ, города ФЗ (ГС субъекта РФ). Круг объектов ФГС неограничен, в ней может находиться любое имущество. Круг объектов ГССФ несколько уже, в ее состав не могут входить объекты исключительной ФГС.

Порядок разграничения объектов ФГС и ГССФ устанавливается специальным законом, а до его принятия на территории РФ действует порядок, установленный Постановлением ВС РСФСР от 27.12.91 г. № 3020-1 и распоряжением Президента РФ от 18.03.92 г. № 114-РП, которыми закреплены перечни объектов исключительной ФГС и объектов, которые могут передаваться в ГССФ. Названные НА предусматривают также ведение Реестра ФС, Реестра СС РФ и Реестра МС.

Согласно ст.9 КРФ земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности. При этом действует презумпция принадлежности земли и других природных ресурсов к объектам ГС, если отсутствуют какие-либо доказательства принадлежности их к иной собственности. Действующее законодательство не предусматривает возможности иметь на праве частной собственности участки недр или лесов, они являются объектом исключительной ГС (леса могут быть переданы в ГССФ) и не могут быть предметом купли-продажи, дарения, наследования, залога или отчуждения в иной форме. Ограниченный их оборот в РФ допускается путем предоставления их в пользование субъектам предпринимательской деятельности независимо от форм собственности, если они наделены таким правом.

Добытые полезные ископаемые и иные ресурсы могут на условиях, оговоренных в лицензии, переходить как в Г (М) С, так и в ЧС Г и ЮЛ. Ограниченный оборот участков лесного фонда и лесов, достигается путем предоставления их Г и ЮЛ на праве пользования, кроме того, граждане вправе свободно пребывать в лесном фонде и в лесах. В РФ устанавливается ФГС и ГССФ на водные объекты. Муниципальная и частная собственность могут распространяться только на обособленные водные объекты.

По содержанию право ГС не отличается от содержания права собственности вообще. Вместе с тем ему присущи особенности, специфика этого права заключается и в том, что РФ и нередко субъект РФ в законодательном порядке сами устанавливают для себя правила поведения как собственника. Конкретные органы и лица, уполномоченные государственным собственником в порядке ст.125 ГК выступать от его имени (их вид и название) зависят от вида тех отношений, в которых они призваны участвовать. Так, наиболее широкими полномочиями по управлению и распоряжению объектами ФГС располагает Правительство РФ, которое вправе делегировать свои полномочия по управлению и распоряжению ГС ОФИВ, а также ОИВ субъектов РФ. Однако основную оперативную работу по управлению и распоряжению объектами ФГС осуществляют: специальный федеральный орган по управлению государственным имуществом (ГКИ РФ) и специализированное учреждение по продаже федерального имущества (Российский фонд федерального имущества). Основными органами, располагающими полномочиями по управлению и распоряжению объектами ГССФ, следует считать губернаторов (мэров, глав администраций), правительство, комитет по управлению имуществом и фонд имущества субъекта РФ.

Все государственное имущество, независимо от того, принадлежит оно РФ в целом или ее субъекту, подразделяется на 2 основные группы: а) имущество, закрепленное за ГП и У; б) средства соответствующего бюджета и иное государственное имущество, не закрепленное за ГП и У (государственная казна РФ или субъекта РФ).

РФ в целом или ее субъект призваны отвечать по своим обязательствам только тем имуществом, которое составляет их государственную казну. На практике иски о взыскании с государства убытков, причиненных незаконными действиями его органов или должностных лиц, предъявляются все чаще, а ответчиком по такому делу должны признаваться РФ или соответствующий субъект РФ в лице соответствующего финансового или иного уполномоченного органа.

Частная собственность, субъектами которой выступают ЮЛ, призвана обслуживать исключительно их интересы. Право частной собственности охраняется законом и КРФ. Существуют 2 разновидности ограничения права ЧС: а) в зависимости от вида имущества; б) по стоимости и количеству имущества. Эти ограничения могут быть предусмотрены только законом 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. Объекты ЧС ЮЛ – «средства производства» и основные средства. Содержание правомочий: владение, пользование и распоряжение. Будучи собственниками, гражданин или юридическое лицо вправе передать принадлежащее им имущество в качестве взноса или вклада в имущество

коммерческой или некоммерческой организации. Последняя, за исключением учреждения, также становится собственником имущества с момента ГР, но в отличие от КО она вправе использовать свое имущество в ПД+ только, если это служит достижению ее У целей.

Билет 18

1. Понятие и признаки юридического лица.

Участниками ГПО является не только ФЛ (граждане), но ЮЛ – организации, специально создаваемые для участия в гражданском обороте. В соответствии со ст.48 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. ЮЛ должны иметь самостоятельный баланс или смету.

Закрепление определенного имущества за организацией означает его выбытие из состава имущества ее учредителей, но одновременно это значительно уменьшает риск их возможных потерь от участия в гражданском обороте. Обычно учредители управляют деятельностью созданного ими субъекта, нередко прямо или косвенно участвуют в И обороте, тогда как неблагоприятные И последствия этой деятельности по общему правилу относятся на имущество субъекта (организации). Использование этой конструкции свойственно высокоразвитому И обороту, когда в результате объединения (отчуждения) части имущества учредителя появляется новый субъект права – собственник, являющийся не ФЛ, а искусственным образованием, признаваемым законом самостоятельным субъектом ГПО. Юридическая личность этого нового субъекта самостоятельна и независима от личности создавших его лиц, в гражданском обороте он выступает от своего имени, а приобретенные им ГП и О принадлежат именно ему.

ГЗ закрепляет обязательные признаки юридического лица (п.1 ст.48): а) организационное единство; б) имущественная обособленность; в) самостоятельная И ответственность по своим обязательствам; г) выступление в гражданском обороте и при разрешении споров в судах от собственного имени.

Организационное единство характеризует всякую организацию как единое целое, способное решать определенные социальные (ГП и имущественные) задачи и предполагает определенную внутреннюю структуру организации. Задачи (функции) и структура закрепляются в учредительных документах (УД и (или) У) организации.

Имущественная обособленность организации предполагает наличие у нее некоторого имущества на праве собственности (либо на ограниченных вещных правах). Отсутствие собственного имущества исключает возможность самостоятельного участия в И обороте. Первоначальное имущество охватывается понятием УК или УФ (товарищества – складочный капитал, кооперативы – паевой фонд), размер которого отражается в УД. В результате участия в И обороте имущество возрастает в объеме и изменяется структурно. Все закрепленное имущество подлежит учету и отражению на самостоятельном балансе (учреждение-несобственник – в смете расходов).

Самостоятельная И ответственность – смысл обособления имущества и состоит в том, чтобы кредиторы могли обратиться за взысканием на выделенные объекты. ЮЛ отвечает по своим обязательствам всем имуществом.

Учредители и участники по общему правилу не отвечают по долгам ЮЛ, но даже в случае когда такая ответственность установлена (некоторые виды банкротства, для полных товариществ, собственников учреждений и казенных предприятий) она всегда носит дополнительный (субсидиарный) характер.

Выступление в ГО и в судебных органах от своего имени – показатель самостоятельности. Имя ЮЛ служит его индивидуализации и заключается в наименовании, определенном в УД. Может содержать указание на его ОПФ, характер деятельности, фирменное наименование (для коммерческих – обязательно).

Кроме названного, ЮЛ должно иметь место нахождения – юридический адрес – которое обычно определяется местом его ГР и указывается в УД. Целям индивидуализации ЮЛ, осуществляющих предпринимательскую деятельность, служат товарные знаки (знаки обслуживания), а также наименования мест происхождения товаров (шампанские вина, тульские самовары). ТЗ (ЗО) зарегистрированные в патентном ведомстве порождают исключительное право на его использование.

2. Понятие, объекты, субъекты муниципальной собственности.

Согласно КРФ (ст.130) муниципальная собственность не является разновидностью государственной собственности, это самостоятельная форма собственности. В состав МС входят средства местного бюджета, муниципальные ВБФ, имущество ОМСУ, а также муниципальные земли и другие природные ресурсы, находящиеся в МС, муниципальные предприятия и организации, муниципальные банки, муниципальный ЖФ и нежилые помещения, муниципальные учреждения и другое имущество (п.1 ст.29 Закона об ОПОМСУ).

Ряд объектов, подлежит передаче из государственной собственности в муниципальную и указан в приложении № 3 к Постановлению ВС РСФСР от 27.12.91 г. № 3020-1. Кроме того, согласно п.1 ст.61 Закона об ОПОМСУ субъекты РФ обязаны передавать в собственность муниципальных образований объекты, необходимые для решения вопросов местного значения, в соответствии с разграничением полномочий между субъектами РФ и муниципальными образованиями. И напротив, передача объектов (имущества), относящихся к МС, в ГС субъектов РФ или федеральную собственность может осуществляться только с согласия ОМСУ либо по

решению суда. В соответствии с законом споры, возникающие в связи с передачей объектов ГС в МС, разрешаются путем согласительных процедур либо в судебном порядке.

На практике весьма важен вопрос о передаче из Г в МС нежилых помещений, арендуемых различными организациями, в том числе относящимися к МС. В соответствии с приложением № 3 к Постановлению ВС от 27.12.91 г. к объектам МС относятся нежилые помещения, находящиеся в управлении исполнительных органов местных Советов (местной администрации), в том числе здания и строения, ранее переданные ими в ведение (на баланс) другим ЮЛ, а также встроенно-пристроенные нежилые помещения, построенные за счет 5- и 7-процентных отчислений на строительство объектов социально-культурного и бытового назначения.

Принадлежащие государственным предприятиям нежилые помещения переходят в МС лишь в случае, если эти помещения ранее были переданы в ведение указанных предприятий исполнительными органами местных Советов.

Собственники приватизированного муниципального (государственного) предприятия, вправе выкупить сданные им в аренду или находящиеся в фактическом владении здания, сооружения, помещения, в том числе встроенно-пристроенные.

Права собственника в отношении муниципального имущества осуществляют ОМСУ (выборный представительный орган, выборный глава МСУ, иные выборные должностные лица), а в случаях, предусмотренных законами субъектов РФ и уставами МО, население непосредственно. Хотя МС является самостоятельной формой (видом) собственности, ее структура в силу публичного характера этой собственности во многом схожа с государственной. Муниципальное имущество, как и государственное, может быть подразделено на 2 основные группы: а) имущество, закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями; б) средства соответствующего местного бюджета и иное имущество, не закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями (муниципальная казна).

МО призваны отвечать по своим обязательствам только тем имуществом, которое составляет их казну. Сюда не включается имущество муниципальных предприятий и учреждений. На практике иски о взыскании убытков, причиненных незаконными действиями органов или должностных лиц МСУ предъявляемые все чаще и чаще, должны обращаться к МО в лице соответствующего финансового или иного управомоченного органа.

Билет 19

1. Образование юридических лиц.

ЮЛ создаются по воле их учредителей, однако государство (публичная власть) в интересах всех участников имущественного оборота контролирует законность их создания (ст.51). Поэтому ЮЛ подлежит ГР в органах юстиции в порядке, определяемом законом. Данные ГР, в том числе фирменное наименование, включаются в единый государственный реестр ЮЛ, открытый для всеобщего ознакомления.

Значение ГР ЮЛ, ее рациональной организации, полноты единого реестра ЮЛ, достоверности содержащихся в нем сведений и их открытости для любого заинтересованного лица чрезвычайно велико. Такая регистрация обеспечивает возможность получения необходимой информации при выборе контрагента и ведении хозяйственных операций и способствует устойчивости экономического оборота, поскольку регистрируются и изменения правового статуса ЮЛ. ЮЛ считается созданным с момента его регистрации, и с этой даты возникает его правоспособность.

До принятия предусмотренного п.1 ст.51 общего закона о регистрации ЮЛ действует Положение о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, а также ст.34 и 35 Закона РСФСР от 25.12.90 г. "О предприятиях и предпринимательской деятельности". В ряде случаев действующими НА предусмотрена специальная регистрация тех или иных организаций, например, Постановлением Правительства РФ от 06.06.94 г. "О Государственной регистрационной палате при МЭ РФ" предусмотрена специальная регистрация этой палатой предприятий с иностранными инвестициями, аккредитации представительств иностранных компаний, российских инвестиций за рубежом; ГР банков и иных кредитных учреждений в ЦБ РФ предусмотрена Законом о банках; общественных организаций (объединений) - Законом об общественных объединениях и т.д.

ГЗ устанавливает так называемый нормативно-явочный порядок образования ЮЛ - регистрирующий орган проверяет только соответствие представленных учредительных документов и действий учредителей нормам права, а вступать в обсуждение вопроса о целесообразности или полезности создаваемого ЮЛ он не вправе. Этим нормативно - явочный порядок отличается от разрешительного, который применяется в отношении ГР отдельных ЮЛ (коммерческие банки, страховые организации, монопольных предприятий) и связан с получением разрешения от органов публичной власти. Отказ в ГР или уклонение регистрирующего органа от регистрации могут быть обжалованы в суд общей юрисдикции или в арбитражный суд. Регистрация ЮЛ может быть признана судом недействительной в случае нарушения закона или иных НА. Такое признание влечет ликвидацию ЮЛ только в том случае, если допущенные нарушения неустраняемы.

В соответствии со ст.52 ЮЛ действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора (полные и коммандитные товарищества). В случаях, предусмотренных законом, ЮЛ, не являющееся коммерческой организацией, может действовать на основании общего положения об организациях данного вида. Учредительный договор ЮЛ заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками). ЮЛ, созданное одним учредителем, действует на основании устава, утвержденного этим учредителем.

В учредительных документах ЮЛ должны определяться наименование ЮЛ, место его нахождения, порядок управления деятельностью ЮЛ, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законом для ЮЛ 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 ЮЛ. Предмет и определенные цели деятельности ЮЛ могут быть предусмотрены учредительными документами и в случаях, когда по закону это не является обязательным. В учредительном договоре учредители обязуются создать ЮЛ, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. Договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью ЮЛ, выхода учредителей (участников) из его состава.

Изменения учредительных документов приобретают силу для третьих лиц с момента их ГР, а в случаях, установленных законом, - с момента уведомления органа, осуществляющего ГР, о таких изменениях. Однако ЮЛ и их учредители (участники) не вправе ссылаться на отсутствие регистрации таких изменений в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом этих изменений.

2. Защита права собственности и других вещных прав.

Охрана экономических отношений собственности как материальной основы любого общественного строя является важнейшей задачей всякой правовой системы. Такая охрана осуществляется практически всеми отраслями права, в той или иной мере. Свои особые формы охраны данных отношений предусматривает и ГП. При этом различные нормы и институты ГП играют неодинаковую роль: одни охраняют отношения собственности путем их признания, другие обеспечивают необходимые условия реализации ВП, третьи устанавливают неблагоприятные последствия для нарушителей ВП. Поэтому различаются и понятия «охрана прав» и «защита прав». Гражданско-правовая охрана права собственности и иных ВП осуществляется с помощью всей совокупности ГПН, обеспечивающих нормальное и беспрепятственное развитие данных отношений.

Гражданско-правовая защита ПС и ИВП – более узкое понятие, применяемое только к случаям их нарушения. Она представляет собой совокупность гражданско-правовых способов (мер), которые могут быть применены к нарушителям отношений, оформляемых с помощью вещных прав. Таким образом, ЗПСиИВП является составной частью защиты ГП, а к числу ГП способов такой защиты можно отнести как специальные (вещно-правовые), так и общие способы защиты ГП.

В зависимости от характера нарушения ВП и содержания предоставляемой защиты в ГП применяются различные способы, юридически обеспечивающие интересы собственника или иного субъекта ВП:

1) Вещно-правовые способы защиты применяются при непосредственном нарушении ПС или иного ОВП, имеют своим объектом только индивидуально-определенные вещи и осуществляются с помощью абсолютных исков (иски к любым нарушившим ВП 3 лицам): а) виндикационный иск (об истребовании имущества из чужого незаконного владения – «иск не владеющего вещью собственника к незаконно владеющему ею несобственнику»); б) негаторный иск («требование об устранении препятствий в осуществлении ПС, которые не связаны с лишением собственника владения его имуществом», например, ограничение доступа к имуществу);

2) Обязательно-правовые способы защиты ИП применяются в случае нарушения ВП косвенным способом, как следствие нарушения других, чаще всего обязательственных прав (арендатор, перевозчик, хранитель отказываются вернуть вещь собственнику или возвращают с повреждением). Такие способы носят относительный характер и могут иметь своим объектом любое имущество (включая как вещи, так и различные права). Так как российское ГП не допускает конкуренции исков, свойственной ААС, то при наличии договорных или обязательственных отношений должны предъявляться специальные, ОП, а не ВП требования в защиту своих прав, так как между участниками существуют относительные ПО, а не абсолютные;

3) Особым иском используемым обычно для защиты ПС, является требование об освобождении имущества из под ареста (об исключении имущества из описи). Арест имущества (опись и запрет им пользоваться) допускаются ГПК в качестве меры, обеспечивающей исполнение судебного решения или приговора о конфискации. Иногда в опись ошибочно включают вещи принадлежащие другим лицам, собственники которого вправе предъявить требование об освобождении этого имущества из-под ареста к должнику и к кредиторам (осужденному и государству). Это разновидность иска о признании права;

4) самостоятельную группу представляют иски к публично власти, т.е. требования, предъявляемые к государственным органам (или ОМСУ): а) требования о полном возмещении убытков, причиненных частным лицам в результате незаконных действий (бездействия) госорганов, ОМСУ или их ДЛ, в т.ч. путем издания Н или НН (ненормативного) акта, противоречащего закону или иному НПА; б) требование о признании недействительным ННА ГО или ОМСУ, не соответствующего закону или иным НПА и нарушающего ВП или незаконно ограничивающего возможность его осуществления.

В случае когда публичная власть своими правомерными действиями ущемляет права собственников или иных субъектов ВП применяются специальные меры защиты (например, национализация, собственник должен подчиниться закону, но вправе требовать полной компенсации).

Билет 20

1. Прекращение юридического лица: реорганизация и ликвидация.

Деятельность ЮЛ прекращается посредством его реорганизации (ст.57) или ликвидации (ст.61).

Реорганизация ЮЛ осуществляется в следующих формах: а) слияние нескольких ЮЛ в одно; б) присоединение одного или нескольких ЮЛ к другому; в) разделение ЮЛ на несколько самостоятельных ЮЛ; г) выделение из состава ЮЛ (не прекращающего свою деятельность) одного или нескольких новых ЮЛ; д) преобразование ЮЛ из одной ОПФ в другую. Во всех случаях, кроме «г» прекращается деятельность хотя бы одного ЮЛ, но его права и обязанности не прекращаются, а переходят к вновь созданным ЮЛ в порядке правопреемства. Правопреемство происходит и при выделении, т.к. к выделившемуся ЮЛ переходит часть прав и обязанностей остающегося ЮЛ. Следовательно, реорганизация ЮЛ всегда несет правопреемство и в этом ее отличие от ликвидации ЮЛ, при котором никакого правопреемства не возникает, т.к. их субъект (ЮЛ) подлежит прекращению.

Реорганизация ЮЛ по общему правилу проводится им добровольно, по решению его учредителей или уполномоченного на это его УД органа (общего собрания). Добровольная реорганизация в форме слияния, присоединения или преобразования в предусмотренных законом случаях требует предварительного согласия госорганов (антимонопольных или иных). В случаях прямо указанных в законе реорганизация в форме разделения и выделения может осуществляться принудительно, по решению компетентного госоргана или суда (ЮЛ, занимающие доминирующее положение на рынке неоднократно нарушившие требования антимонопольного законодательства). Реорганизация ЮЛ оформляется либо передаточным актом (балансом) (слияние, присоединение или преобразование), либо разделительным балансом (разделение и выделение). Названные документы должны содержать положение о правопреемстве по всем без исключения правам и обязанностям реорганизованного ЮЛ в отношении его кредиторов и должников (ст.59). Часто в практике проводимая реорганизация ЮЛ ухудшает положение кредиторов, поэтому закон требует уведомления всех кредиторов о принятом учредителями решении, а последние вправе требовать прекращения или досрочного исполнения соответствующих обязательств и возмещения возникших убытков. Утвержденные ПА или РБ должны быть представлены для ГР вместе с иными документами. Реорганизация считается завершенной с момента ГР вновь возникших юридических лиц, а в случае присоединения – ГР прекращения деятельности присоединенного лица.

Ликвидация ЮЛ представляет собой способ прекращения его деятельности при отсутствии преемства в его правах и обязанностях. В этом случае задача защиты прав и интересов кредиторов приобретает еще большую важность, чем в случаях реорганизации. ГЗ устанавливает специальный порядок ликвидации ЮЛ. Ликвидация может осуществляться добровольно по решению учредителей либо уполномоченного на то органа ЮЛ. Возможна и принудительная ликвидация в соответствии с судебным решением, на основании: осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии); неоднократного грубого нарушения законов или НА; противоречие деятельности законодательным запретам и т.д. ГК предусматривает все случаи принудительной ликвидации ЮЛ. Особым случаем ликвидации ЮЛ является банкротство.

Ликвидация ЮЛ представляет достаточно длительную процедуру, основным содержанием которой является выявление и удовлетворение имеющихся у кредиторов требований. При этом ЮЛ продолжает свою деятельность, а лица принявшие решения о ликвидации извещают регистрирующий орган об этом. В государственный реестр вносятся сообщенные сведения, а к наименованию ЮЛ обязательно добавляются слова «в ликвидации». Ликвидация проходит под контролем органа осуществившего ГР ЮЛ. Этапы ликвидации ЮЛ: назначение с согласия регистрирующего органа специальной ликвидационной комиссии (единоличного ликвидатора); опубликование в СМИ извещения о ликвидации, а также о порядке и сроках (не менее 2 месяцев) заявления требований кредиторами и письменное уведомление об этом известных кредиторов; утверждение промежуточного ликвидационного баланса; при недостатке денежных средств для удовлетворения заявленных требований – продажа имущества ЮЛ с публичных торгов; расчеты с кредиторами ЮЛ в порядке очередности (ст.64 – регресс, зарплата, залоги, налоги, иные); составление ликвидационного баланса и его утверждение, передача остатков имущества учредителям. Ликвидация считается завершенной, а ЮЛ прекратившим существование – с момента внесения записи об этом в государственный реестр.

2. Право собственности и другие вещные права на жилые помещения.

Вопросы ПС и других вещных прав на ЖП рассмотрены в главе 18 ГК (ст.260-287). Нормы 18 главы регулируют отношения, связанные исключительно с объектами недвижимости в такой сфере, как удовлетворение жилищных потребностей граждан, но это не исключает из данных отношений юридические лица, иные субъекты права собственности. В этих отношениях наряду с гражданами участвуют коммерческие и некоммерческие организации, РФ, субъекты РФ, МО, а также иностранные государства и международные организации.

К самостоятельным объектам жилища относятся: непроходная, изолированная жилая комната; квартира; многоквартирный или многоквартирный жилой дом. Из этого перечня следует выделить единую, цельную, но делимую вещь - жилой дом (многоквартирный или многоквартирный), остальные объекты - лишь части его (комната, квартира), составляющие единое целое. Жилым домом признается индивидуально-определенное здание, фундаментально связанное с землей, в котором вся или не менее половины полезной площади занята жилыми помещениями, конструктивно предназначенными для постоянного проживания граждан.

Обобщающим понятием объекта ПС и других вещных прав в сфере удовлетворения жилищных потребностей граждан выбрано понятие "жилое помещение" вообще, а не жилой дом.

Собственник осуществляет права владения, пользования и распоряжения принадлежащим ему ЖП в соответствии с его назначением. ЖП предназначены для проживания граждан. Гражданин - собственник ЖП может использовать его для личного проживания и проживания членов его семьи. ЖП могут сдаваться их собственниками для проживания на основании договора. Собственнику квартиры в многоквартирном доме наряду с принадлежащим ему помещением, занимаемым под квартиру, принадлежит также доля в ПС на общее имущество дома. Собственник квартиры не вправе отчуждать свою долю в ПС на ОИ жилого дома, а также совершать иные действия, влекущие передачу этой доли отдельно от права собственности на квартиру. ЖП и вещные права на них подлежат государственной регистрации, равно как обременения на них и сделки с названными объектами. Правоустанавливающими документами на жилые помещения могут быть акты ГО и акты ОМСУ, судебные решения, договоры и иные сделки. Лицо, не оформившее в органах ГР право соответственно на жилой дом, квартиру, комнату, не признается правообладателем. Правообладание названными объектами возникает с момента ГР.

В число вещных прав на эти объекты недвижимости входят также надлежаще оформленные право хозяйственного ведения и право оперативного управления, осуществляемые Г и М ЮЛ. Нахождение жилого помещения всего лишь на балансе субъекта вещного права не служит основанием для признания его правообладателем.

В общей совместной собственности супругов не имеет значения, на имя какого из супругов зарегистрировано ЖП (ст.34 СК). Семья составляет устойчивую общность лиц, совместно пользующихся ЖП по различным правовым основаниям. Общая собственность членов семьи на жилое помещение остается многосубъектной. Право пользования занимаемым жилым помещением у членов семьи возникает не из договора с собственником, а исключительно на основе доверительных семейных связей с собственником (сособственниками) ЖП.

Закон конкретизируя правовые возможности собственника, указывает, в частности, на возможность в этом случае переходить из одной формы собственности в другую, сдавать внаем, аренду, отдавать в залог, продавать, видоизменять, перестраивать или сносить, совершать иные действия, если при этом не нарушаются нормы права, жилищные, иные права и свободы других граждан, общественные интересы. Принудительное изъятие имущества у любого собственника не допускается, кроме случаев, названных в законе.

Особенности распоряжения ведомственным жилищным фондом, является то, что им распоряжаются правопреемники государственных и муниципальных предприятий, которым ЖД передаются в ХВ или ОУ, перешедших в результате их приватизации в иную форму собственности, либо ОМСУ.

Размещение в жилых домах промышленных производств не допускается. Размещение собственником в принадлежащем ему ЖП предприятий, учреждений, организаций допускается только после перевода такого помещения в нежилое. Перевод ЖП в нежилое производится в порядке, определяемом жилищным законодательством: 1) если жилье непригодно к постоянному проживанию, а такие дефекты не могут быть устранены или их устранение экономически нецелесообразно; 2) если жилое помещение находится в аварийном состоянии или под влиянием факторов, особо опасных для жизни и здоровья людей; 3) если жилой дом подлежит сносу или переносу на другой земельный участок - на период до фактического сноса или переноса, начиная с освобождения жилого дома от проживающих в нем граждан.

Собственники квартир для обеспечения эксплуатации многоквартирного дома, пользования квартирами и их общим имуществом могут образовывать товарищества собственников квартир (жилья). Товарищество собственников жилья является некоммерческой организацией, создаваемой и действующей в соответствии с законом о товариществах собственников жилья.

Если собственник ЖП использует его не по назначению, систематически нарушает права и интересы соседей либо бесхозяйственно обращается с жильем, допуская его разрушение, ОМСУ может предупредить собственника о необходимости устранить нарушения, а 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, суд по иску ОМСУ может принять решение о продаже с публичных торгов такого ЖП с выплатой собственнику вырученных от продажи средств за вычетом расходов на исполнение судебного решения.

Билет 21

1. Несостоятельность (банкротство).

Несостоятельность (банкротство) (ст.65) наступает в случае невозможности (неспособности) ЮЛ полного удовлетворения всех денежных требований своих кредиторов. В этой ситуации закон предполагает равномерное и справедливое распределение имеющегося имущества должника между его кредиторами, которые как бы конкурируют между собой в рамках предусмотренных законом определенных групп (очередей). Порядок такого распределения называется конкурсом (конкурсным производством). Составляющие его правила являются сутью института несостоятельности (банкротства).

В современном правопорядке правила о Н (Б) применяются как к ЮЛ, так и к ФЛ. Из числа ЮЛ банкротами могут быть объявлены коммерческие организации (за исключением казенных предприятий), а из числа НО – потребительские кооперативы и фонды, т.к. по закону банкротами не могут быть объявлены ЮЛ, по долгам

которых учредители несут субсидиарную ответственность. Объявление банкротом, а также последующая ликвидация ЮЛ, могут быть принудительными (по решению суда) и добровольными (по решению самого банкрота, принятому совместно с кредиторами). Основной особенностью такой ликвидации является обязательное соблюдение конкурсного порядка распределения имущества между кредиторами.

В ходе разбирательства дела о Н (Б) арбитражным судом на основании решения собрания кредиторов может вводиться внешнее управление организацией-должником (при наличии оснований для восстановления ее платежеспособности). На период внешнего управления вводится мораторий – отсрочка удовлетворения требований кредиторов, по долгам возникшим до начала этого управления. Внешнее управление осуществляется внешним управляющим назначаемым судом, который приобретает права руководителя организации должника и самостоятельно распоряжается его имуществом. Его деятельность строится на основе плана, утвержденного собранием кредиторов на срок не более года. План предусматривает различные мероприятия по восстановлению платежеспособности организации. В случае недостижения этой цели суд признает должника банкротом и открывает конкурсное производство.

С момента принятия судом заявления о банкротстве вводится период наблюдения, для осуществления которого судом назначается временный управляющий. С этого момента приостанавливается производство и исполнение по всем делам, связанным с обращением взыскания на имущество должника, а все имущественные требования должны предъявляться в конкурсном порядке. Цель этих мер – сохранение имущества должника для соразмерного удовлетворения кредиторов. В госреестр ЮЛ вносится соответствующая запись. Временный управляющий проводит АФСП и устанавливает размер требований кредиторов.

Конкурсное производство открывается с момента судебного признания должника банкротом. Это ликвидационная процедура, влекущая прекращение деятельности ЮЛ. С этого момента считается наступившим срок исполнения всех обязательств должника и прекращается начисление пени (неустоек). Совершение сделок с имуществом должника, предъявление требований кредиторами и их исполнение осуществляется только в порядке конкурса (конкурсный иммунитет). Все полномочия переходят к конкурсному управляющему, который имеет право требовать: признания недействительными совершенных должником сделок; расторжения заключенных договоров; предъявлять иски об истребовании имущества должника; принимать меры по его поиску, выявлению и возврату. Затем он проводит инвентаризацию и оценку имущества и определяет конкурсную массу. Имущество, составляющее конкурсную массу, продается управляющим с согласия кредиторов на открытых торгах. Из вырученных средств производятся расчеты с кредиторами по очередности (ст.64). Вне очереди оплачиваются судебные расходы и вознаграждение управляющего, а также требования возникшие в период процедуры банкротства. Действия управляющего контролируются судом и кредиторами. По завершению расчетов управляющий представляет суду отчет с приложением реестра кредиторов и ных документов. Суд выносит решение о завершении производства, которое является основанием о внесении в госреестр записи о ликвидации ЮЛ. Н (Б) отдельных ЮЛ имеет свои особенности (градообразующие организации, сельскохозяйственные организации, банки, страховые компании и т.д.

2. Право собственности и другие вещные права на землю.

Право собственности и другие вещные права на землю рассмотрены в 17 главе ГК (ст.260-287). Глава 17 вводится в действие со дня введения в действие принятого ГД ФС РФ Земельного кодекса РФ. Дата его вступления в силу будет датой вступления в силу гл.17 ГК. Земельный кодекс, принятый 25.04.91 г., в своей большей части утративший силу, не может регулировать земельные отношения согласно нормам ГК, поскольку не отвечает его принципам. Чтобы исключить противоречие между этими актами, Вводный закон приостановил действие главы ГК о земле.

ГК включил землю в число объектов гражданских прав. Приостановление действия гл.17 не прекращает ИО земли, поскольку земля может отчуждаться или переходить от одного лица к другому иными способами в той мере, в какой ее оборот допускается законами о земле. Гражданский оборот земли урегулирован 2 частью ГК, ФЗ и указами Президента РФ.

По КРФ (ст.9) земля может находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности. Государство гарантирует неприкосновенность и защиту ЧС на землю, а также защиту прав собственников земли при совершении сделок с ней. Если согласно прежнему ГЗ земля была объектом исключительной ГС, то по действующему ГК ГС на землю определяется по так называемому остаточному принципу: земля, не находящаяся в собственности граждан, ЮЛ либо МО.

После приватизации сельскохозяйственных земель, находившихся в ГС, они стали собственностью бывших членов коллективов, вышедших из колхозов или совхозов, с выделением земельных долей, и работников сельскохозяйственных предприятий - на праве общей (совместной или долевой) собственности на землю. В совместной собственности членов К (Ф) Х, если законом или договором между ними не установлено иное, находится предоставленный или приобретенный земельный участок.

Граждане и ЮЛ, получившие в собственность здания, сооружения и иные объекты недвижимости в сельских населенных пунктах и на землях сельскохозяйственного назначения, вправе приобретать в собственность и земельные участки, обслуживающие эти объекты недвижимости, за плату или бесплатно. В случае приобретения собственности на объект недвижимости несколькими собственниками за каждым из них закрепляется часть земельного участка, пропорциональная его доле собственности на объект недвижимости (при невозможности раздела – ОСС). Земельные участки для индивидуального жилищного строительства,

личного подсобного хозяйства, садоводства передаются гражданам в частную собственность в пределах средние районных норм бесплатно. Собственниками земельных участков в результате приватизации Г и МП могут становиться Ю и ФЛ. Каждому собственнику земельного участка выдаются документы, подтверждающие право собственности на землю - государственный акт, свидетельства на право собственности на землю, подлежащие регистрации в поземельной книге.

Закон о приватизации жилищного фонда не предусматривал передачу в собственность граждан, приватизировавших квартиры, доли придомового земельного участка, отсылая к нормам о пользовании земельным участком, содержащимся в Земельном кодексе, а ГК, перечисляя общее имущество собственников квартир в многоквартирном доме, не назвал его в составе придомовый земельный участок. Он назван лишь Законом о товариществах собственников жилья, принятым во исполнение ГК.

Распространив сферу действия на все товарищества, товарищества домовладельцев, ЖК, ЖСК с полностью выплаченным паевым взносом хотя бы одним членом, иные объединения собственников недвижимости в жилищной сфере, создаваемые для обеспечения эксплуатации многоквартирного дома, пользования квартирами и общим имуществом жилого дома, названный ФЗ (ст.4) решил вопрос о наделении в собственность земельными участками всех участников такого рода правоотношений.

ГЗ восполнило недействующие нормы гл. 17, регулирующей общие положения о праве собственности на землю, другими нормами 1 и 2 частей ГК, ФЗ и указами Президента РФ, обеспечивающими земельный оборот. Однако без гл.17 акты действующего законодательства не раскрывают содержания ряда земельных прав (пожизненного наследуемого владения земельным участком, постоянного (бессрочного) пользования им, ограниченного пользования чужим земельным участком (сервитут), что создает практические трудности.

Билет 22

1. Классификация юридических лиц.

Конструкция ЮЛ эффективный правовой способ организации хозяйственной деятельности. Юридически самостоятельные, имущественно обособленные организации составляют основную группу участников развитого товарного оборота. Появление, функционирование и развитие ЮЛ определяются господствующим в экономике типом хозяйственного механизма: рыночным, планово-централизованным или смешанным (переходным). В централизованной экономике статусом ЮЛ наделяется производственное предприятие, являющееся собственностью государства – учредителя, которое не только не отвечает по его долгам, но и не запрещает кредиторам обращать взыскания на его «основные фонды». В рыночной экономике ЮЛ становятся прежде всего организации коммерческие – различные торговые общества и товарищества – а находящиеся в их собственности предприятия производственного характера рассматриваются как объекта, а не субъекты права. Существующая в РФ система ЮЛ обусловлена переходным характером экономики. В ее составе сохраняются преобладавшие в централизованной экономике унитарные (ГП и МП) производственные предприятия, а также некоторые некоммерческие организации-несобственники (учреждения). Наряду с ними развиваются обычные для рыночной экономики субъекты – акционерные и другие хозяйственные общества и товарищества. Названные обстоятельства обуславливают особые критерии классификации ЮЛ в российском ГП, например их деление на собственников и несобственников закрепленного за ними имущества.

Классификация ЮЛ имеет важное ГП значение: а) она дает исчерпывающее представление обо всех разновидностях ЮЛ и будучи закрепленной в законе, который дает исчерпывающий (закрытый) перечень видов ЮЛ, исключает появление правосубъектных организаций не входящих в установленную классификацию; б) существующая классификация дает возможность четко определить правовой статус той или иной организации и исключает смешение различных по своей юридической природе ОПФ хозяйственной деятельности.

В развитых правовых порядках, в первую очередь в ЕКП, традиционным является деление: а) ЮЛ частного и публичного (государственные органы) права; б) на корпорации (добровольное объединение ФЛ и (или) ЮЛ, организованное на началах членства их участников (общества, товарищества, кооперативы)) и учреждения (организации, учреждаемые 1 или несколькими лицами и не имеющие членства (разного вида фонды)).

В действующем российском ГЗ (ст.50) все ЮЛ в зависимости от характера деятельности разделяются, прежде всего, на коммерческие (имеющие в качестве основной цели своей деятельности получение прибыли, которая в тем или иным способом распределяется между участниками) и некоммерческие. К КО относятся – общества, товарищества, кооперативы, ГУП и МУП (перечень исчерпывающий). К НО относятся – потребительские кооперативы, общественные и религиозные организации, учреждения, фонды, и другие прямо предусмотренные законом виды ЮЛ (ТПП, некоммерческие партнерства). ГК не содержит исчерпывающего перечня НО, ограничивая только формами установленными законом. НО вправе осуществлять предпринимательскую деятельность (т.е. получать прибыль), которая должна соответствовать 2 условиям: а) служить достижению поставленных перед НО целей; б) соответствовать этим целям по своему характеру.

Полученную прибыль НО не может распределять между своими учредителями, а должна направлять на достижение установленных учредителями целей.

В зависимости от прав учредителей ЮЛ на его имущество ГЗ разделяет все ЮЛ на 3 группы: а) ЮЛ-собственники, на имущество которых учредители имеют лишь обязательственные права требования (большинство КО); б) ЮЛ-несобственники, на имущество которых учредители сохраняют либо право

собственности (УГП и УМП), либо иное (ограниченное) вещное право (дочерние УП); в) ЮЛ-собственники, на имущество которых их учредители не сохраняют ни обязательственных, ни вещных прав (большинство НО).

2. Гражданско-правовая ответственность: понятие, особенности, виды.

Ответственность – одна из основных юридических категорий, широко используемая в правоприменительной практике. Сам термин «ответственность» многозначен и употребляется в разных аспектах: социальная, моральная, политическая, юридическая ответственности. Социальная О – обобщающее понятие, включающее в себя все О существующие в обществе. Юридическая ответственность представляет собой одну из форм государственно-принудительного воздействия на нарушителей норм права, заключающуюся в применении к ним предусмотренных законом санкций – мер ответственности, влекущих для них дополнительные неблагоприятные последствия.

Как разновидность ЮО ответственность в ГП обладает всеми указанными признаками, но и обладает особенностями, обусловленными спецификой ГП. Особенности ГПО: а) ГПО имеет имущественное содержание; б) меры (ГП санкции) ГПО носят имущественный характер; в) ГПО выполняет функцию экономического воздействия на нарушителя; д) ГПО является методом экономического регулирования ОО; е) применение ГП санкций всегда влечет возложение на правонарушителя всех неблагоприятных или невыгодных имущественных последствий его поведения; ж) имущественные санкции, возложенные на нарушителя, взыскиваются в пользу потерпевшего лица; з) компенсационная природа ГПО – размер которой должен в принципе соответствовать размеру понесенных потерпевшим убытков и не превышать его; и) стимулирующая направленность ГПО – призвана побуждать участников ЮО к добросовестному выполнению своих обязанностей; к) ГПО предусматривает случаи имущественного возмещения МВ в качестве защиты НИ прав. Гражданско-правовая ответственность – это одна из форм государственного принуждения, состоящая во взыскании судом с правонарушителя в пользу потерпевшего имущественных санкций, перелагающих на правонарушителя невыгодные имущественные последствия его поведения и направленных на восстановление нарушенной имущественной сферы потерпевшего. Мерами ГПО являются гражданско-правовые санкции – предусмотренные законом имущественные меры государственно-принудительного характера, применяемые судом к правонарушителю с целью компенсации имущественных потерь потерпевшего и возлагающие на правонарушителя неблагоприятные имущественные последствия правонарушения. Меры бывают компенсационные, штрафные (пени) и конфискационные (в доход государства).

Функции ГПО: компенсаторно-восстановительная; стимулирующая; предупредительно-воспитательная (превентивная); штрафная или наказательная.

Виды ГПО: 1) по основаниям: а) О за причинение И вреда (основанием является закон, НПА или соглашение сторон (договор), потерпевшие Ю и ФЛ); б) О за причинение МВ (в случаях предусмотренных законом, потерпевшие - ФЛ);

2) О за И правонарушения: а) договорная (основанием служит нарушение договора (соглашения сторон), может быть предусмотрена за нарушения не предусмотренные законом); б) внедоговорная (используется только в прямо предусмотренных законом случаях, в размерах и на условиях им установленных, не связана с выполнением договорных обязательств (вред жизни и здоровью гражданина));

3) ЮО может быть: долевой (ответственность виновного определяется в точно определенной доле, установленной законом или договором (наследники)); солидарной (потерпевший может предъявить иск как ко всем ответчикам совместно, так и к любому из них, в полном размере нанесенного ему ущерба, не получив удовлетворения от одного, вправе требовать по тем же правилам от других, до полного удовлетворения его требований, а соответчики становятся обязанными перед тем, кто удовлетворил истца (в равных долях) – ПТ, совместное причинение внедоговорного вреда, неделимость предмета неисполнения обязательств); или субсидиарной (дополнительная к ответственной которую несет основной правонарушитель, а лицо несущее ССО может не являться сопричинителем вреда). ССО может быть разделена на несколько видов: а) в договорных отношениях возникает при отказе основного ответчика от удовлетворения предъявленных к нему требований (поручитель); б) во внедоговорных отношениях субсидиарная О возникает при банкротстве дочерних компаний, когда учредители основных, отвечают по ее обязательствам (при наличии вины и после предварительного взыскания на ее имущество).

Регрессивная ответственность – в случаях, когда закон допускает ответственность одного лица за действия другого (О ЮЛ за вред причиненный работнику при исполнении трудовых обязанностей). Возмещение вреда – право регрессного иска к причинителю.

В отечественном ГЗ, по общему правилу, не допускается предъявление к одному и тому же ответчику различных судебных исков по выбору потерпевшего (конкуренция исков), т.е. предъявление нескольких различных требований по защите одного и того же интереса, когда удовлетворение одного иска исключает возможность предъявления других. Такая ситуация может возникать ААПС, где не принято различать договорную и внедоговорную ГПО.

Билет 23

1. Правовое положение полного товарищества.

Полным товариществом (ст.69-81) признается такое хозяйственное товарищество, участники которого, во-первых, осуществляют предпринимательскую деятельность от имени товарищества и, во-вторых, субсидиарно

несут ответственность по его обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Т.е. предпринимательская деятельность участника ПТ признается деятельностью ЮЛ, а кредиторы вправе требовать погашения долгов из личного имущества участников ПТ. Поэтому взаимоотношения участников ПТ носят лично-доверительный характер, и как правило существуют как форма семейного предпринимательства.

Наличие индивидуальной ответственности участников и в тоже время признание ПТ ЮЛ, отличает его от простого товарищества (договора о СД). Индивидуальная ответственность участников возникает только при отсутствии имущества у ПТ (субсидиарный порядок). Такую личную ответственность несут все участники, в т.ч. вступившие в него после создания и выбывшие из него, причем это ответственность не может быть устранена соглашением участников. Такая ответственность участников своим личным имуществом приводит к 2 важным последствиям: а) отсутствие требований к складочному капиталу, то есть отсутствие установленного законом минимума имущества; б) обязательное указание в фирменном наименовании ПТ имен его участников (или наиболее обеспеченных и фразы «и компания, полное товарищество»).

ПТ создается на основании учредительного договора, который должен быть подписан всеми участниками. С момента ГР этого договора ПТ возникает как ЮЛ. В УД наряду с общими сведениями, должно содержаться положение о формировании и использовании складочного капитала. В ПТ каждый участник имеет 1 голос, если УД прямо не предусмотрен иной порядок. Управление товарищества строится по принципу единогласия (на основе общего согласия всех участников), но в УД может быть предусмотрено принятие решения тем или иным большинством голосов. Ведение дел может осуществляться: а) традиционным способом – каждым участником; б) по их воле выраженной в УД – всеми участниками совместно; в) по их воле выраженной в УД – 1 или несколькими отдельными участниками. В последнем случае остальные участники для того, чтобы совершать сделки от имени ПТ должны получить доверенности от лиц, которым УД поручено вести дела ПТ. Вместе с тем контрагенты ПТ не обязаны знать о возможных ограничениях правомочий отдельных участников ПТ, так при заключении сделки им достаточно убедиться, что они имеют дело с 2 из полных товарищей, полагая, что он вправе действовать от имени ПТ.

Участник ПТ вправе: а) знакомиться со всей документацией по ведению дел ПТ; б) возмездно или безвозмездно передать свою долю в складочном капитале другому товарищу или 3 лицу (с согласия остальных товарищей); в) выйти из ПТ в любой момент, отказавшись от участия в нем (предупредить за 6 месяцев и требовать выдачи ему части имущества пропорциональной его доле в СК, но продолжает отвечать по долгам ПТ в течение 2 лет). Полный товарищ обязан: внести вклад в общее имущество; б) воздерживаться от конкуренции с товарищами (совершение сделок в собственных интересах или в интересах 3 лиц, не участвующих в ПТ). Нарушение обязанностей служит основанием для: а) требования остальными товарищами возмещения причиненных убытков; б) исключения лица из состава ПТ в судебном порядке (по единогласному решению остающихся товарищей). При исключении стоимости имущества пропорциональной доле бывшего товарища ему выплачивается, но за ним сохраняется ответственность по долгам ПТ. Участие в ПТ также прекращается при обращении кредиторами участника взыскания на его долю в СК, из-за отсутствия у него иного имущества. В случае смерти ФЛ – участника ПТ, либо реорганизации участвовавшего в нем ЮЛ, вступление в ПТ его наследников или правопреемников допускается только с согласия других участников. Не принятые или не пожелавшие вступить в ПТ преемники получают стоимость доли выбывшего участника, и риск возможной ответственности. Изменение состава участников может не прекращать его деятельности, если это прямо предусмотрено УД или соглашением остающихся участников. Наряду с общими основаниями прекращения ЮЛ, ПТ прекращается в случае, когда в нем остается единственный участник, т.к. оно не может быть «компанией 1 лица», такой товарищ вправе преобразовать ПТ в общество, с сохранением личной имущественной ответственности по перешедшим к обществу долгам ПТ в течении 2 лет.

2. Условия гражданско-правовой ответственности.

Обстоятельства, при которых наступает гражданско-правовая ответственность, называются ее основаниями. Таким основанием, прежде всего, является совершение правонарушения, предусмотренного законом или договором (неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей). Ответственность подлежит применению при наличии определенных обстоятельств, общих условий ГПО, к которым относятся: а) противоправный характер поведения (Д или Б) лица, на которое предполагается возложить ГПО или наступление иных (специально предусмотренных законом или договором) обстоятельств; б) наличие у потерпевшего лица вреда или убытков; в) причинная связь между противоправным поведением нарушителя и наступившими вредоносными последствиями; д) вина нарушителя. Совокупность перечисленных условий называется составом гражданского правонарушения, а отсутствие хотя бы одного, как правило, исключает применение ГПО. Из общего правила закон делает несколько исключений, в прямо предусмотренных ГЗ ситуациях, когда для возложения ГПО не требуется совокупности всех 4 общих условий. Противоправность – обязательное условие для применения ГПО. Правомерные действия не могут повлечь ответственности. Противоправным в ГП считается такое поведение, которое нарушает императивные нормы права, либо санкционированные законом условия договоров, в том числе и прямо не предусмотренные правом, но не противоречащие общим началом ГЗ.

Вред – это всякое умаление личного или имущественного блага. Материальный вред – имущественные потери – уменьшение стоимости поврежденной вещи, уменьшение или утрата дохода, необходимость новых расходов и т.п. Под убытками в ГП понимается денежная оценка имущественных потерь (вреда). Они складываются из:

а) расходы, которые потерпевшее лицо произвело, или должно будет произвести для устранения последствий нарушения (сумма санкций контрагентам, расходы по выполнению обязательств за счет нарушителя-должника иным лицом или самим потерпевшим); б) стоимость утраченного или поврежденного имущества потерпевшего; в) неполученные потерпевшей стороной доходы, которые она могла получить при отсутствии правонарушения. Реальный ущерб – расходы потерпевшего и повреждение его имущества, т.е. его наличные убытки. Упущенная выгода – неполучение потерпевшим доходов. Моральный вред – физические и нравственные страдания гражданина, вызванные нарушением его личных НИ прав или умалением иных его личных (НМ) благ – посягательство на его честь и достоинство, неприкосновенность личности и здоровья, и т.д. МВ может влечь имущественные потери (быть источником материального вреда), например, увечье препятствует трудовой деятельности и возмещается с помощью компенсации ИВ. Причинная связь – между противоправным поведением и возникшим вредом (убытками) всегда объективна и конкретна. Т.е. это реально существующая взаимосвязь явлений, а не субъективное представление о ней и поэтому должна быть подтверждена реально, а не основываться на догадках и предположениях. Взаимосвязь причины и следствия – объективно существующая разновидность взаимосвязи явлений, которая характеризуется тем, что в конкретной ситуации из 2 взаимосвязанных явлений одно (причина) всегда предшествует другому и порождает его, а другое (следствие) всегда является результатом действия первого. Вина – субъективное условие юридической ответственности, ею следует признавать непринятие правонарушителем всех возможных мер по предотвращению неблагоприятных последствий своего поведения, необходимых при той степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру лежащих на нем обязанностей и конкретным условием оборота. В ГП установлена презумпция вины правонарушителя, т.е. именно он должен доказать отсутствие своей вины в правонарушении.

Билет 24

1. Правосубъектность товарищества на вере.

Правосубъектность, по преобладающему мнению юристов, синоним правоспособности, т.е. это равнозначные понятия (С.Н. Братусь). Я.Р. Веберс дал следующее определение: ПС выражает признание гражданина в качестве субъекта правоотношений вообще, а также квалификацию его в качестве субъекта или возможного субъекта конкретных субъективных прав и обязанностей.

Товарищество на вере (командитное товарищество) (ст.82-86) состоит из двух групп участников. Одни из них осуществляют предпринимательскую деятельность от имени товарищества и при этом солидарно отвечают своим личным имуществом по его долгам, т.е. являются полными товарищами (и составляют ПТ внутри командитного), в то время как другие лишь вносят вклады в имущество товарищества, не участвуя непосредственно в его предпринимательской деятельности, и несут только риск их утраты (вкладчики, командитисты). Таким образом, командита (КТ) представляет собой такое объединение лиц, в котором хотя бы 1 участник отвечает по общим долгам всем имуществом, а другой (другие) рискует только своим вкладом и соединяет в себе свойства объединения лиц (предпринимателей) и объединение капиталов.

Командитисты (вкладчики), не будучи предпринимателями и рискуя лишь вкладом, не участвуют в введении дел и в управлении имуществом, а также не вправе оспаривать действия ПТ. У них есть право на получение дохода (дивидендов), на информацию о деятельности товарищества и на ликвидационную квоту. В вопросах использования имущества они вынуждены полагаться на полных товарищей, доверять им – товарищество на вере.

Наличие в КТ полных товарищей и их решающая роль в делах КТ объясняют общее правило закона о распространении на таких товарищей статуса ПТ, а КТ в целом – правил о ПТ. Отсюда вытекает невозможность для полного товарища выступать в таком качестве более чем в 1 КТ либо являться участником ПТ, т.к. полным товарищем можно быть только в 1 товариществе.

В фирменном наименовании КТ указывается имя (наименование) всех, нескольких или 1 ПТ с добавлением слов «и компания, товарищество на вере». В случае включения в наименование КТ вкладчика ведет к превращению его в ПТ. Учредительный договор подписывается всеми ПТ и только ими. Отношения КТ со своими вкладчиками строятся на основании договоров о внесении ими вкладов. Управление делами осуществляется исключительно ПТ. В образовании складочного капитала КТ участвуют как ПТ, так и вкладчики, а в УД должно содержаться условие о совокупном размере вкладов командитистов и их количестве. Соотношение вкладов ПТ и К полностью решается по усмотрению участников. Ситуация когда в КТ остается 1 ПТ и 1 вкладчик возможна, но может произойти только в результате выбытия из нее других участников, т.к. ПТ не может быть создано 1 участником. В качестве ПТ могут выступать предприниматели или коммерческие организации, а в качестве вкладчиков – любые субъекты ГП, если это не ограничено законом.

Вкладчики вправе: а) получать часть прибыли КТ, приходящуюся на их долю (вклад) преимущественно перед ПТ; б) передать свою долю или ее часть другому вкладчику или 3 лицу, без согласия КТ, ПТ и других вкладчиков; в) преимущественной покупки при продаже другим вкладчиком своей доли; г) выйти из КТ, получив свой вклад, но не долю в имуществе. УД могут устанавливаться и иные права вкладчиков. К числу их обязанностей относится: а) внесение вклада, что удостоверяется «свидетельством об участии»; б) обязанность не разглашать ставшую им известной конфиденциальную информацию о деятельности КТ. ГЗ не предусматривает возможности исключения вкладчика из КТ.

КТ ликвидируется по тем же основаниям, что и ПТ, а также при выбытии из него всех вкладчиков. В последнем случае ПТ могут преобразоваться в ПТ. В случае ликвидации КТ вкладчики получают право на возврат своих вкладов после всех кредиторов, но перед ПТ (т.е. становятся кредиторами последней очереди), а затем участвуют в распределении остатка имущества наряду с ПТ, реализуя свое право на ликвидационную квоту.

2. Понятие, признаки и виды обязательств в гражданском праве.

Обязательственное право представляет собой подотрасль гражданского права, регулиующую экономический оборот (товарообмен), т.е. отношения по переходу от одних лиц к другим материальных и иных благ, имеющих экономическую форму товара. Как часть ГП ОП имеет предметом определенные имущественные отношения.

Обязательство в самом общем виде представляет собой взаимоотношение участников экономического оборота (товарообмена), урегулированные нормами обязательственного права, т.е. одну из разновидностей гражданских правоотношений.

Обязательства как гражданские правоотношения необходимо отличать от ПО, относящихся к другим правовым отраслям (как правило, ПП) – обязанности по уплате налогов, обязанности возникающие в управленческих, финансовых, внутрихозяйственных и иных отношениях, находящихся за пределами предмета ГП.

Обязательства оформляют процесс товарообмена и поэтому относятся к имущественным ПО. ГПО НИ характера не могут обретать форму обязательств. Обязательство может быть направлено на удовлетворение НИ интереса лица или иметь предметом совершение обязанным лицом действий НИ характера, если при этом не теряется связь с имущественным обменом (получение контрагентом за совершение таких действий денежного или иного имущественного эквивалента), чем сохраняется имущественная природа обязательств (таковы различные возмездные обязательства). Обязательство также может быть направлено на организацию отношений товарообмена, т.е. содержать условия будущего перехода имущественных благ (предварительный договор). Обязательство оформляют конкретные акты экономического обмена, возникающие между определенными участниками и представляют собой типичные относительные ПО, характеризующиеся четким субъектным составом. Если предметом вещных ПО могут быть индивидуально определенные вещи, а предметом отношений «интеллектуальной собственности» – выраженные в объективной форме конкретные нематериальные объекты, то предметом обязательств является поведение обязанных лиц, связанное с передачей различных объектов ИО.

Содержание обязательственного права составляют права и обязанности его сторон (участников): кредитор или веритель (управомоченная сторона (субъект) обязательства); дебитор или должник (контрагент кредитора, т.е. лицо, обязанное к выполнению долга); долг (субъективная обязанность должника по совершению каких-нибудь действий); право требование (субъективное право верителя); предмет обязательства (конкретные действия участников – передача имущества, выполнение работ, оказание услуг и т.п.).

Обязательство в ГП представляет собой оформляющее акт товарообмена относительное гражданское правоотношение, в котором один участник (должник) обязан совершить в пользу другого участника (кредитора) определенное действие имущественного характера либо воздержаться от такого действия, а кредитор вправе требовать от должника исполнения его обязанности (ст.307).

Виды обязательств: В соответствии со сложившейся системой обязательственного права обязательства систематизируются по различным видам:

- 1) Общепринятая традиционная систематизация: договорные и внедоговорные;
- 2) Современная систематизация: регулятивные (договорные и иные обязательства правомерной направленности) и охранительные (возникающие из причинения вреда и из неосновательного обогащения);
- 3) По основаниям возникновения: а) О из договоров и сделок (О договорные и О из односторонних сделок); б) О из неправомерных действий (О из деликтов и О из неосновательного обогащения); в) О из иных ЮФ (О из ЮФ-поступков и О из ЮФ-событий);
- 4) Договорные делятся по типам: О по передаче имущества в собственность; О по передаче имущества в пользование; О по производству работ; О по реализации результатов творческой деятельности; О по оказанию услуг; О из многосторонних сделок. Каждый тип делится на виды (О по передаче имущества в собственность: купля-продажа, мена, дарение, рента), виды на подвиды или разновидности (купля-продажа – розничная продажа, поставка, контрактация, энергоснабжение и т.д.);
- 5) По ГП статусу участников: О связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, О с участием граждан-потребителей

Билет 25

1. Общества с ограниченной ответственностью: понятие, правосубъектность.

Данная разновидность объединения капиталов представляет собой хозяйственное общество, характеризующееся, во-первых, разделенным на доли участников уставным капиталом, во-вторых, отсутствием личной (имущественной) ответственности участников по долгам созданного ими общества (ст.87-94).

Традиционное наименование этой коммерческой организации как ООО участников неточно, т.к. вклады участников становятся собственностью самого Общества как ЮЛ, а его участники несут только риск убытков (утраты внесенных ими вкладов). Участники ООО, как хозяйственного общества, не обязаны лично участвовать в его деятельности и поэтому ООО должно иметь особые исполнительные органы. Их состав и компетенция

определяются Уставом ООО, утверждаемом учредителями. Воля учредителей на создание ООО выражается в УД. Таким образом, ООО должно иметь 2 УД: У и УД, а в случае их противоречий, предпочтение отдается У. В ООО обязательна двухзвенная структура управления: высший орган ООО - общее собрание его участников и исполнительный орган. ИО может быть коллегиальным (правление, дирекция и т.д.) и единоличным (президент, директор, ГД и т.д.). КО создается при необходимости, а ЕО – во всех случаях. Последний не обязательно должен быть участником ООО, это может наемный менеджер или управляющая компания. Возможно одновременное создание и функционирование 2 органов. У может быть предусмотрено создание наблюдательного совета ООО (СД), как постоянно действующего органа его участников, к компетенции которого может быть отнесено формирование ИО ООО, решение вопроса о крупных сделках, подготовка общего собрания. В ООО создаются ревизионные комиссии, не являющиеся органами ООО. ИО ООО осуществляют текущее управление его деятельностью, подотчетны общему собранию. К исключительной компетенции общего собрания относятся: изменение УД ООО; изменение УК ООО; образование и досрочное прекращение полномочий его ИО и РК; утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов; распределение прибыли; исключение участника из ООО; реорганизация и ликвидация ООО; другие вопросы прямо предусмотренные законом. Остальные вопросы относятся к компетенции ИО, если иное прямо не предусмотрено в его У.

Участниками ООО могут быть любые субъекты ГП, за исключением ГУП и МУП. УП и учреждения могут участвовать в ООО, по общему правилу, с согласия собственника-учредителя. Количество участников ограничено – 50, с тем. Чтобы эта конструкция не заменяла собой АО. ООО может быть создано и 1 лицом, при этом появляется компания 1 лица, т.е. хозяйственное общество из 1 участника (в этой роли может выступать государство и другое публично-правовое образование). В этой ситуации не требуется УД и отсутствует общее собрание. Единственный учредитель не становится собственником имущества ООО, а сохраняет по отношению к ООО права требования обязательственного и корпоративного характера.

Участники ООО имеют права, при этом их объем определяется размером его доли в УК. К правам участника относятся: право на отчуждение своей доли или ее части другим участникам или 3 лицам (УД конкретного ООО это право может быть ограничено требованием предварительного согласия участников или их преимущественного права на приобретение); свободного выхода из ООО без согласия других участников или ООО в целом, если его доля внесена полностью, с выплатой ему причитающейся на его долю стоимости имущества ООО и другие. Участники ООО могут приобретать дополнительные права, если это предусмотрено У (право голоса, превышающего пропорциональный размер доли, право назначать 1 из директоров). Участники ООО несут основные обязанности предусмотренные законом для любых О и Т (п.2 ст.67), а также дополнительные - в соответствии с У или решением общего собрания (внесение дополнительных вкладов). Также как и в Т возможно в судебном порядке исключение участника (грубо нарушающего свои обязанности) из ООО. ООО реорганизуется или ликвидируется по общим правилам, как в добровольном, так и принудительном порядке. ООО может преобразовываться в АО или в производственный кооператив. В случае смерти участника ООО его доля переходит к наследникам, если в У не предусмотрено обязательное согласие других участников, в противном случае наследникам компенсируется стоимость его доли.

2. Основания возникновения обязательств.

Как и другие правоотношения, обязательства возникают из различных ЮФ, называемых в ОП основаниями возникновения обязательств (ст.307). Необходимо знать, что при отсутствии какого-либо из оснований, прямо предусмотренных ГЗ, обязательственных правоотношений не возникает, т.к. не все появляющиеся в реальной жизни факты или ситуации имеют обязательственно-правовое значение (создание «объекта ИС» или приобретение ПС на имущество по давности владения). Поэтому для квалификации ПО в качестве обязательственного, прежде всего, необходимо установить основания его возникновения:

а) Договор собственников вещей или иных законных владельцев имущества (обладатели авторских, патентных и иных исключительных прав) – обычное, чаще всего встречающееся основание нормального товарообмена, а договорные обязательства – основную разновидность обязательств. Это договора по передаче вещей, производству работ, оказанию услуг, различные договора по передаче (уступке) различных имущественных прав, в т.ч. исключительных и корпоративных.

б) Односторонние сделки являются другим основанием возникновения ОП, в том числе и из сделок, не предусмотренных законом, но не противоречащим ему и порождающих ГП и ГО в силу общих начал и смысла ГЗ. Законодательство развитых правовых порядков не может содержать исчерпывающего перечня допускаемых сделок, в силу постоянного развития и совершенствования товарного оборота. ГЗ исходит из разумной договорной свободы и считает важным только, чтобы конкретные сделки участников оборота не противоречили законодательным запретам и предписаниям, и соответствовали принципам частного правового регулирования.

в) В ряде случаев основаниями возникновения обязательств становятся акты публичной власти: а) административные акты ГО и ОМСУ ненормативного (индивидуального) действия, если они прямо названы в этом качестве законом (решения об изъятии у ЧС земельного участка – О по выкупу или продаже с торгов, решение о реквизиции вещи у ЧС – О по оплате стоимости). Принятие ГО или ОМСУ акта не соответствующему закону может стать основанием возникновения деликтного обязательства; б) судебные

решения, которые также порождают обязательства (решение суда об изъятии у ЧС бесхозно содержимых культурных ценностей – О по выкупу или продаже с публичных торгов).

г) Обязательства возникают и в связи с совершением неправомерных действий по причинению вреда другому лицу или неосновательному обогащению за счет другого лица. Существо этих обязательств составляет обязанность компенсации причиненного вреда или возврата неосновательного приобретенного имущества, которая всегда носит имущественный характер, включая и случаи возмещения морального вреда. Такие обязательства могут возникать в результате действий Г, ЮЛ и органов ПВ.

д) Иногда обязательства возникают в следствии таких ЮФ, как юридические поступки (действия), называемые в ГЗ «иными действиями Г и ЮЛ», т.е. не являющихся сделками. Это находка или обнаружение клада (порождающие О по возврату найденной вещи или по передаче клада или его части собственнику имущества, где был обнаружен клад, о возмещения понесенных расходов и в отдельных случаях – по дополнительному вознаграждению).

е) Основаниями возникновения обязательств могут стать не зависящие от воли людей ЮФ – события, например, открытие навигации – начало исполнения О по речной перевозке или наступление страхового случая при наступлении стихийного бедствия.

ЮФ – события и поступки не являются распространенными основаниями возникновения обязательств.

Билет 26

1. Понятие и виды акционерных обществ.

ОПФ АО – наиболее сложная форма организации крупной предпринимательской деятельности. Акционерным признается такое хозяйственное общество уставный капитал которого разделен на определенное количество одинаковых долей, выраженных ценными бумагами – акциями, а его участники (владельца акций – акционеры) не отвечают по долгам общества и несут лишь риски убытков в пределах стоимости принадлежащих им акций (ст.96-104).

АО представляет собой способ создания и централизации крупного капитала, первоначально распяленного среди множества мелких владельцев. Доли участников в УК оформляются ЦБ – акциями, по общему правилу свободно обращающихся на фондовом рынке. Это делает возможным быстрый перелив капитала из одной сферы предпринимательской деятельности в другую, в соответствии с меняющейся рыночной конъюнктурой. Вместе с тем такая ОПФ предпринимательства таит опасности для акционера, так как рассчитанная на большой круг участников она затрудняет реальный контроль за деятельностью ИО, предоставляя последним широкие возможности распоряжения громадным чужим капиталом. В связи с этим важнейшей задачей акционерного законодательства является защита интересов мелких акционеров.

УК оформляется акциями (которые часто являются предъявительскими, а не именными ЦБ), а не делится на доли, как в ООО. Достаточно легкий способ выхода из АО не требует никаких выплат или выдач, акционер получает компенсацию за отчуждаемые акции от их приобретателя. АО гарантировано от уменьшения своего имущества вследствие выхода из него участников.

ОАО: вправе формировать свой УК только по закрытой подписке (среди заранее определенного круга лиц), но и путем открытой (публичной) подписки. Т.е. свободной продажи акций всем желающим. Акционеры ОАО вправе свободно отчуждать принадлежащие им акции другим акционерам и 3 лицам. Все это делает состав участников ОАО не только большим, но и весьма изменчивым, что ведет к необходимости публичного ведения его дел (ежегодная открытая публикация годового отчета, ББ, ОоПиУ). Трехзвенная структура управления: общее собрание, ИО, наблюдательный совет (при числе акционеров более 50) отождествляемый в РФ с СД и контролирующий ИО.

ЗАО: вправе распределять свои акции только между учредителями или иным заранее определенным кругом лиц. Вследствие этого количество участников и источники формирования УК ЗАО изначально ограничены, а размер УК ниже, чем в ОАО. Акционеры ЗАО имеют право преимущественного приобретения акций, продаваемых другими акционерами ЗАО. Нет и обязанности публичного ведения дел. Все это сближает ЗАО с ООО. Двухзвенная структура управления: общее собрание и ИО.

В современном отечественном правопорядке действует значительное количество АО, созданных в результате приватизации ГП и МП. В этом случае акционерная ОПФ использовалась для целей, прямо противоположных тем, для которых она создавалась – для «раздачи», а не для «собирания» капитала. Так появились АО, статус которых определяется не акционерным законодательством, а специальным законодательством о приватизации. Также законодательство установило особенности создания АО в сферах банковской, страховой и инвестиционной деятельности. Во всех этих случаях нормы ГК и законодательства об АО применяются, только если иное не предусмотрено специальным законом.

АО создается по решению его учредителей, устав является единственным УД. Заключаемый учредителями договор, по своей природе является не учредительным, а договором о СД и в момент ГР АО прекращается. В У АО наряду с общими сведениями обычных УД, должны указываться условия и категории выпускаемых акций, их количество и номинальная стоимость. При учреждении АО все его акции первоначально должны быть распределены среди его учредителей и оплачены ими по номиналу, и лишь после этого возможно проведение открытой подписки на акции (в ОАО). В У АО может быть установлен номинал и количество, как размещенных акций, так и объявленных (т.е. предполагаемых к дополнительному размещению). В АО обязательно ведется реестр акционеров. Участники АО обладают всеми правами участников Т и О (п.1 ст.67) и

лишь владельцы привилегированных акций ограничены в праве голосования на общем собрании. Реорганизация и ликвидация АО, в целом осуществляется по общим правилам, но имеются и особенности связанные с судьбой размещенных акций при слиянии, присоединении, выделении или разделении. АО может преобразоваться в ООО, ОДО или производственный кооператив.

2. Прекращение обязательств.

Обязательственные ПО, в отличие от вещных, по своей природе не могут быть бессрочными и в их существовании обязательно наступает момент, когда они прекращаются, т.е. погашаются составляющие содержание обязательства права и обязанности. Такой результат наступает в силу действия правопрекращающих юридических фактов, составляющих основания (способы) прекращения обязательств. Одни из них погашают обязательство по воле его участников (удовлетворяя имущественный интерес кредитора), другие не относятся к сделкам и прекращают обязательства независимо от достижения его цели. К первым относятся: надлежащее исполнение, отступное, зачет встречного требования, новация, прощение долга; а ко вторым: совпадение должника и кредитора в одном лице, невозможность исполнения, принятие специального акта госоргана, смерть гражданина (должника или кредитора) участвовавшего в обязательстве личного характера, ликвидация ЮЛ. Перечисленные ЮФ составляют систему оснований прекращения обязательств, но данный перечень не является исчерпывающим, т.к. законы, НПА или соглашения сторон могут предусмотреть и иные способы прекращения обязательств. В случаях, прямо предусмотренных законом или договором, допускается односторонний отказ от исполнения некоторых договорных обязательств, также влекущий их прекращение.

Прекращение О сделкой: Прекращающие обязательства сделки могут быть односторонними (надлежащие исполнение, зачет встречного требования (в т.ч. и частичное)) и двусторонними (отступное, новация и прощение долга). Условия зачета встречных требований: а) требования должны быть встречными; б) требования должны быть однородными (одинаковое имущество, определенное родовыми признаками, чаще всего - денежные); в) наступление срока исполнения по встречным обязательствам. Сделка зачета является односторонней, т.к. закон установил, что для ее осуществления достаточно заявления одной стороны. Большинство обязательств прекращается соглашением сторон: путем замены исполнения (передача отступного – уплаты денег, передача иного имущества, уступка прав и т.д.), замены самого обязательства (новация – замена другим обязательством, предусматривающим иной предмет или способ исполнения), сложение (прощение долга – безвозмездное освобождение кредитором должника от лежащего на нем обязательства). Совпадение должника и кредитора в одном лице прекращает обязательство т.к. отсутствуют необходимые элементы (вместо 2 сторон остается 1) и может иметь место, например, если должник по договору займа после смерти своего кредитора оказывается его наследником. Это универсальное правопреемство, имеющее место при наследовании в отношении граждан и реорганизации в форме слияния или присоединения в отношении ЮЛ.

Невозможность исполнения вследствие объективных причин (гибель вещи (предмета обязательств) в результате действия случайных причин или непреодолимой силы). При этом каждый из участников вправе требовать возврата того, за что он не получил встречного удовлетворения (возврат аванса за погибшую вещь). В случае виновных действий наступает ответственность за НИ или ННИ обязательства. Невозможность исполнения касается только индивидуально-определенных вещей, поэтому невозможность исполнения никогда не прекратит денежное обязательство. Речь идет о фактической невозможности, которая отличается от юридической (установление публично-правовых запретов или ограничений), всегда прекращающей обязательство.

Билет 27

1. Дочерние и зависимые общества.

Участие в обществах в других О или Т может привести к тому, что последние, обладая контрольным пакетом (или большинством долей) по сути определяют всю деятельность контролируемой организации, формально оставаясь в стороне от возможных отрицательных последствий неудачно совершенных сделок. В проигрыше могут оказаться контрагенты контролируемой организации и другие и другие его участники. За рубежом сегодня все большие распространение получают концерны и холдинги, в которых одна (материнская) компания контролирует деятельность дочерних компаний или специально создает их. В этих случаях возникают традиционные для корпоративного и акционерного права задачи – защита интересов кредиторов и меньшинства акционеров (участников). Этой проблемы не возникает в товариществах, т.к. ПТ всегда несут неограниченную личную ответственность по их долгам.

Хозяйственное общество признается дочерним (ст.105), если другое (основное) хозяйственное общество 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.

Отношения ОО и дочернего характеризуются тем, что первое из них имеет возможность определять решения, принимаемые вторым, и таким образом влиять на его деятельность. В качестве основного может выступать любое хозяйственное общество (акционерное, общество с ограниченной ответственностью), а также товарищество - полное и на вере. Дочерними могут быть хозяйственные общества различных видов.

Отношения по схеме «основное-дочернее» складываются ввиду: а) преобладающего участия ОО в УК

дочернего. Минимальный размер такого участия законом не определен (как правило, 25-50 %, а иногда в АО с большим числом акционеров 5-10%); б) договора, заключенного между обществами и дающего право одному из них определять решения, принимаемые другим; в) других обстоятельств, позволяющих влиять на принятие соответствующих решений.

ДО не несет ответственности по долгам основного. В то же время ОО, имеющее право давать дочернему обязательные указания, может привлекаться к ответственности по его обязательствам: к солидарной с ДО - по сделкам, заключенным во исполнение таких указаний; к субсидиарной - в случае Н (Б) ДО, наступившей по вине основного. Кроме того, участники (акционеры) ДО вправе требовать возмещения ОО убытков, причиненных дочернему по его вине, если иное не установлено законами о хозяйственных обществах. Закон об АО не делает изъятий из этой нормы. Требования о возмещении убытков могут заявляться акционерами путем предъявления соответствующих судебных исков в интересах общества.

Хозяйственное общество признается зависимым (ст.106), если другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более 20 % голосующих акций акционерного общества или 20 % уставного капитала общества с ограниченной ответственностью.

Общество признается зависимым, если другое - преобладающее владеет более чем 20% его голосующих акций. ПО не располагает теми правами, которые имеет основное по отношению к дочернему, а поэтому не несет какой-либо ответственности по долгам (обязательствам) зависимого. Его возможности определяются тем, что оно, являясь владельцем значительного пакета акций и обладая соответствующим числом голосов, может влиять на принятие решений ДО, но не вправе давать ему обязательные указания. Если такое право возникает в силу других оснований, например, в связи с заключенным между обществами договором, то отношения между ними будут строиться по схеме «основное–дочернее».

Приобретение одним обществом крупного пакета акций другого (свыше 20%) привлекает внимание с точки зрения контроля за соблюдением антимонопольного законодательства. Закон о конкуренции устанавливает, что приобретение акций в таком количестве допускается с предварительного согласия антимонопольного органа (ст. 18). Общество, которое приобрело более 20% голосующих акций АО, обязано незамедлительно опубликовать об этом сведения в порядке, определенном ФКЦБ и федеральным антимонопольным органом. Пределы взаимного участия хозяйственных обществ в УК друг друга и число голосов, которыми одно из таких обществ может пользоваться на общем собрании участников или акционеров другого общества, определяются законом.

2. Способы обеспечения обязательств: понятие, виды.

Каждое обязательство основывается на вере кредитора в будущее исполнение должником действия, необходимого для удовлетворения интереса кредитора. Недаром в русском ГП кредитора в обязательстве традиционно именуют «веритель». Вера любого кредитора основывается на убеждении, что, вступая в обязательство, он вступает в ПО которые обеспечиваются принудительной силой государства и действительно, надлежащее исполнение ГП обязанностей обеспечивается такими мерами в виде ответственности или защиты. Вместе с тем, практика экономического оборота показывает, что таких мер во многих случаях недостаточно для удовлетворения имущественных интересов кредитора, права которого нарушены неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником. Вследствие этого, в механизме ГП регулирования, используются правовые средства обеспечения исполнения обязательств, которые в действующем российском ГЗ закреплены в нормах гл.23 (ст.329-381).

К таким специальным способам исполнения обязательств относятся неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток и другие способы, предусмотренные законом или договором. Суть специальных способов обеспечения ИО можно объяснить следующим образом: кредитор, вступая в обязательство кредитует должника (предоставляет имущество). При этом кредитор заключает с должником или 3 лицом соглашение о том, чтобы ему предоставили дополнительный (сверх гарантий выданных должником) кредит – личный или реальный, который предоставляется в силу предписания закона при наступлении определенных ЮФ. Личный кредит – когда личную ответственность помимо должника принимает на себя 3 лицо (поручительство, банковская гарантия). Реальный кредит – выделение из имущества известного лица отдельного объекта, которое удовлетворит кредитора, в случае неисполнения должником обязательства (задаток, залог, удержание). Помимо этого, исполнение обязательства обеспечивается также санкцией в виде возмещения убытков за НИ или ННИ обязательства, а также дополнительной санкцией – неустойкой, которая является элементом самого обеспечиваемого обязательства.

Виды способов обеспечения обязательств:

а) Акцессорные способы, т.е. дополнительные (задаток, поручительство, залог, удержание). Соглашение об установлении одного из названных способов ОИО порождает принадлежностное (акцессорное) обязательство, призванное обеспечить исполнение основного (главного) обязательства. Правила: а) недействительность основного О влечет НД дополнительного; б) НД соглашения об обеспечении ИО не влечет НД самого обязательства; в) при переходе права требования к новому кредитору переходят права, обеспечивающие исполнение основного обязательства.

б) Неакцессорные способы – это такие обязательства, которые не зависят от основного обязательства, в обеспечение которого они выданы (банковская гарантия). Такие обязательства просто являются

взаимосвязанными с основными. Обеспечительное обязательство действительно. Даже в случае признания НД основного.

в) Меры оперативного воздействия – это реально закрепленные в ГЗ или в договоре правовые конструкции обеспечивающие исполнение обязательств (односторонний отказ от нарушенного другой стороной договора, задержка выдачи груза до полной оплаты).

г) Гарантийная передача права собственности (в зарубежном праве), при которой право собственности на определенные вещи временно передается кредитору в обеспечение погашения долга, а при надлежащем исполнении обязательства, ПС возвращается должнику.

д) Договор репо – это сделка купли-продажи ЦБ, содержащая обязательство продавца выкупить их обратно в определенный срок по заранее фиксированной цене (цены фиксируются так, что продажная цена является суммой кредита, а выкупная – суммой кредита и процентов).

е) Сделки совершенные под отлагательным условием, например, в целях обеспечения ИО по кредитному договору заемщик продает кредитору под отлагательное условие определенное имущество, которое переходит в собственность кредитора при условии неисполнения заемщиком-продавцом своих обязательств по кредитному договору (договора цессии, аренды, доверительного управления имуществом).

ж) Разнообразные конструкции предварительного договора купли-продажи. Цессии, залога, аренды, доверительного управления и т.п., заключаемые как под условием, так и без такового.

Билет 28

1. Правосубъектность производственного кооператива.

Производственный кооператив (ст.107-112), подобно Т и О, представляет собой коммерческую организацию, основанную на началах членства. Но в отличие от Т и О кооперативы рассчитаны не только и не столько на объединение имущества участников, сколько на их совместное личное участие в деятельности созданной ими организации. Отсюда и распределение полученного дохода между участниками главным и исключительным образом по труду, не пропорционально имущественным вкладам, а также наличие у каждого участника 1 голоса при решении всех общих вопросов (принцип полного равенства в управление общими делами).

Производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение не являющихся предпринимателями граждан для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом (или ином) участии и объединении определенных имущественных (паевых) взносов при их личной ограниченной субсидиарной ответственности по обязательствам этой коммерческой организации.

Учитывая, что в современном имущественном обороте ПК, основанные исключительно на личном труде, неизбежно были бы оттеснены более мощными экономическими объединениями капиталов, закон в ограниченных размерах допускает участие в них и исключительно имущественными вкладами, возможное и для ЮЛ. Такие «финансовые участники» должны способствовать укреплению имущественной базы ПК, получая взамен доход на вложенный капитал, а их число не может превышать 25 %.

В ПК может состоять любое число участников, но по своей экономико-правовой природе он не может быть «компанией одного лица», поэтому закон предусматривает минимум учредителей и участников ПК – не менее 5 человек. Необходимость личного трудового участия в делах ПК исключает для его участника возможность одновременного членства в нескольких ПК. ПК создается на основании Устава, являющегося единственным УД. В У помимо общих сведений должны быть указаны условия: а) о размере и порядке внесения паевых взносов членами ПК; б) характер и порядок их трудового участия в его деятельности; г) о размерах и условиях субсидиарной ответственности его членов по долгам ПК; и некоторые другие (п.1 и 2 ст.108).

Структура управления ПК определяется его корпоративной природой (отношения членства). Высшим органом управления является общее собрание (в с/х ПК имеющих более 300 членов – собрание уполномоченных).

Общее собрание имеет исключительную компетенцию, которая установлена законом и может быть расширена У ПК. К ней относятся: вопросы изменения У; вопросы образования и прекращения полномочий других его органов и РК (ревизора); прием и исключение членов ПК; утверждение его годовых отчетов и ББ, а также распределение прибыли; решение о реорганизации и ликвидации ПК; и некоторые другие (п.3 ст.110). Вопросы исключительной компетенции общего собрания не могут быть переданы на решение ИО, даже по его собственному решению.

Так как отчуждение пая 3 лицам влечет обязанность их приема в ПК и личного трудового участия в его деятельности, закон ограничивает эту возможность требованием обязательного согласия ПК на прием нового члена и правом других членов ПК на преимущественную покупку отчуждаемого пая или его части. Уставом ПК может быть установлен запрет на отчуждение пая или его части даже другому члену ПК. Наследники умершего члена ПК могут быть приняты в ПК, только если его У прямо это предусматривает, в противном случае они вправе претендовать на компенсацию стоимости пая.

Обязанность участника является внесение как паевого, так и вступительного и иных дополнительных взносов.

Члены ПК, кроме «ФУ», обязаны личным трудом участвовать в его деятельности, соблюдая трудовую и производственную дисциплину. Они несут и иные обязанности установленные законом или У. В субсидиарном порядке они несут ограниченную ответственность по его долгам частью своего личного имущества.

За неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязанностей член ПК может быть исключен из него по решению общего собрания. А члены наблюдательного совета или правления ПК могут быть исключены за

участие в другом ПК. Исключенный член имеет право на получение своего пая и других выплат или выдач, предусмотренных У ПК для выходящих из него членов.

Реорганизация и ликвидация ПК осуществляется в соответствии с общими правилами ГЗ о Р и Л ЮЛ. Осуществляется добровольно, а в предусмотренных законом случаях, принудительно. ПК может быть преобразован в хозяйственное Т или О, с согласия всех членов.

2. Залог: понятие, основания, виды.

Залог известен со времен римского права, которое относило его к разряду прав на чужие вещи. На ранних стадиях развития римского права формой залога являлась фидуция, которая представляла собой продажу закладываемой вещи с правом ее обратного выкупа в условленный срок. Другой, более развитой формой залога был пигнус, при котором должник передавал кредитору в обеспечение долга вещь во владение, а не в собственность, как при фидуции. Наиболее совершенную форму залога представляла собой ипотека, при которой вещь переданная в залог, оставалась во владении собственника и не переходила кредитору. Сегодня понятие «ипотека» используется в нескольких значениях: а) форма залога с оставлением предмета залога у залогодержателя; б) особое вещное право на имущество, позволяющее обеспечить требования кредитора путем распоряжения объектом ипотеки; в) залог недвижимого имущества.

Субъекты залогового ПО: залогодатель (лицо, предоставившее имущество в залог) и залогодержатель (лицо, принявшее имущество в залог). В их качестве могут выступать Ю и ФЛ. Залогодержателем может быть только кредитор, их личности совпадают во всех случаях. В случаях, когда предметом залога выступает имущество 3 лица, договор залога заключается от имени собственника имущества, а не от имени должника.

В сегодняшнем отечественном ГП под залогом понимается правоотношение, в котором кредитор (залогодержатель) при неисполнении или ненадлежащем исполнении обеспеченного залогом обязательства имеет право получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами, за изъятиями, установленными законом. Избирая залог в качестве средства обеспечения своих интересов, кредитор руководствуется принципом «верю не лицу, а вещи». При залоге вещи имеет место реальный кредит, как средство ОИО в случае, если должник не оправдает доверия. С юридической точки зрения реальный кредит при залоге означает установление юридической связи залогодержателя с чужим имуществом, благодаря которой залогодержатель имеет возможность извлечь из заложенного имущества его ценность независимо от воли должника.

По общему принципу залоговое правоотношение является акцессорным, т.е. может существовать, только пока существует обеспечиваемое (основное) обязательство, прекращение которого влечет прекращение залога. Прекращение залога не влечет прекращения ОО. Уступка залогодержателем своих прав по договору о залоге другому лицу действительна, если такому же лицу уступлены права требования по ОО. С переводом на другое лицо долга по обязательству, обеспеченному залогом, залог прекращается, если залогодатель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника. Если не доказано иное, уступка прав по договору об ипотеке (залог недвижимости) означает и уступку прав по обеспеченному ипотекой обязательству.

Требование, обеспечиваемое залогом, должно носить денежный характер и ГЗ устанавливает, если иное не предусмотрено договором, что залогом обеспечивается требование в том объеме, какой оно имеет к моменту удовлетворения, в частности проценты, неустойку, возмещение убытков, причиненных просрочкой исполнения, а также возмещения расходов залогодержателя по содержанию залога и расходов по взысканию.

Основания залога: на основании закона (товар проданный в кредит по договору купли-продажи, недвижимость приобретенная в счет кредита банка); морской залог (требования связанные с работой на судне по МН Конвенции); в силу договора (существенные условия: предмет, его оценка, размер и срок исполнения обязательства, указание стороны, у которой находится заложенное имущество).

Виды залога: а) Заклад – предполагает передачу заложенного имущества залогодержателю (как правило, движимого имущества). При этом важно, что «заимодавец, приобретая в свои руки заложенную вещь, не владеет ею и не пользуется, но только удерживает ее у себя, становится ее оберегателем, следовательно, должен сохранить ее в целостности под собственную ответственность». Залогодатель имеет право требовать возвращения вещи по исполнению обязательства, в т.ч. и досрочном. Действующим законодательством сфера применения залога сужена и распространяется в основном на ЦБ; б) Залог без передачи имущества залогодержателю – это доминирующая форма залога, т.к. в принципе по действующему законодательству заложенное имущество остается у залогодателя, если иное не предусмотрено договором. Залогодатель сохраняет право пользоваться заложенным НД имуществом в соответствии с его назначением, а условия договора об ипотеке, ограничивающие это право залогодателя, признаются ничтожными.

Подвиды залога: а) ипотека – залог недвижимости, ЦБ и имущественных прав; б) залог товаров в обороте; залог вещей в ломбарде; г) твердый залог – оставление залога у залогодателя с наложением знаков свидетельствующих о залоге («под замком и печатью залогодержателя»).

Билет 29

1. Правовое положение государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Среди всех коммерческих организаций унитарные предприятия (ст.113-115) выделяются тем, что они не являются построенными на началах членства корпорациями и не становятся собственниками своего имущества. Создавший такое предприятие единоличный учредитель (как правило, публичный собственник) сохраняет за

собой право на переданное предприятию и приобретенное им в ходе своей деятельности имущество, а само предприятие как самостоятельное ЮЛ в силу закона наделяется ограниченным вещным правом, фактически использует чужое имущество. Термин «унитарное» подчеркивает неделимость имущества ЮЛ по вкладам (долям, паям). Такая ОПФ, как ЮЛ-несоветник не свойственна нормальному, развитому имущественному обороту и представляет собой исключение, сохраненное законом на период становления рыночной экономики для государственных и муниципальных советников. Такая юридическая конструкция – порождение государственной экономики.

Таким образом, унитарным предприятием признается такая коммерческая организация, имущество которой остается неделимой собственностью ее учредителя. Действующее ГЗ сохраняет конструкцию УП лишь для публичных советников (ГУП и МУП). УП является единственной разновидностью коммерческой организации, обладающей не общей, а целевой (специальной) правоспособностью. В его У помимо общих сведений, указываемых в УД ЮЛ, должны содержаться сведения о предмете и целях его деятельности. Сделки совершенные УП с нарушением его правоспособности, являются недействительными (ст.173). В фирменном наименовании УП должно содержаться указание на учредителя (советника имущества). Единственным УД УП является Устав, утверждаемый уполномоченным на то органом соответствующего публично-правового образования (министерства и ведомства). Последние одновременно с решением о создании УП утверждают руководителя (директора), который является единоличным органом управления, подотчетным советнику-учредителю. Учредитель наделяет УП уставным фондом, который не может быть менее размера, предусмотренного специальным законом о ГУП и МУП, при этом УФ должен быть полностью оплачен учредителем к моменту ГР УП. УФ УП представляет собой минимальную гарантию интересов его кредиторов, при понижении ЧА предприятия до размера меньшего, чем УФ, последний должен быть уменьшен учредителем с обязательной письменной информацией об этом всех его кредиторов.

УП существуют в 2 разновидностях: а) основанные на праве хозяйственного ведения (ст.114 и ст.295); б) основанные на праве оперативного управления или казенные (ст.115 и ст.296,297). Различия в их правовом статусе заключаются, прежде всего, в объеме правомочий, получаемых УП в отношении имущества учредителя. Принципы права хозяйственного ведения – право распоряжения имуществом, ряд сделок (продажа, аренда, залог) с согласия советника, в пределах полномочий которыми советник наделяет хозяйствующий субъект. Принципы права оперативного управления – право распоряжаться товарами (услугами) которые производит (оказывает) хозяйствующий субъект, используя имущество советника, для любых сделок по распоряжению которым требуется обязательное согласие советника. Существенным моментом является то, что по долгам казенного предприятия, при недостатке у него имущества, имущественную ответственность несет учредитель – РФ, поэтому КП в отличие от обычного УП не может быть банкротом. УП на ПХВ могут создаваться как федеральным советником, так и субъектами РФ и МО (в том числе совместно, на началах общей долевой собственности).

УП на ПХВ могут создавать дочерние предприятия, последние являются также УП и создаются с согласия советника. То есть речь идет об УП-несоветнике, созданном УП-несоветником. При этом предприятие –учредитель принимает на себя функции советника в отношении своего ДП, т.е. утверждает Устав, определяет объем правоспособности, назначает директора, дает согласие на совершение сделок по распоряжению недвижимым имуществом, не отвечает по долгам своего ДП.

Все виды УП отвечают по своим обязательствам всем закрепленным за ними имуществом, российское ГЗ с 1990 г. исключило возможность появления объектов защищенных от взыскания кредиторов. УП не отвечают по обязательствам своего учредителя. ГУП и МУП реорганизируются и ликвидируются по общим правилам для ЮЛ, а их преобразование в другие ОПФ – связанное с отчуждением имущества – является формой приватизации и должно осуществляться по специальным правилам, предусмотренным ГЗ.

2. Исполнение обязательств: принципы, место, срок, субъекты.

Исполнение обязательства состоит в совершении должником в пользу кредитора конкретного действия, составляющего предмет обязательства, либо в воздержании от определенных обязательств действий. Такое поведение должника должно в точности соответствовать всем условиям обязательства, определенным договором. Законом или НПА, а также другими требованиями законодательства и обычаями делового оборота. Исполнение, произведенное должником кредитору обусловленном в их договоре, указанным в законе или соответствующим обычаям способом в установленные сроки и в надлежащем месте, признается надлежащим.

Надлежащее исполнение во всех случаях освобождает должника от его обязанностей и прекращает обязательство. Исполнение обязательства как правомерное и волевое действие должника, направленное на прекращение имеющейся у него обязанности, представляет собой сделку, причем часто одностороннюю.

Принципы исполнения обязательств: а) принцип надлежащего исполнения (соблюдение договорной дисциплины и действующего законодательства); б) принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства (запрет на односторонний отказ от исполнения обязательств, а для договорных – запрет одностороннего изменения условий договора); в) принцип реального исполнения (совершение именно тех действий (бездействия), которые предусмотрены содержанием обязательства); г) принцип разумности и добросовестности (общие принципы осуществления ГП и исполнения О – разумный срок, разумная цена, разумные меры); д) принцип добросовестности и честной деловой практики (МНО); е) принцип взаимного сотрудничества сторон (МНО).

Субъектом исполнения обязательства является должник. Обычно предполагается, что он сам исполняет лежащий на нем долг, но во многих обязательствах допускается перепоручение исполнения, т.е. возложение должником исполнения своего обязательства на третье лицо, которое производит исполнение либо непосредственно кредитору, либо должнику. Должник при этом не выбывает из обязательства, оставаясь полностью ответственным перед кредитором за надлежащее исполнение обязательства. Должник обязан произвести исполнение надлежащему лицу (кредитору) и вправе специально удостовериться в этом. По указанию кредитора допускается переадресование исполнения обязательства вместо кредитора другому лицу. При этом 3 лицо не приобретает никаких прав требования в отношении должника, что отличает данную ситуацию от договорного обязательства, заранее заключенного в пользу другого лица. Предмет исполнения должен быть либо точно определенным, либо определенным (исходя из содержания обязательства и указаний закона), иначе исполнение становится затруднительным или невозможным.

Срок исполнения обязательства может предусматриваться в виде конкретной даты (дня) или периода времени, в течение которого оно подлежит исполнению. В последнем случае исполнение может последовать в любой момент (ежемесячные поставки в течение года – в любой день соответствующего месяца). При невозможности установления точного срока исполнения обязательство подлежит исполнению в разумный срок после его возникновения, который определяется существом обязательства и обычаями делового оборота. Срок исполнения может быть определен моментом востребования (договор хранения и банковского вклада). Отдельными видами договоров может быть предусмотрен определенный льготный срок для исполнения обязательства с момента предъявления кредитором требования об его исполнении (договор займа с неопределенным сроком – 30 дней). Досрочное исполнение должником своего обязательства допустимо в качестве общего правила, если иное не вытекает из законодательства, условий обязательства или его существа. Просрочка в исполнении обязательства должником влечет его ответственность за возникшие у кредитора убытки.

Место исполнения обязательства определяется законом или договором, а также может вытекать из обычаев делового оборота или существа обязательства (обязательство по передаче вещи - место нахождения продавца или покупателя; кредитные обязательства – в месте нахождения банка). В тех случаях, когда место исполнения обязательства невозможно определить, исполнение производится в месте определяемом ГЗ (ст.316): а) О по передаче недвижимости – в месте нахождения НД; б) О по передаче вещей (товаров), предусматривающих их перевозку – место сдачи перевозчику, а для О в сфере предпринимательской деятельности – известное кредитору место изготовления или хранения имущества; в) для денежных О – место нахождения (жительства) кредитора; г) для всех иных О – место нахождения (жительства) должника.

Билет 30

1. Некоммерческие юридические лица.

Некоммерческие организации (ст.116-123) не являются постоянными, профессиональными участниками гражданского оборота. Их выступление в роли самостоятельных ЮЛ обусловлено необходимостью материального обеспечения их основной, главной деятельности, не связанной с участием в имущественных отношениях. В связи с этим, НКО в отличие от КО имеют целевую (специальную) правоспособность и используют имеющееся у них имущество лишь для достижения целей, предусмотренных их учредительными документами. В качестве таких целей не может выступать получение прибыли и распределение ее между участниками (учредителями). С учетом этого ГЗ в большинстве случаев не предусматривает для НКО минимального размера УФ (УК), а также возможности банкротства (кроме потребительских кооперативов, благотворительных и иных фондов).

Большинство НКО представляют собой корпорации, основанные на принципах членства, но чаще встречаются ЮЛ, не являющиеся корпорациями (фонды, учреждения, автономные НКО). НКО могут существовать в ОПФ, предусмотренных ГК (потребительский кооператив, общественная и религиозная организация (объединение), благотворительный и иной фонд, учреждение, ассоциация (союз)) и иными ФЗ (некоммерческое партнерство, автономная НКО, ТПП, ТБ, товарищество собственников жилья (кондоминиумы)).

Потребительским кооперативом признается основанная на началах членства организация, созданная для удовлетворения материальных и иных потребностей участников путем объединения ими имущественных взносов (ст.116). К их числу относятся: ЖК, ЖСК, гаражные, дачные, садовые товарищества, кассы взаимопомощи, общества взаимного страхования и т.д. Устав единственный УД, содержит помимо общих сведения о размере и порядке внесения паевых взносов, о порядке покрытия убытков. Членами могут быть как граждане, так и ЮЛ. ПК не могут создаваться одним учредителем или состоять из одного члена (потребительские общества – не менее 5 ФЛ и (или) 3 ЮЛ). ПК имеет паевой (уставный) фонд, создаваемый за счет взносов участников. Высший орган – общее собрание, имеющее исключительную компетенцию. ИО формируются из членов и не могут быть наемными. Каждый участник ПК обладает 1 голосом.

Товариществом собственников жилья признается организация, созданная на началах членства гражданами или иными собственниками жилья для совместного использования находящихся в их общей собственности объектов недвижимости, обслуживающих принадлежащие им жилые помещения. Стали создаваться вследствие появления собственников жилья полученного в порядке приватизации. Могут возникать на базе ЖК и ЖСК. Создаются не менее чем 2 домовладельцами.

Общественной и религиозной организацией признается основанное на началах членства объединение граждан, созданное ими на базе общности не материальных интересов для совместного удовлетворения духовных и иных не материальных потребностей, в том числе для совместного осуществления и защиты некоторых своих прав и интересов (ст.117).

Фондом признается не имеющая членства организация, созданная на основе добровольных имущественных взносов учредителей в социально-культурных, благотворительных, образовательных и иных общественно полезных (некоммерческих) целях (ст.118).

Учреждением признается не имеющая членства организация, созданная и финансируемая собственником в качестве субъекта ограниченного вещного права под его дополнительную ответственность для осуществления управленческих, социально-культурных и иных некоммерческих функций (ст.120).

Ассоциацией (союзом) признается основанное на началах членства объединение ЮЛ, созданное ими с целью координации их деятельности, а также представления и защиты их интересов (ст.121). Самостоятельной разновидностью является торгово-промышленная палата, которая представляет собой добровольное объединение на началах членства коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей, созданное ими с целью содействия развитию предпринимательства, организации взаимодействия предпринимателей, а также представления и защиты их интересов.

Некоммерческим партнерством признается основанное на членстве объединение граждан и ЮЛ, созданное ими для содействия своим членам в достижении некоммерческих целей путем осуществления предпринимательской деятельности (фондовые биржи).

Автономной НКО признается не имеющая членства организация, созданная на базе имущественных взносов учредителей для оказания различных услуг (в том числе некоммерческого характера) и являющаяся собственником своего имущества (частные учреждения образования, здравоохранения, культуры).

Товарной биржей признается основанное на началах членства объединение предпринимателей, созданное ими с целью организации специальных публичных торгов по продаже определенных товаров.

2. Перемена лиц в обязательстве: понятие, содержание.

Потребностями развитого имущественного оборота часто диктуется необходимость замены участников обязательств. Возникающая у кредитора по денежному обязательству необходимость получения причитающихся ему денег ранее наступления оговоренного с должником срока способствует появлению различных форм оборота соответствующих прав требования (долговых обязательств). В этих случаях кредиторы уступают свои права на будущее получение денег другим лицам (в частности банкам) получая в обмен немедленное исполнение за вычетом оговоренного процента за услугу, зависящего от надежности должника или «ликвидности требования». В таких ситуациях имущественные права и обязанности становятся самостоятельными объектами гражданского оборота и приводят к развитию различных форм биржевой торговли (торговля фьючерсами – контракты которые будут исполнены в будущем).

Поэтому в период действия обязательств по общему правилу возможна замена участвующих в нем лиц при сохранении самого обязательства. Это перемена кредитора (правопреемство кредитора) – уступка права требования и перемена должника (правопреемство должника) – перевод долга. Такая замена участников не только может осуществляться по соглашению сторон, но и непосредственно предусматривается законом (ст.387).

В тоже время замена участвующих лиц в обязательстве допускается не всегда: прежде всего это касается обязательств строго личного характера (возмещение вреда); замена кредитора может быть запрещена законом, иными НПА или соглашением сторон и т.д. Уступка права требования может совершаться в форме цессии, а также суброгации.

Цессия представляет собой акт передачи (уступки) права в силу заключенной между прежним кредитором (цедентом) и новым кредитором (цессионарием) сделки либо на основании иных предусмотренных непосредственно законом юридических фактов, приводящих к замене кредитора в обязательстве. Согласно ГК РФ уступка требования является формой перемены лиц в обязательстве - именно так называется гл.24 ГК. Поэтому один из главных вопросов, на который должно быть обращено внимание при заключении договора об уступке требования, это - действительно ли происходит перемена лиц в том обязательстве, требование по которому уступается. При несоблюдении этого договор может быть признан недействительным. Критерии договора уступки требования: а) уступка требования происходит по сделке, нет сделки - нет и уступки требования; б) согласно ст.384 право первоначального кредитора переходит к новому кредитору в том объеме и на тех условиях, которые существовали к моменту перехода прав. В соответствии с этим, первоначальный кредитор, выходя из обязательства должен передать новому кредитору все документы по основному обязательству; в) правила уступки требования не могут быть применены к обязательству, имеющему длящийся характер, поскольку вследствие его длительности в нем, несмотря на частичное исполнение, “сохраняется тот же состав лиц ... и основания возникновения правоотношений между ними. Поскольку основное обязательство не прекратилось, не может быть произведена уступка требования по нему”. Это делает невозможной уступку требования в рамках генерального договора или в ситуации, когда первоначальный кредитор является монополистом на поставку продукции (оказание услуг) (Постановление Президиума ВАС от 10.09.96 г. (абзац 6 и 7)). Согласие должника не требуется, но желательно. Т.к. он имеет право выполнить обязательство по отношению к первоначальному кредитору.

Развитый ИО допускает возможность частичной уступки права, т.е. цессия не всегда должна быть связана с полной заменой кредитора в обязательстве. Суброгация – один из случаев уступки права, возникающей в силу закона и состоящей в переходе к новому кредитору требований в размере реально произведенной за них оплаты (или иного исполнения). Характерно для страхового дела, когда к страховщику, выплатившему возмещение застрахованному лицу, переходит право требования к лицу, ответственному за причинение ущерба, но в пределах фактически выплаченной суммы. Наступает только в силу указанных в законе ЮФ, а не по соглашению сторон.

При переводе долга в обязательстве происходит замена должника, что не всегда безразлично кредитору, т.к. новый должник может оказаться неисправным, неплатежеспособным и т.д. Поэтому закон требует обязательного согласия кредитора на замену должника. Как и цессия, перевод долга может осуществляться как на основании договора (сделки), так и в силу ЮФ, прямо указанных в законе. По форме это многосторонняя сделка, требующая соглашения обоих должников и кредитора.

Билет 31

1. Участие РФ, субъектов РФ, муниципальных образований в отношениях, регулируемых гражданским законодательством.

Наряду с ФЛ и ЮЛ участниками ГП отношений являются государственные и иные публично-правовые образования. Для решения стоящих перед ними задач они во многих случаях участвуют в имущественных отношениях. К числу публично-правовых образований относят государство (РФ и ее субъекты – государственные образования (республики, области, края, города ФЗ)) и муниципальные образования (ОМСУ). Особенностью всякого государства является наличие у него политической власти и государственного суверенитета, в силу которого оно само регулирует различные, в том числе и имущественные, отношения и устанавливает общеобязательные правила поведения. ОМСУ также обладают известными властными полномочиями, т.е. функциями публичной власти, которыми их наделяет закон. Но государство и иные ПП образования в ГП отношениях выступают на равных началах с иными участниками – ФЛ и ЮЛ, т.е. они не вправе использовать здесь никакие свои властные полномочия по отношению к другим участникам. За нарушения ГП или неисполнение ГО к ПП образованиям в судебном порядке могут быть применены обычные меры имущественной ответственности, т.к. во внутренних ГПО ПП образования лишены судебного иммунитета.

Участие государства и иных ППО в вещных отношениях: РФ, ее субъекты и МО являются собственниками своего имущества и в этом качестве участвуют в вещных ПО. Как собственники своего имущества ППО независимы друг от друга и выступают в ГПО как самостоятельные, равноправные и имущественно обособленные субъекты (например, государство может устанавливать порядок приватизации, но не может определять объекты). РФ не отвечает своей казной по обязательствам иных ППО, а последние по обязательствам государства. ППО обладают некоторыми особыми возможностями приобретения имущества в собственность: клад, содержащий вещи-памятники истории и культуры, в ГС; бесхозная недвижимость и находки, на условиях закона, переходят в МС; отчуждение у частного собственника вещей, изъятых из оборота или ограниченных в обороте; изъятие недвижимости для Г или М нужд; ГС – выкуп, реквизиция, конфискация, национализация Ч имущества. Они могут быть наследниками по завещанию и собственниками выморочного имущества, а также обладателями некоторых ограниченных вещных прав (сервитутного типа). Только ППО могут отчуждать свое имущество в порядке приватизации. В качестве собственником могут создавать ЮЛ, наделяя их имуществом.

Участие ППО в корпоративных отношениях: Г и М образования могут создавать новых собственников – хозяйственные общества и товарищества – за счет своего имущества или совместно с другими субъектами ГП. Но учредителями таких обществ от имени ППО могут выступать только соответствующие комитеты или фонды имущества. Как акционеры и участники других хозяйственных О и Т ППО через своих уполномоченных лиц становятся участниками корпоративных ГПО. Более того Г и М образования вправе создавать хозяйственные О со своим преобладающим или даже единоличным участием («компании 1 лица», «госкорпорации»).

Участие ППО в обязательственных отношениях: Г и М образования могут быть субъектами различных обязательств, возникающих как из договорных, так и внедоговорных отношений. ППО могут выступать в качестве заказчика в договорах поставки или подряда для госнужд; в роли заемщиков и займодавцев в договорах займа и кредита; заключать с коммерческими организациями договоры поручения, комиссии, агентирования, доверительного управления. Могут выступать участниками обязательств из причинения вреда (деликтных).

Участие государства в исключительных (НИ) ПО: В сфере исключительных (изобретательских, авторских, «смежных» и иных) прав субъектом ПО в определенных законом случаях может выступать федеральное государство – может приобретать права патентообладателя, выполнять функции наследника авторского права.

Участие государства в международном ГО: РФ является собственником имущества, находящегося за рубежом, в том числе и недвижимого. От имени РФ выступает Мингосимущество РФ. РФ осуществляет государственные внешние займы и предоставляет кредиты. РФ может выступать стороной во внешнеэкономических сделках, заключенных российскими торговыми представительствами за рубежом и несет по ним имущественную ответственность. Субъектом ГПО может выступать и иностранное государство, имеющее имущество на

российской территории. Абсолютный судебный иммунитет иностранного государства и его имущества на территории РФ.

2. Ответственность за нарушение обязательств: основания и особенности.

Вопросы ответственности за нарушение обязательств рассмотрены в главе 25 ГК (ст.393-406).

Предусмотренные в названной главе принудительные меры являются мерами защиты прав и интересов стороны в обязательстве, потерпевшей от нарушения обязательства другой стороной. Все эти меры направлены либо на обеспечение исполнения обязательства, либо на компенсацию имущественных потерь, которые несет потерпевшая сторона. Так как это меры в пользу потерпевшего, они применяются судом по иску потерпевшей стороны.

Должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства. Возмещение убытков является универсальной мерой ГП ответственности. Эта санкция применяется во всех случаях нарушения ГП обязательств, когда такие нарушения принесли потерпевшему убытки, независимо от того, предусмотрена ли она конкретным законом или договором, поскольку возмещение убытков является общим правилом для всех обязательств.

Возмещение убытков является по общему правилу максимальной мерой ГП ответственности, поскольку все другие меры - уплата неустойки (ст.330), потеря суммы задатка (ст.381), выплата процентов за неисполнение денежного обязательства (ст.395) носят зачетный характер и учитываются при исчислении убытков, подлежащих возмещению. Убытки, как правило, возмещаются в части, не покрытой взысканной неустойкой, суммой задатка или уплаченных за нарушение денежного обязательства процентов. По общему правилу прямые убытки возмещаются в полном их размере: как реальный ущерб потерпевшей стороны, так и упущенная выгода.

Лицо, требующее возмещения убытков, должно доказать факт нарушения обязательства контрагентом, наличие и размер понесенных истцом убытков, причинную связь между правонарушением и убытками. В свою очередь, ответчик вправе доказывать отсутствие своей вины в причинении убытков, если в соответствии со ст.401 вина является условием ответственности.

Принцип полного возмещения причиненных убытков не исключает возможности их ограничения, что может быть предусмотрено законом или договором (в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по договору энергоснабжения сторона, нарушившая обязательство, обязана возместить причиненный этим реальный ущерб, но не упущенную выгоду). Упущенная же выгода подлежит возмещению лишь в случаях, предусмотренных договором.

Возмещение убытков, и взыскание неустойки относятся к числу мер ГП ответственности. Как правило, за одно правонарушение применяется лишь одна мера ответственности, однако в данном случае закон позволяет применять обе эти меры, но при этом устанавливает правила их совместного применения. Общее правило сводится к тому, что неустойка является зачетной и засчитывается при возмещении убытков, хотя для взыскания неустойки ни наличие убытков, ни их размер по общему правилу не учитываются. Кроме зачетной неустойки, которая является общим правилом, законом или договором могут быть предусмотрены исключительная неустойка, когда взыскивается только неустойка, но не убытки; альтернативная неустойка, когда по выбору кредитора взыскивается либо неустойка, либо убытки; штрафная неустойка, когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки.

ГЗ позволяет потерпевшей стороне взыскать с неисправного контрагента банковский процент, начисляемый за просроченную сумму по денежному обязательству. Если уплата процентов представляет собой санкцию, то ее следует применять по тем же правилам, что и нормы ответственности. Формирующаяся судебная практика считает, что проценты, взыскиваемые по ст.395, являются мерой ГП ответственности. На это указывает то, что проценты взыскиваются за пользование чужими денежными средствами при условии неправомерного их удержания или уклонения от их возврата или иной просрочки в их уплате, а также в случае неосновательного получения или сбережения денег за счет другого лица, а также и то обстоятельство, что, как и другие меры ответственности, эти проценты носят зачетный характер по отношению к возмещению убытков. Проценты подлежат взысканию лишь при наличии полного состава правонарушения: а) необходимо неправомерное неисполнение денежного обязательства; б) требуется, чтобы должник пользовался чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания. Размер процентов, подлежащих уплате за пользование чужими денежными средствами, определяется единой учетной ставкой ЦБР по кредитным ресурсам, предоставляемым коммерческим банкам (ставка рефинансирования). Проценты подлежат начислению только на сумму долга по денежному обязательству и не должны начисляться на проценты за пользование чужими денежными средствами, если иное не предусмотрено законом.

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. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

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. Заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства ничтожно.

Билет 32

1. Понятие и виды объектов гражданских правоотношений.

Объекты гражданских правоотношений (ст.128-129) – это различные материальные (в том числе вещественные) и нематериальные (идеальные) блага либо процесс их создания, составляющие предмет деятельности субъектом гражданских прав. Статья 128 содержит перечень таких объектов: а) вещи, включая деньги и ЦБ, иное имущество, в том числе имущественные права; б) работы и услуги; в) информация; г) результаты интеллектуальной деятельности и исключительные права на них (интеллектуальная собственность); д) нематериальные блага.

Объекты ГПО часто называют объектами ГП. Общеизвестно, что объектом правового регулирования может выступать поведение (деятельность) людей, а вещи и иные материальные и нематериальные блага составляют объект соответствующих действий субъектов ПО. Но такие М и НМ блага становятся объектами не только прав, но и обязанностей, которые в совокупности являются содержанием ГПО. Таким образом, категория объекта ГП совпадает с понятием объекта ГПО.

Смысл категории ОГПО заключается в установлении для них определенного гражданско-правового режима, т.е. возможность или не возможность совершения с ними определенных действий (сделок), влекущих определенный ГП результат. Почти все объекты ГПО охватываются понятием объектов гражданского (имущественного) оборота и лишь личные НИ блага не могут быть объектом оборота.

Виды объектов ГПО:

а) К материальным благам относятся: вещи; результаты работ или услуг, имеющие материальную (вещественную) форму; деятельность по созданию или улучшению вещи; деятельность по оказанию иных материальных услуг; услуги, создающие полезный эффект материального, но не обязательно овеществленного характера (хранение вещей, перевозка пассажиров и багажа).

б) К нематериальным благам относятся: результаты творческой деятельности и некоторые другие сходные с ними по своей природе объекты, а также личные НИ блага, пользующиеся ГП защитой.

Таким образом, к ОГПО относятся: а) вещи и иное имущество, в т.ч. имущественные права; б) действия (работы и услуги либо их результаты как вещественного, так и невещественного характера); в) нематериальные объекты товарного характера (результаты творческой деятельности и способы индивидуализации товаров и их производителей; г) личные НИ блага.

Различный характер названных ОГПО предполагает и различия в содержании самих ПО, возникающих по их поводу: вещи являются объектами вещных прав; действия, имущественные права и обязанности – объектами обязательственных либо корпоративных прав; результаты творческой деятельности, имеющие свойства товара – объектами исключительных прав. Такое разграничение имеет важное юридическое значение, предопределяя различия в правовом режиме конкретных объектов.

Основная часть ГПО носит имущественный характер, имея объектом то или иное имущество, которое представляет собой совокупность принадлежащих субъекту гражданских прав вещей, имущественных прав и обязанностей. Принадлежащие лицу вещи и имущественные права составляют актив его имущества (наличное имущество), а обязанности (долги) пассив этого имущества. Актив (наличное имущество) прямо или косвенно определяет пределы возможной ответственности этого субъекта по долгам перед другими участниками, а тем самым его реальные возможности участия гражданском обороте.

2. Гражданско-правовой договор: понятие, содержание, виды

Имущественный оборот как юридическое выражение товарно-денежных, рыночных связей складывается из многочисленных конкретных актов отчуждения и присвоения имущества (товаров), совершаемых собственниками или иными законными владельцами. Важнейшим правовым актом, отражающим взаимные интересы равноправных товаровладельцев и их свободное и согласованное волеизъявление, является гражданско-правовой договор (ГПД). В рыночном хозяйстве ГПД становится основным способом регулирования экономических отношений. С помощью ГПД экономические отношения подвергаются саморегулированию их участников, как наиболее эффективному способу организации хозяйственной деятельности.

ГПД, будучи необходимой формой товарообмена, развивался и усложнялся по мере развития самого обмена. В классическом РП различали «соглашение» - conventio (как согласованное волеизъявление сторон) и «договор» contractus (как основа возникающих между сторонами обязательств). Стороны в договоре стали называться контрагентами. В современном ГП понятии ГПД стало многозначным: а) сделка, как совпадающее волеизъявление участников (соглашение), направленное на установление, изменение или прекращение определенных П и О; б) правоотношения, возникающие в результате заключения сделки (ГПД) – договорные обязательства; в) форма соглашения (сделки) – документ, фиксирующий П и О сторон.

Действующий закон признает договором соглашение 2 или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (ст.420). В таком смысле договор представляет собой разновидность сделки и характеризуется 2 основными чертами: а) наличие согласованных действий

участников, выражающих их взаимное волеизъявление; б) направленность действий на У, И или П гражданских П и О. В этом и состоит основной ГП эффект договора, обеспечивающий связанность его контрагентов соответствующим обязательственным правоотношением. Вместе с тем необходимо различать понятия «договор» и «сделка». П и О контрагентов по договору являются обязательствами сторон и составляют содержание ГПД, а сделка лишь определяет их и делает юридически действительными.

Принцип свободы ГПД: а) свобода заключения договора и запрет на понуждение к вступлению в договорные обязательства; б) свобода определения характера заключаемого договора (в т.ч. смешанного ГПД – элементы разных видов ГПД); в) свобода определения его условий (содержания), ограничения устанавливаются только в целях защиты публичных интересов.

Содержание ГПД - это совокупность согласованных его сторонами условий, закрепляющих права и обязанности контрагентов и составляющие содержание договорного обязательства. Условия в ГПД излагаются в виде отдельных пунктов. Приложения и дополнения – в качестве частей ГПД. Существенными условиями ГПД признаются все условия, которые требуют согласования, ибо при отсутствии соглашения сторон хотя бы по одному из них договор признается незаключенным, т.е. несуществующим (ст.432). Это: условия о предмете договора; условия прямо названные в законе или иных НПА как существенные; условия обязательные для данного вида договора; условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Иные условия ГПД: конкретизирующие срок исполнения; оговаривающие дополнительные вопросы качества, комплектности и т.д.; условия об ответственности и другие.

Виды ГПД: 1) Соглашения (сделки) – а) реальные (помимо соглашения, либо передается вещь, либо совершаются определенные действия) и консенсуальные (порождающие ГП и О сразу по заключению соглашения) сделки; б) возмездные (содержит встречные обязательства сторон по предоставлению материального или иного блага) и безвозмездные (отсутствует встречное удовлетворение другой стороны) сделки; в) каузальные (четко определена правовая цель, которая преследуется: Д купли-продажи – конкретный товар) и абстрактные (оторвана от своего основания, ее действительность не зависит от цели сделки: выдача векселя) сделки, г) фидуциарные (основанные на особых, лично-доверительных отношениях - поручение) сделки. Возмездные сделки бывают: меновые и рискованные или алеаторные (пари и сделки по проведению игр). 2) Договорные обязательства: а) по направленности на определенный результат, различают договора направленные на передачу имущества: в собственность (или иное ВП), в пользование, на производство работ, на оказание услуг; б) односторонние и двусторонние; в) договоры в пользу 3 лица; г) дополнительные или акцессорные (обеспечивающие исполнение основных: залог, поручительство); д) по субъектному составу: предпринимательские и с участием граждан-потребителей; е) поименованные (названные в ГЗ) и непоименованные (законом не названные, но не противоречащие общим началам и смыслу ГЗ); ж) имущественные (оформляющие акт товарообмена: обязательственные и вещные (дарение – момент заключения Д совпадает с моментом исполнения)) и организационные (не обмен, а его организация: предварительный Д, генеральный Д, УД); з) публичный договор; и) договор присоединения.

Билет 33

1. Вещи: понятие, признаки, классификация.

Вещами в гражданском праве признаются материальные, физически осязаемые объекты, имеющие экономическую форму товаров. Вещи являются результатами труда, имеющие в силу этого определенную экономическую ценность. К ним относятся орудия и средства производства (в том числе различные виды энергии и сырья, произведенных или добытых человеком), а также различные предметы потребления. Вещами являются наличные деньги и ЦБ. В качестве ОГПО земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и другие природные ресурсы тоже относятся к категории вещей. Вещи становятся объектами права собственности и других вещных прав. Не являются вещами входящие в состав имущества права требования и пользования, а также объекты исключительных прав и охраноспособная информация (ноу-хау).

Важным признаком классификации вещей в ГП выступает их оборотоспособность, т.е. способность служить объектом имущественного оборота (сделок) и менять своих владельцев (собственников). С этой точки зрения вещи делятся на 3 группы: а) вещи, разрешенные в обороте – свободное обращение, без специального разрешения публичной власти; б) вещи, ограниченные в обороте – могут принадлежать только определенным участникам оборота (оружие), либо находится в обороте по специальному разрешению (валютные ценности); в) вещи, изъятые из оборота – не могут быть предметом сделок и менять собственника (природные ресурсы, принадлежащие государству).

Другим признаком служит связь с землей, например неотрывность от места нахождения, по этому признаку вещи делятся на: а) недвижимые (недвижимость) вещи: земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты, все вещи прочно связанные с землей (жилые дома, здания, многолетние насаждения), т.е. неотделимые от нее без несоразмерного ущерба их хозяйственному назначению; б) движимые: вещи. Хотя и обладающие значительной ценностью, но не связанные с землей и не признаваемые в качестве недвижимости законом («дом на сносе» - не дом, а совокупность строй материалов, с землей не связанная).

Для недвижимого имущества обязательной является государственная регистрация прав на недвижимость и сделок с ней, предусмотренная законом (ст.131). Законом предусмотрена государственная регистрация сделок с определенными видами движимых вещей (как правило, ограниченными в обороте). Нельзя путать с

технической регистрацией транспортных средств, которая влияет только на осуществление гражданских прав, но не на их возникновение, изменение или прекращение.

Особой разновидностью недвижимости являются имущественные комплексы, т.е. комплексы взаимосвязанных недвижимых и движимых вещей, используемых по общему назначению, как единое целое. К ним относятся предприятия (целый имущественный комплекс, включающий в себя наряду с недвижимостью и движимостью обязательственные права требования и пользования, долги, а также некоторые исключительные права) и кондоминиумы (комплекс недвижимого имущества, включающий земельный участок и расположенное на нем жилое здание, в котором отдельные жилые помещения находятся в частной (или публично) собственности конкретных владельцев, а остальные части – в их общей долевой собственности).

Вещи также разделяются на индивидуально-определенные вещи (определенные индивидуальными признаками – дом № на такой-то улице, автомобиль конкретной марки под конкретным №) и родовые вещи (определенные родовыми признаками – характеризуются числом, весом, мерой (10 т стали определенной марки, 5 грузовых автомобилей «Газель»). Понятие родовых обычно используется по отношению к движимым, т.к. недвижимые являются индивидуально определенными в силу их ГР. ИОВ – юридически независимы, в случае их гибели от виновного можно требовать возмещения убытков, но нельзя предоставление аналогичной вещи. ВОРП – юридически зависимы, что дает право требовать ее замены аналогичной вещью.

Вещи делимые и неделимые, последние характеризуются тем, что их нельзя разделить в натуре без изменения их первоначального назначения (автомобиль между 2 совладельцами). Сложные вещи делимы как физически, так и юридически (сервис, мебельный гарнитур, имущество ФХ).

Главные вещи и принадлежности (служит ГВ и связана с ней общим назначением).

Одушевленные (животные (чаще домашние)) и неодушевленные вещи.

2. Заключение гражданско-правовых договоров.

Заключение договора – это достижение сторонами в надлежащей форме соглашения по всем существенным условиям договора в порядке, предусмотренном законодательством (ст.432). Таким образом, ГПД считается заключенным при соблюдении 2 необходимых условий: а) сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора; б) достигнутое соглашение по своей форме соответствует требованиям, предъявляемым к такого рода договорам. Заключение ГПД предполагает выражение воли каждой из сторон (волеизъявления) и ее совпадение. Обычно, говоря о заключении ГПД, имеют в виду договор как дву- или многостороннюю сделку, т.е. ЮФ порождающий ГПО.

Традиционным для ГЗ и ГП является выделение 2 случаев заключения ГПД: «между присутствующими» и «между отсутствующими». В обеих ситуациях выделяют стадии заключения договора: предложение (оферта) и ее принятие (акцепт). В первом случае, когда условия вырабатываются в ходе непосредственного контакта сторон, результатом является подписанный обеими сторонами текст договора, последовательность стадий не имеет юридического значения. Во втором случае, когда речь идет о заключении ГПД «между отсутствующими», имеется в виду не пространственное удаление сторон друг от друга, а «момент разъединенности по времени изъявления воли». В этом случае порядок заключения ГПД состоит в том, что одна из сторон направляет другой стороне предложение о заключении договора, а другая, получив оферту, принимает предложение заключить договор (п.2 ст.432). Выделяют следующие стадии заключения договора: а) преддоговорные контакты сторон (переговоры); б) оферта; в) рассмотрение оферты; г) акцепт оферты. При этом 2 стадии (оферта и ее акцепт) являются обязательными. Стадия переговоров является факультативной, а стадия рассмотрения оферты является юридически значимой в случаях, когда законодательство применительно к отдельным видам ГПД (заключение которых обязательно для стороны) устанавливает срок и порядок рассмотрения проекта договора (оферты).

Под офертой понимается предложение заключить договор, которое отвечает следующим требованиям: а) должна быть адресовано конкретному лицу (лицам); б) должна быть достаточно определенным по содержанию; в) выражать намерения сделавшего его лица заключить договор с адресатом, которым будет принято предложение; г) содержать указания на существенные условия заключаемого договора. По своей форме оферта может быть различной: проект договора, письмо, телеграмма, факс и т.д. Направление оферты связывает лицо, ее пославшее (с момента получения оферты адресатом) и в случае ее безоговорочного акцепта адресатом, пославшее лицо автоматически становится стороной в договорном обязательстве. Оферта считается неполученной, если ее опередит или будет получено одновременно с ней извещение об ее отзыве. Направленной и полученной оферте принадлежит важное свойство – безотзывность (не характерное для ААСП), т.е. невозможность ее отзыва отправителем с момента получения ее адресатом до истечения установленного для ее акцепта срока. Публичная оферта – предложение неопределенному кругу лиц, содержащая все условия договора и выражающая воля отправителя заключить договор с каждым, кто обратится.

Акцепт, т.е. ответ лица, которому направлена оферта, о принятии ее условий, должен быть полным и безоговорочным (ст.438). Выражается либо в форме письменного ответа, либо в фактических действиях (публичная оферта - оплата товара покупателем). Молчание акцептом не признается. Если существует срок для акцепта, то существенное значение придается не дате направления извещения, а дате получения извещения адресатом. Акцепт полученный с опозданием, по общему правилу не влечет заключения договора. Акцепт должен быть полным и безоговорочным, ответ с иными условиями не может быть признан надлежащим.

Случаи когда заключение договора является обязательным для одной из сторон: предварительный договор; публичный договор; договор с лицом выигравшем торги; договор банковского счета с клиентом; для органов ГКИ – заключение договора К-П приватизированного имущества с лицом выигравшем конкурс или аукцион и т.п.

Форма договора: устная, простая письменная, нотариально удостоверенная. Момент заключения договора: А) получения акцепта (континентальное право) или момент отправления акцепта (ААСП и Япония); б) в случае оформления реального договора: момент передачи имущества; с момента ГР (там где это предусмотрено законом); в) в случае когда акцепт выражается в совершении фактических действий (отгрузка товара, предоставление услуг, выполнение работ, уплата денег) – момент совершения соответствующих действий.

Билет 34

1. Понятие, виды, признаки, правовой режим ценных бумаг.

В развитой экономике объектом имущественного оборота становятся не только вещи, но и имущественные права, в т.ч. выраженные в специальных документах (ЦБ). Основной особенностью ЦБ является тесная, неразрывная связь выраженных в них прав с документарной (бумажной) формой фиксации и, следовательно, передача (отчуждение) ЦБ является передачей самого права, а ее утрата – прекращением права.

Ценной бумагой (ст.142-149) признается документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы (реквизитов) имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. «Если бы право могло быть осуществлено беспрепятственно без бумаги, то ему незачем было искать воплощение в бумаге. Поэтому ЦБ следует считать не каждый документ, свидетельствующий о праве на ценность, а только тот документ, который право на ценность ставит в тесную связь с бумагой» (Г.Ф.

Шершеневич, 1914).

ЦБ как документ относится к категории движимой вещи, при этом выраженное в ней право может касаться как движимости, так и недвижимости. Многие ЦБ (акции и облигации) как вещи определяются родовыми признаками, несмотря на возможность их индивидуализации (по номерам), но могут быть и индивидуально-определенными (вексель, выигравший лотерейный билет).

Для признания документа ЦБ он должен удовлетворять некоторым особым признакам, вытекающим из требований закона:

а) Литеральность ЦБ – требовать можно только того, что прямо обозначено в ЦБ, отсюда строгое установление и соблюдение формальных реквизитов, без соблюдения которых ЦБ становится недействительной (ЦБ – строго формальный документ);

б) Легитимация субъекта права – его узаконение в качестве управомоченного по ЦБ лица (способ обозначения, степень его определенности (именные или предъявительские ЦБ));

в) Необходимость презентации ЦБ – предъявления обязанному лицу для реализации выраженного в ЦБ права;

г) Абстрактность обязательства – поскольку отказ обязанного лица от исполнения закрепленного в ЦБ обязательства со ссылкой на отсутствие основания или его недействительности не допускается;

д) Автономность ЦБ – лицо, законно приобретшее ЦБ, получает по ней право требования, вне зависимости от прав на данную ЦБ предшествующего обладателя. Лицо обязанное не вправе противопоставлять такому приобретателю какие-либо возражения, основанные на его ПО с предшественниками.

е) Публичная достоверность ЦБ – т.е. участники ПО по ЦБ могут довериться ее формальным реквизитам, не принимая во внимание иных обстоятельств.

Виды ЦБ:

а) по способу легитимации: предъявительские ЦБ (удостоверенные ЦБ права может осуществить любой ее держатель, характеризуются повышенной оборотоспособностью, легитимация - предъявление), именные ЦБ (права удостоверенные ЦБ принадлежат прямо названному в ней лицу, оборотоспособность осложненная (в порядке цессии и совершения трансферта), легитимация – удостоверение тождества указанного в ЦБ лица с держателем) и ордерные ЦБ (права принадлежат обозначенному в ЦБ лицу, которое может само осуществить их или назначить управомоченным другое лицо своим распоряжением (приказом, ордером), легитимация через установление тождественности). Права по ОЦБ передаются посредством индоссамент – специальной передаточной надписи, который может быть ордерным, бланковым и препоручительным (не меняет управомоченного лица, а только поручает иному лицу осуществить предусмотренные ЦБ права.);

б) по содержанию ЦБ бывают: а) денежными (дают право требовать уплаты определенной суммы денег – вексель, облигация, чек) – фиксируют обязательственное право требования; б) товарораспределительные (выражают право на определенные вещи – закладная, складское свидетельство) – имеют вещно-правовое содержание; в) корпоративные (выражают право на участие в делах компании (акции и их сертификаты) – удостоверяют членские (корпоративные) права;

в) с точки зрения личности обязанных по ЦБ – а) Г и М ЦБ; частные ЦБ (ФД, ЮЛ, в т.ч. корпоративные);

г) производные ЦБ – закрепляют правомочия производные от основных ЦБ (купоны акций и облигаций, депозитарные расписки (на конвертацию одних ЦБ в другие в указанные сроки), фондовые варранты (покупка или продажа определенных ЦБ, по установленной цене в оговоренный срок);

г) экономическое значение ЦБ – торговые (денежные), товарораспределительные (товарные) и инвестиционные (фондовые или эмиссионные);

д) по форме: документарные и бездокументарные (ГЗ по образцу американского права разрешил их существование – ГКО, любые эмиссионные ЦБ).

2. Публичный договор. Договор присоединения. Предварительный договор.

ГПД подразделяются на имущественные и организационные. Имущественные непосредственно оформляют акты товарообмена и направлены на передачу или получение имущества, а организационные направлены не на товарообмен, а на его организацию, т.е. на установление взаимосвязей участников будущего товарообмена. Таков, например, предварительный договор, в силу которого его стороны обязуются заключить в будущем основной (имущественный) договор на условиях, установленных предварительным договором. Типичной разновидностью такого договора является традиционно известный русскому праву договор запродажи, по которому стороны обязываются в определенный ими срок заключить сделку купли-продажи (например, в отношении вещи, которой пока нет у продавца или в отношении вещи, которая обременена правами иных лиц). ПД содержит 2 условия: а) относящееся к его содержанию – срок в течении которого будет заключен ОД, письменная форма под страхом уничтожения; б) относящееся к содержанию основного договора – условие о предмете и другие существенные условия ОД, отсутствие которых превращает ПД в юридически необязательное соглашение о намерениях. ПД отличается от договора, заключенного под условие, поскольку порождает безусловную обязанность заключить ОД в установленный срок, под угрозой судебного принуждения.

К ПД по своей юридической природе очень близки генеральные договоры, на основании и во исполнение которых стороны затем заключают целый ряд конкретных однотипных (локальных) договоров.

Особыми разновидностями договора являются публичный и договор присоединения, правила о которых содержат ограничения принципа договорной свободы и даже отступления от начал юридического равенства субъектов ГП, установленные с целью защиты слабой стороны:

Публичным признается договор, подлежащий заключению коммерческой организацией или индивидуальным предпринимателем в силу характера их деятельности с каждым, кто обратится за получением отчуждаемых ими товаров, производимых работ или оказываемых услуг (ст.426). Это договоры розничной купли-продажи, энергоснабжения, предоставление услуг связи, проката и бытового подряда, банковского вклада граждан и т.д. КО (ИП) как сторона публичного договора: а) обязан заключить его с любым обратившимся и не вправе оказывать кому-либо предпочтение (закон устанавливает редкие исключения для граждан нуждающихся в дополнительной публичной защите); б) цена и иные условия таких договоров одинаковы для всех потребителей (за аналогичными исключениями); в) федеральному правительству предоставлено право издавать единые правила, обязательные для сторон о заключении и исполнении ПД. Потребитель может через суд понудить предпринимателя (КО) к заключению такого договора. Все это призвано защитить интересы массовых потребителей-граждан.

Договором присоединения признается договор, условия которого определены лишь одной из сторон, причем таким образом (в формуляре, типовом бланке или иной стандартной форме), что другая сторона лишена возможности участвовать в их формировании, и может их принять лишь путем присоединения к договору в целом (ст.428). Сам по себе такой договор достаточно полезен, т.к. упрощает и облегчает процедуру оформления, но очевидно, что при такой форме договора интересы присоединяющейся стороны могут быть ущемлены и поэтому требуют специальной защиты. Это различные договоры в сфере бытового обслуживания населения, различные отношения клиента с банками, страховыми и транспортными организациями, традиционно использующими типовые формы бланков договорной документации. От ДП следует отличать ситуации, когда предложение одной из сторон использовать заранее растиражированный образец текста не исключает его согласование или переформулирование изложенных в нем условий. Сторона подписавшая предложенный ей контрагентом ДП, вправе требовать изменения или расторжения по особым основаниям, не допускаемых в отношении иных договорных обязательств: а) если она лишается права обычно предоставляемого по аналогичным договорам; б) если другая сторона исключает или ограничивает свою ответственность по договору; в) если в договоре содержатся иные, явно обременительные для присоединившейся стороны условия.

Билет 35

1. Понятие, виды и защита нематериальных благ.

Нематериальные блага (ст.150) – это 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.

Приведенный перечень носит примерный характер, в связи с чем определены основные признаки таких благ: а) они лишены материального (имущественного) содержания, их нельзя оценить в денежном выражении; б) они неразрывно связаны с личностью их носителя, что означает невозможность их отчуждения или иной передачи другим лицам ни по каким основаниям. Некоторыми особенностями в силу закона обладают лишь отдельные принадлежащие ЮЛ исключительные права (право на фирму и на товарный знак, знак обслуживания и др.,

которые могут быть отчуждены). Названные признаки для определения НМБ могут использоваться лишь в их совокупности.

Возможность осуществления и защиты личных НМБ (НИП) умершего другими лицами, в том числе и наследниками, не колеблют принципа их неотчуждаемости. Осуществляя или защищая НИП, принадлежавшие человеку при жизни, третьи лица действуют либо в интересах его памяти, либо в собственных интересах.

ГЗ устанавливает, что ГП защита НМБ (НИП) возможна в 2 случаях: а) когда существо нарушенного права (блага) и характер последствий этого нарушения допускает возможность использования общих способов ГП защиты; б) тогда, когда для защиты этих прав в ГК или иных законах предусмотрены специальные способы (для защиты чести, достоинства и деловой репутации Г и ЮЛ (152), для защиты права на имя (19), для защиты интеллектуальной собственности).

Нередки случаи, когда для защиты НМБ (НИП) одновременно могут использоваться как специальные (повреждение здоровья или наступление смерти связаны с выполнением работником своих трудовых обязанностей), так и общие способы защиты (возмещение причиненных убытков и компенсация морального вреда). При этом размер подлежащих возмещению убытков и порядок их подсчета устанавливаются законом.

Честь, достоинство, деловая репутация - близкие нравственные категории. Честь и достоинство отражают объективную оценку гражданина окружающими и его самооценку. Деловая репутация - это оценка профессиональных качеств гражданина или юридического лица. Честь, достоинство, деловая репутация гражданина в совокупности определяют "доброе имя", неприкосновенность которого гарантирует КРФ (23).

Для защиты чести, достоинства, деловой репутации гражданина предусмотрен специальный способ: опровержение распространенных порочащих сведений. Этот способ может быть использован, если есть совокупность 3 условий: а) сведения должны быть порочащими, а в основу оценки сведений как порочащих положен не субъективный, а объективный признак (Постановлении Пленума ВС РФ от 18.08.92 г. № 11 - порочащими являются несоответствующие действительности сведения, содержащие утверждения о нарушении 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 честь и достоинство; б) сведения должны быть распространены (опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио- и телевидеопрограммам, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации (СМИ), изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных должностным лицам, или сообщение в иной, в том числе и устной, форме нескольким или хотя бы одному лицу); в) сведения не должны соответствовать действительности (принцип «презумпция невиновности» потерпевшего: сведения считаются не соответствующими действительности до тех пор, пока распространявший их не докажет обратное).

Порядок опровержения порочащих сведений, распространенных в СМИ - опровержение должно быть помещено в тех же СМИ, в которых были распространены порочащие сведения, оно должно быть набрано тем же шрифтом, на том же месте полосы. 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. Порядок опровержения сведений, содержащихся в документе, - такой документ подлежит замене (трудовая книжка, характеристика и т.д.). Во всех случаях посягательств на честь, достоинство и деловую репутацию гражданину предоставляется судебная защита.

2. Изменение и расторжение гражданско-правового договора.

Основаниями для расторжения (изменения) договора служат: соглашение сторон, существенное нарушение договора либо иные обстоятельства, предусмотренные законом или договором. Расторгнуть или изменить можно только такой ГПД, который признается действительным и заключенным.

а) Соглашение сторон – это основной способ РИИ ГПД. Законом могут быть установлены ограничения для некоторых ГПД, например: договор в пользу 3 лица – с момента выражения 3 лицом своего намерения воспользоваться правом по договору, он может быть расторгнут (изменен) только с его согласия.

б) Судом по требованию одной из сторон: в случае нарушения условий договора другой стороной, квалифицируемые как существенные (нарушение влекущее для контрагента такой ущерб, что он в значительной мере лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора – найм жилья – при не поступлении платы в течение 6 месяцев);

в) Судом в случаях прямо предусмотренных ГК, другими законами или договором (включение в договор условия, явно обременительных для присоединившейся стороны);

г) Судом, на основе одностороннего права расторжения или изменения ГПД предусмотренного договором или законом (договор поручения).

Порядок расторжения или изменения ГПД: Зависит в основном от применяемого способа расторжения или изменения договора. По соглашению сторон – применяется форма идентичная той, по которой ГПД заключался. Договором или обычаем делового оборота может быть предусмотрена иная форма Р или И ГПД. В судебном порядке – должна предшествовать досудебная процедура урегулирования спора, заключающаяся в направлении контрагенту предложения изменить или расторгнуть ГПД. Иск в суд предъявляется в следующих случаях: а) отказ контрагента от расторжения или изменения ГПД; б) неполучение ответа в течении 30 дней, если иной срок не установлен законом, договором или не содержался в предложении. Р или И ГПД в следствие

одностороннего отказа одной из сторон – необходимо обязательное письменное уведомление контрагента.

Указанное требование признается соблюденным, если одна сторона в любой форме (почта, телеграф, телетайп, телефон и т.д.) уведомлена об отказе от исполнения условий договора другой стороной.

Последствия расторжения или изменения ГПД: а) прекращаются или изменяются обязательства, возникающие из этого ГПД; б) определяется судьба исполненного по договору до момента его расторжения (изменения); в) решается вопрос об ответственности стороны, допустившей существенное нарушение договора.

Момент с которого обязательства считаются измененными или прекращенными зависят от того как осуществлено И или Р ГПД: а) по соглашению сторон – с момента заключения соглашения об И или Р ГПД и определяется правилами установленными для определения момента заключения ГПД; б) по решению суда (по требованию одной из сторон) – с момента вступления решения суда в законную силу; в) вследствие одностороннего отказа в случаях предусмотренных законом или договором – с момента уведомления об отказе от договора.

Что касается исполненного по договору (переданного имущества, выполненной работы, оказанной услуги и т.п.), стороны лишены права требовать возвращения того, что было ими исполнено до И или Р ГПД. Данная норма диспозитивна и сторонами или законом может быть установлен иной порядок.

Р или И ГПД может сопровождаться предъявлением одной из сторон другой стороне требования о возмещении причиненных этим убытков (в случае, если это произошло вследствие существенного нарушения условий договора одной стороной).

Особый случай представляет собой расторжение или изменение ГПД в связи с существенным изменением обстоятельств (ст.451).