

**Московский международный институт эконометрики,  
информатики, финансов и права**

---

**Зенин И.А.**

**Предпринимательское право**

**Москва 2003**

УДК 347.2/.3  
ББК 67.623.1  
3 562

Зенин И.А. Предпринимательское право: Учебно-практическое пособие / Московский международный институт эконометрики, информатики, финансов и права. - М., 2003. - 65 с.

В пособии изложены основы гражданско-правового регулирования предпринимательской деятельности, рассмотрены примеры применения законодательства при решении правовых вопросов, возникающих в деятельности предпринимателей.

Пособие предназначено для студентов и слушателей, обучающихся на всех формах обучения с использованием дистанционных образовательных технологий, а также для преподавателей высших и средних специальных учебных заведений.

© Зенин Иван Александрович, 2003

© Московский международный институт эконометрики, информатики, финансов и права, 2003

## Содержание

Введение.....	4
1. Понятие и гражданско-правовое регулирование предпринимательской деятельности .....	5
2. Субъекты предпринимательской деятельности .....	12
3. Объекты, основания возникновения, осуществление прав, коммерческое представительство, защита прав, ответственность, сроки и исковая давность в сфере предпринимательской деятельности .....	30
4. Вещные права, право интеллектуальной собственности предпринимателей и их наследование .....	46
5. Договорные обязательства в предпринимательской деятельности. Трудовой договор (контракт).....	57
6. Рекомендуемая литература.....	65

## Введение

Конституция Российской Федерации (РФ) гарантирует свободу экономической деятельности (п. 1 ст. 8), а также право каждого гражданина на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (п. 1 ст. 34). Всестороннее правовое регулирование предпринимательской деятельности и широкое изучение предпринимательского права становятся важными факторами успеха проводимых в стране экономических реформ. Назначение “Предпринимательского права” как учебной дисциплины состоит в обучении основам гражданско-правового регулирования предпринимательской деятельности, выработке навыков применения законодательства при решении правовых вопросов, возникающих в деятельности предпринимателей.

Материал курса сосредоточен в сопровождаемых тренировочными заданиями и тестами пяти разделах, посвященных понятию и гражданско-правовому регулированию предпринимательской деятельности; ее субъектам; объектам, основаниям возникновения, осуществлению прав, коммерческому представительству, защите прав, ответственности, срокам и исковой давности в сфере предпринимательства; вещным правам, праву интеллектуальной собственности и их наследованию; договорным обязательствам и трудовому договору (контракту) в предпринимательской деятельности.

Учебно-практическое пособие “Предпринимательское право” может быть использовано для подготовки и переподготовки аудиторов и других специалистов и руководителей разного уровня в целях повышения качества их работы и принимаемых управленческих решений в сфере предпринимательской деятельности.

## 1. Понятие и гражданско-правовое регулирование предпринимательской деятельности

**Понятие и признаки предпринимательской деятельности.** В условиях формирующегося в России свободного рынка товаров, работ и услуг расширяется сфера предпринимательской деятельности. Под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг гражданами и юридическими лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей в установленном порядке.

Это определение, даваемое в п. 1 ст. 2 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК), отражает шесть признаков предпринимательской деятельности:

- 1) ее самостоятельный характер;
- 2) осуществление на свой риск, т. е. под собственную ответственность предпринимателей;
- 3) цель деятельности - получение прибыли;
- 4) источники прибыли - пользование имуществом, продажа товаров, выполнение работ либо оказание услуг;
- 5) систематический характер получения прибыли;
- 6) факт государственной регистрации участников предпринимательства.

Отсутствие любого из первых пяти признаков означает, что деятельность не является предпринимательской. Для квалификации деятельности как предпринимательской необходим и шестой (формальный) признак. Однако в некоторых случаях деятельность может быть признана предпринимательской и при отсутствии формальной регистрации предпринимателя. Гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила закона об обязательствах предпринимательского характера. Это означает, в частности, что “фактический предприниматель” будет нести по своим обязательствам ответственность даже при отсутствии его вины в их нарушении.

Знание всех легальных, т. е. основанных на формуле закона, признаков предпринимательской деятельности необходимо и при наличии государственной регистрации предпринимателя, поскольку она может быть осуществлена с нарушением закона. В некоторых случаях в качестве предпринимателей регистрируются лица, не способные

самостоятельно осуществлять подобную деятельность (недееспособные), нести самостоятельную имущественную ответственность или не имеющие цели систематического получения прибыли. В таких случаях регистрация может быть признана по суду недействительной, и если допущенные при создании юридического лица нарушения закона носят неустранимый характер, оно может быть ликвидировано.

**Правовое регулирование предпринимательской деятельности.** Необходимо различать предпринимательскую деятельность и деятельность предпринимателей. Предприниматели не только заключают договоры, отвечают за их нарушение, но и привлекают наемных работников, платят налоги, таможенные пошлины, несут административную и даже уголовную ответственность за совершение противоправных деяний. Деятельность предпринимателей не может быть ни привилегией, ни бременем какой-либо одной отрасли права, а также некоего комплексного “предпринимательского кодекса”. Она регулируется и охраняется нормами всех отраслей права - как частного (гражданского, трудового и т. п.), так и публичного (административного, финансового и т. п.).

Разноотраслевые нормы о деятельности предпринимателей предусматривают, например, федеральные законы от 14 июня 1995 г. № 88-ФЗ “О государственной поддержке малого предпринимательства в Российской Федерации”<sup>1</sup> и от 29 декабря 1995 г. № 222 - ФЗ “Об упрощенной системе налогообложения, учета и отчетности для субъектов малого предпринимательства”<sup>2</sup>, а также Указ Президента РФ от 4 апреля 1996 г. № 491 “О первоочередных мерах государственной поддержки малого предпринимательства в Российской Федерации”<sup>3</sup>. В них, в частности, предусматриваются:

- порядок выдачи патента на право применения упрощенной системы налогообложения, учета и отчетности индивидуальных предпринимателей и юридических лиц - субъектов малого предпринимательства;
- льготы на предоставление им кредитов;
- резервирование для них определенной доли заказов на производство и поставку отдельных видов товаров и оказание услуг.

---

<sup>1</sup> Российская газета - 1995г. - 20 июня 1995г.

<sup>2</sup> Российская газета - 1996г. - 11 января

<sup>3</sup> Российская газета - 1996г. - 16 апреля

Однако это не означает, что все отрасли права в равной мере регулируют также саму предпринимательскую деятельность. Поскольку содержание предпринимательской деятельности прежде всего и главным образом составляют имущественные отношения юридически равных субъектов, т. е. то, что регулируется гражданским правом, можно говорить о гражданско-правовом регулировании предпринимательской деятельности на базе ГК и иного гражданского законодательства. Это, естественно, требует усвоения основных положений гражданского права и учета на этой базе особенностей гражданско-правового регулирования предпринимательских отношений как разновидности гражданско-правовых отношений.

Данную задачу призвано выполнять предпринимательское право как учебная дисциплина. В ее рамках в первую очередь изучается гражданско-правовой механизм регулирования предпринимательской деятельности как комплекса имущественных отношений. Личные неимущественные правоотношения предпринимателей (как и других участников гражданского оборота) изучаются лишь в той мере, в какой они способствуют, во-первых, лучшему пониманию предпринимательства как органического элемента свободного рынка и, во-вторых, более полной защите неимущественных интересов предпринимателей, к примеру их чести, достоинства или деловой репутации.

В курсе предпринимательского права как учебной дисциплины целесообразно дать характеристику регулируемых гражданским законодательством основных предпосылок деятельности предпринимателей, их право- и дееспособности, государственной регистрации, а также объектов, оснований возникновения, осуществления и защиты прав, ответственности в сфере предпринимательства, особенностей вещных прав и права интеллектуальной собственности, их наследования, договорных и иных обязательств. Предпринимательское право как учебная дисциплина отражает основные аспекты гражданско-правового регулирования как предпринимательской деятельности, так и деятельности предпринимателей.

**Понятие, предмет, метод, система и источники гражданского права.** Гражданское право - это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Гражданскому праву как ведущей отрасли частного права присущи свои предмет, метод, система и источники.

**Предметом гражданского права** служат имущественные и личные неимущественные отношения. Имущественными являются отношения собственности и другие вещные отношения, отношения, связанные с исключительными правами на результаты умственного труда (интеллектуальная собственность), а также отношения, возникающие в рамках договорных и иных обязательств. Связанными с имущественными признаются такие отношения личного характера, как, например, отношения авторства на произведения науки, литературы, искусства, изобретения и другие идеальные результаты интеллектуальной деятельности.

Комплекс предпринимательских имущественных отношений служит важным элементом предмета гражданского права. ГК, другие законы и иные правовые акты, содержащие нормы гражданского права, не только дают легальное определение предпринимательской деятельности, но и регламентируют особенности источников ее гражданско-правового регулирования, ее субъектов и их участия в обязательствах. Важным видом регулируемой гражданским правом предпринимательской деятельности является инвестиционная деятельность, т. е. вложение инвестиций (денежных средств, целевых банковских вкладов, паев, ценных бумаг, технологий, лицензий и т. п.) и совокупность практических действий по их реализации.

Гражданское право не регулирует, но тем не менее защищает неотчуждаемые права и свободы человека и другие непосредственно не связанные с имущественными отношениями нематериальные блага, такие как, например, жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, личная и семейная тайна. Не будучи сугубо предпринимательскими, данные права и свободы играют немаловажную роль в жизни и деятельности предпринимателей.

Гражданское право - не единственная отрасль права, регулирующая имущественные отношения. Некоторые из этих отношений регулируются другими отраслями частного или публичного права. Так, имущественные отношения по выплате заработной платы регулирует трудовое право, по уплате налогов и пошлин - финансовое право, а по уплате административных штрафов - административное право. Вследствие этого для отграничения гражданского права как регулятора предпринимательской деятельности от других отраслей права, также регулирующих отдельные имущественные отношения предпринимателей, необходимо учитывать набор особых приемов и средств, т. е. специфику метода воздействия гражданского права на регулируемые им отношения.



**Гражданско-правовой метод** характеризуют юридическое равенство участников регулируемых отношений, автономия, т. е. независимость воли каждого из них, и их имущественная самостоятельность. Никто из участников гражданско-правовых отношений не находится в состоянии власти и подчинения, приказа и исполнения. Вследствие этого, по прямому указанию п. 3 ст. 2 ГК, к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство, по общему правилу, не применяется.

Метод гражданского права иногда называют методом координации, правонаделения, дозволения, горизонтальных связей. Свойства гражданско-правового метода регулирования имущественных отношений наиболее адекватны условиям свободного рынка, конкурентной среды и потребностям предпринимателей. Они опираются на такие основные начала гражданского законодательства, как неприкосновенность собственности, свобода договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, беспрепятственность осуществления гражданских прав, обеспечение восстановления нарушенных прав и их судебная защита (п. 1 ст. 1 ГК).

Важной чертой гражданско-правового метода служит диспозитивность многих гражданско-правовых норм. Диспозитивные нормы содержат определенное общее правило (общую модель) поведения участников, допуская возможность формирования ими иной модели, если это вытекает из другого закона и (или) соглашения самих сторон. Например, в силу п. 1 ст. 223 ГК право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором. Точно так же риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, по общему правилу диспозитивной ст. 211 ГК, несет его собственник, если иное не предусмотрено законом либо договором.

Пользуясь данными статьями ГК, предприниматель - продавец вещи, желая поскорее освободиться от риска её случайной гибели и зная, что покупатель весьма заинтересован в её приобретении, может уговорить последнего предусмотреть в договоре, что право собственности перейдет к нему не с момента передачи вещи, а, скажем, с момента подписания договора или вступления его в силу. Гражданско-правовой метод позволяет предпринимателям - участникам рынка свободно конкурировать друг с другом, добиваться оптимального баланса взаимных интересов, в наибольшей мере удовлетворяя потребности потребителей в необходимых товарах, работах и услугах.

**Систему гражданского права** образуют гражданско-правовые нормы и их блоки, в том числе гражданско-правовые институты и суперинституты, внешним выражением которых могут служить структурные элементы важнейшего акта гражданского законодательства - ГК, состоящего из гражданско-правовых предписаний, объединяемых в статьи и подборки статей: параграфы, главы, подразделы, разделы и части. В настоящее время части первая и вторая ГК, введенные в действие соответственно с 1 января 1995 г. и 1 марта 1996 г., включают четыре раздела, несколько подразделов, шестьдесят глав и ряд параграфов, охватывающих в совокупности 1109 статей. Часть третья ГК должна быть принята позднее.

**Источниками гражданского права** служат Конституция РФ, гражданское законодательство и иные акты, содержащие нормы гражданского права; обычаи делового оборота; общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ. Конституция РФ, имеющая высшую юридическую силу, прямое действие и применяемая на всей территории РФ, является фундаментом гражданского законодательства. Более того, поскольку суды РФ при разбирательстве гражданских дел всё чаще ссылаются на конкретные статьи Конституции, Пленум Верховного Суда РФ 31 октября 1995 г. принял постановление № 8 “ О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия”<sup>4</sup>, разъясняющее порядок использования статей Конституции РФ в судебной практике.

Согласно ст. 71 п. “о” Конституции РФ гражданское законодательство находится в ведении РФ и состоит из ГК и принимаемых в соответствии с ним иных федеральных законов, чьи нормы должны соответствовать ГК. Другими источниками гражданского права являются подзаконные акты: указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, акты федеральных органов исполнительной власти ( приказы, инструкции, правила и т. п.). Нормы гражданского права, содержащиеся в других (помимо ГК) законах, должны соответствовать ГК. В свою очередь аналогичные нормы подзаконных актов не должны противоречить как ГК и другим законам, так и актам вышестоящих органов исполнительной власти.

Не являются источниками гражданского права постановления Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ. В соответствии со ст. 126 и 127 Конституции РФ обе эти высшие судебные инстанции вправе лишь давать разъяснения по вопросам судебной практики. Пример: Постановление Пленума Верховного Суда РФ и

---

<sup>4</sup> Российская газета - 1995г. - 28 декабря.

Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 “О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации” (Российская газета - 1996 г. - 10 августа).

Наряду с национальными (внутренними) законами и иными правовыми актами источниками гражданского права служат общепризнанные принципы и нормы международного права, такие как, например, свобода торговли, мореплавания и др., а также международные договоры РФ, являющиеся составной частью правовой системы России. Международные договоры применяются к отношениям, регулируемым гражданским законодательством, непосредственно, кроме случаев, когда для их применения требуется издание внутрироссийского акта. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

Рассмотренные два вида источников регулируют любые гражданские правоотношения. Что касается третьего вида - обычаев делового оборота - то он применяется лишь в области предпринимательской деятельности. Обычаем делового оборота признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе (п. 1 ст. 5 ГК). Примерами подобных обычаев могут служить нередко применяемые в морских портах нормы времени на погрузку и разгрузку судов, учитывающие тонкости, связанные с тоннажем, типом груза и судна, погодными и т. п. условиями морских перевозок. Не подлежат применению лишь такие обычаи делового оборота, которые противоречат обязательным для предпринимателей положениям законодательства или договору.

## 2. Субъекты предпринимательской деятельности

Субъектами предпринимательской деятельности являются граждане - индивидуальные предприниматели и коммерческие организации - юридические лица. В предпринимательской деятельности на территории РФ могут участвовать иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица, в частности предприятия с иностранными инвестициями.

В отношении с предпринимателями, регулируемые гражданским законодательством, на равных началах с гражданами и юридическими лицами могут вступать также РФ, ее субъекты и муниципальные образования. От имени РФ, субъектов РФ и муниципальных образований могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, а также выступать в суде органы государственной власти или органы местного самоуправления в рамках их компетенции. По общему правилу к РФ, ее субъектам и муниципальным образованиям применяются нормы, определяющие участие в гражданских правоотношениях юридических лиц.

Элементами правового статуса граждан (физических лиц), являющихся индивидуальными предпринимателями, служат правоспособность, дееспособность и местожительство. Будучи едиными для всех граждан - участников гражданского оборота, эти элементы обладают рядом особенностей, присущих только предпринимателям.

**Правоспособность** - это потенциальная (общая, абстрактная) способность физического лица иметь гражданские права и нести обязанности. Она признается в равной мере за всеми гражданами, возникает в момент рождения гражданина и прекращается с его смертью. В отдельных случаях правоспособность возникает и до рождения. Так, ребенок умершего, зачатый при его жизни, но родившийся после его смерти, по закону приобретает право на наследство умершего. Акты гражданского состояния, определяющие возникновение и прекращение гражданской правоспособности, такие как рождение и смерть гражданина, подлежат государственной регистрации органами записи актов гражданского состояния путем внесения соответствующих записей в актовые книги и выдачи гражданам свидетельств на основании этих записей.

В число прав, образующих содержание правоспособности граждан, таких как право иметь имущество, наследовать и завещать его, создавать юридические лица и т.п., входит и право заниматься предпринимательской деятельностью. Это право, как и другие гражданские права, а также обязанности, индивидуальный предприниматель приобретает и осуществляет под своим именем.

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента

государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Наряду с зарегистрированными индивидуальными предпринимателями предпринимательской деятельностью может заниматься также глава крестьянского (фермерского) хозяйства - с момента государственной регистрации хозяйства, осуществляющего деятельность без образования юридического лица.

Предпринимательская деятельность граждан регулируется специальными правовыми нормами, к примеру ст. 23 и 25 ГК. Вместе с тем к предпринимательской деятельности этих субъектов могут применяться, за некоторыми исключениями, также правила закона, регулирующие деятельность коммерческих организаций юридических лиц. Все физические лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, признаются субъектами малого предпринимательства.

Регистрация граждан РФ, иностранных граждан и лиц без гражданства в качестве индивидуальных предпринимателей осуществляется в соответствии с Положением о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности, утвержденным Указом Президента РФ от 8 июля 1994 г. № 1482 “ Об упорядочении государственной регистрации предприятий и предпринимателей на территории Российской Федерации”<sup>5</sup>. Для государственной регистрации предприниматель представляет в регистрирующий орган: заявление по установленной форме; документ об уплате регистрационного сбора и конверт с обратным адресом и знаками оплаты почтового перевода (если заявление направляется ценным почтовым отправлением). Государственная регистрация производится в день представления документов или в трехдневный срок с момента получения документов по почте. В тот же срок заявителю выдается либо высылается по почте бессрочное свидетельство о его регистрации в качестве предпринимателя. Предельный размер ставки регистрационного сбора не должен превышать установленного законом минимального размера оплаты труда.

Предпринимательский статус гражданина обязывает его полностью отвечать по своим долгам как перед бюджетом, так и перед кредиторами. Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, может быть признан по решению суда несостоятельным (банкротом) и утратить качество предпринимателя.

Требования кредиторов предпринимателя, признанного банкротом, удовлетворяются за счет принадлежащего ему имущества, на которое может быть обращено взыскание, в порядке очередности. Из установленных законом пяти очередей в первую очередь

---

<sup>5</sup> Российская газета. - 1994. - 13 июля.

удовлетворяются требования граждан, перед которыми предприниматель несет ответственность за причинение вреда жизни и здоровью, путем капитализации по временным платежам, а также требования о взыскании алиментов (п. 3 ст. 25 ГК).

В ходе осуществления процедуры признания индивидуального предпринимателя банкротом его кредиторами могут заявляться требования по обязательствам, не связанным с предпринимательской деятельностью. После завершения расчетов с кредиторами предприниматель освобождается от исполнения требований по этим обязательствам, если они были не только предъявлены, но и учтены при признании предпринимателя банкротом.

**Дееспособность** любого гражданина - это его способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Различают четыре состояния дееспособности:

- 1) полная дееспособность;
- 2) частичная дееспособность;
- 3) ограниченная дееспособность;
- 4) полная недееспособность.

Хотя для занятия предпринимательской деятельностью гражданин должен обладать полной дееспособностью, полезно знать, кто обладает частичной дееспособностью, а также кто и при каких условиях может быть ограничен в дееспособности либо признан недееспособным.

Полная гражданская дееспособность возникает с наступлением совершеннолетия, т. е. по достижении 18-летнего возраста. Вместе с тем гражданин, не достигший 18 лет, может приобрести полную дееспособность в случае вступления в брак в установленном порядке ранее этого возраста или в результате эмансипации.

**Эмансипация** - это объявление несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, полностью дееспособным при условии его работы по трудовому договору (контракту) или занятия с согласия законных представителей (родителей, усыновителей либо попечителя) предпринимательской деятельностью. Эмансипация производится по решению органа опеки и попечительства - с согласия законных представителей или по решению суда - при отсутствии такого согласия.

Частичной дееспособностью обладают несовершеннолетние граждане: малолетние в возрасте до 14 лет и неэмансипированные подростки в возрасте от 14 до 18 лет. За малолетних сделки (кроме мелких бытовых и некоторых других, которые малолетние вправе самостоятельно совершать с 6-летнего возраста) от их имени могут осуществлять (при соблюдении предусмотренных законом условий) только их родители, усыновители или опекуны.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают сделки, по общему правилу, с предварительного (либо последующего) письменного согласия (одобрения) своих законных представителей.

Вместе с тем в этом возрасте подростки вправе самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией, иными доходами; осуществлять права автора охраняемого законом результата интеллектуальной деятельности; вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими; совершать мелкие бытовые и иные сделки, в частности сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации (скажем, недорогие подарки), и сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели (например, для приобретения фотоаппарата) или для свободного распоряжения.

Ограниченная дееспособность граждан также регламентируется законом. По общему правилу, никто не может быть ограничен в право- и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом. Несоблюдение установленных законом условий и порядка ограничения дееспособности граждан или их права заниматься предпринимательской либо иной деятельностью влечет недействительность акта государственного или иного органа, установившего подобное ограничение. Более того, по общему правилу, являются ничтожными полный или частичный добровольный отказ гражданина от право- или дееспособности и другие сделки, направленные на ограничение право- или дееспособности.

В дееспособности могут быть ограничены как полностью дееспособные (совершеннолетние), так и частично дееспособные граждане (подростки в возрасте от 14 до 18 лет).

Совершеннолетний гражданин может быть ограничен судом в дееспособности в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством, и с установлением попечительства при условии, если он, во-первых, злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами и, во-вторых, вследствие этого ставит свою семью в тяжелое материальное положение. После решения суда такой гражданин вправе самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки, совершать же другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может только с согласия попечителя. Ограничение дееспособности и попечительство отменяются судом по отпадении указанных оснований, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности.

Частичная дееспособность подростка в возрасте от 14 до 18 лет может быть ограничена также лишь по решению суда по ходатайству законных представителей подростка либо органа опеки и попечительства. При наличии достаточных оснований (в том числе злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, безрассудного расходования своих заработка, стипендии, иных доходов)

суд может не только ограничить, но и лишить подростка права самостоятельно распоряжаться любыми своими доходами.

Полностью недееспособным по решению суда с установлением над ним опеки может быть признан гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими. От имени такого гражданина сделки совершает его опекун. При отпадении оснований признания гражданина недееспособным суд признает его дееспособным, и на основании решения суда отменяется установленная над ним опека.

Новый ГК РФ подробно регламентирует функции, права, обязанности и деятельность органов опеки и попечительства, в роли которых выступают органы местного самоуправления ( ст. 31-41 ).

Ограничение дееспособности и признание гражданина недееспособным надо отличать от патронажа над дееспособными гражданами. Попечительство в форме патронажа устанавливается органом опеки и попечительства только по просьбе самого совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности. Попечитель (помощник) дееспособного гражданина также может быть назначен в этом случае лишь с согласия такого гражданина. Обычно помощник заключает с подопечным договор поручения или договор о доверительном управлении имуществом подопечного.

Гражданская дееспособность иностранного гражданина определяется по закону страны, гражданином которой он является, а лица без гражданства - страны, в которой он имеет постоянное место жительства. При этом, однако, дееспособность данных лиц, в том числе занимающихся предпринимательством, в отношении сделок, совершаемых в РФ, и обязательств, возникающих вследствие причинения вреда в РФ, определяется по российскому законодательству.

**Местом жительства гражданина**, являющимся важным элементом его правового статуса, признаётся место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства малолетних и подопечных граждан признаётся место жительства их законных представителей.

В повседневной жизни нередки случаи длительного немотивированного отсутствия некоторых граждан, в том числе предпринимателей в месте их жительства. В целях недопущения неразумно долгой неопределенности в имущественных и личных отношениях данных граждан с другими лицами закон устанавливает возможность признания таких граждан безвестно отсутствующими и объявления их умершими.

Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. При



необходимости постоянного управления имуществом безвестно отсутствующего оно передается на основании решения суда лицу, определяемому органом опеки и попечительства, с которым данный орган заключает договор о доверительном управлении. Из имущества безвестно отсутствующего выдается содержание гражданам, которых он обязан содержать, и погашается задолженность по другим его обязательствам. В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина суд отменяет свое решение, и на этом основании отменяется также доверительное управление имуществом.

Объявление гражданина по суду умершим допускается, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение 5 лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью (например, во время лесного пожара) или дающих основания предполагать его гибель от определенного несчастного случая (скажем, от взрыва самолета, в числе пассажиров которого числился пропавший), - в течение 6 месяцев. При пропаже без вести в связи с военными действиями гражданин, напротив, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении 2 лет со дня окончания военных действий.

Днём смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим либо указанный в решении суда день его предполагаемой гибели. Объявление гражданина умершим (юридическая смерть) влечет те же последствия, что и фактическая смерть - регистрацию смерти в органах записи актов гражданского состояния, прекращение брака, открытие наследства.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет свое решение, на основе чего аннулируется запись о смерти в актовой книге. Гражданин вправе потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, перешедшего к нему безвозмездно, т. е. в порядке наследования или дарения. Лицо, приобретшее имущество гражданина, объявленного умершим, по возмездной сделке, обязано вернуть имущество или его стоимость, только если будет доказана осведомленность этого лица в том, что объявленный умершим гражданин фактически жив.

Наряду с индивидуальными предпринимателями субъектами предпринимательской деятельности являются **юридические лица** в виде коммерческих организаций, преследующих извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. К ним относятся 2 вида хозяйственных товариществ: полное и товарищество на вере (коммандитное товарищество) и 3 вида хозяйственных обществ: общество с ограниченной или дополнительной ответственностью и акционерное общество. Последнее имеет 2 типа: закрытое и открытое акционерные общества. Взаимосвязь имущества и деятельности некоторых хозяйственных товариществ и обществ порождает их деление на основные общества (товарищества) и дочерние, либо зависимые

общества. Коммерческими организациями являются также производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Организации, обладающие правами юридического лица, но не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, являются некоммерческими. Они обычно не занимаются предпринимательской деятельностью. Однако им предоставлено право осуществлять такую деятельность постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям. Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов коммерческих и (или) некоммерческих организаций.

Любая организация признаётся юридическим лицом лишь при условии, что она 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.

Юридическое лицо должно обладать в совокупности 4 легальными признаками: организационной упорядоченностью (или единством); имущественной обособленностью; возможностью выступать в гражданском обороте и в суде от своего имени; самостоятельной имущественной ответственностью.

Признание юридическим лицом определенной “организации” не означает, что в этом качестве могут выступать лишь коллективы граждан. Так, хозяйственное общество может быть создано и одним физическим лицом. Важно лишь, чтобы создание было должным образом организационно оформлено (или упорядочено).

Формальным подтверждением организационной упорядоченности является факт государственной регистрации юридического лица. Порядок государственной регистрации юридических лиц в органах юстиции должен определяться, согласно ст. 151 ГК, законом о регистрации юридических лиц. До его принятия действует ряд законов и иных правовых актов, регламентирующих порядок государственной регистрации отдельных видов юридических лиц. Одним из таких актов является Положение о порядке государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности.

Юридическое лицо может действовать на основании устава (например, акционерное общество), либо учредительного договора и устава (общество с ограниченной ответственностью), либо только учредительного договора (полное товарищество). Учредители (участники) юридического лица должны заключить учредительный

договор и (или) утвердить устав юридического лица и направить этот (эти) учредительный документ одновременно с другими, требуемыми дополнительно для регистрации некоторых видов юридических лиц, а также заявление о регистрации и свидетельство об уплате государственной пошлины в соответствующий регистрирующий орган. Учредительные документы могут быть также направлены в регистрирующий орган ценным почтовым отправлением с уведомлением и описью вложения.

Регистрирующий орган вправе отказать в государственной регистрации лишь в случае нарушения установленного законом порядка образования юридического лица или несоответствия его учредительных документов закону. Отказ по мотиву нецелесообразности создания юридического лица не допускается. Любой отказ, а также уклонение от государственной регистрации юридического лица могут быть обжалованы в суд.

Государственная регистрация юридического лица с включением данных о ней в открытый для всеобщего ознакомления единый государственный реестр юридических лиц свидетельствует о полной организационной упорядоченности юридического лица. Более того, она свидетельствует о завершении формирования самостоятельного субъекта гражданского права, поскольку по закону юридическое лицо считается созданным именно с момента его государственной регистрации. Однако это не означает, что остальные 3 из 4 названных признаков юридического лица являются излишними. Напротив, государственная регистрация юридического лица может быть произведена лишь при наличии этих признаков. И, напротив, регистрация юридического лица при отсутствии любого из данных признаков может лишь свидетельствовать о нарушении порядка регистрации и необходимости признания ее недействительной.

Вторым признаком юридического лица является его имущественная обособленность. Имущество юридического лица, независимо от его правового режима (собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление) должно быть обособлено, т. е. отделено от имущества учредителей (участников) юридического лица, других физических и юридических лиц, РФ, субъектов РФ, муниципальных образований и лиц, являющихся работниками юридического лица. Формами обособления могут быть самостоятельный баланс, а также банковский счет (для денежных средств).

Собственным именем коммерческой организации - юридического лица, от которого она может приобретать и осуществлять свои права и нести обязанности, т. е. выступать в гражданском обороте, а также быть истцом и ответчиком в суде, является ее фирменное наименование, указываемое в учредительных документах и содержащее сведения о ее организационно-правовой форме.

Самостоятельная имущественная ответственность как признак юридического лица выражается в том, что, имея обособленное имущество, данное лицо отвечает по своим обязательствам этим имуществом. Пределы использования имущества для погашения требований кредиторов, а также условия и порядок субсидиарной (дополнительной) ответственности иных лиц по обязательствам отдельных юридических лиц устанавливаются законом.

Юридические лица могут иметь свои филиалы и представительства, которые являются лишь обособленными подразделениями юридических лиц, расположенными вне места их нахождения. Представительство представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту. Филиал же может осуществлять часть или даже все функции юридического лица, в том числе функции представительства. Однако ни то, ни другое подразделение не обладает необходимыми признаками юридического лица.

Их имущество - это часть имущества юридического лица, которым они наделяются создавшим их юридическим лицом. Филиалы и представительства действуют на основании не самостоятельных уставов и подобных им учредительных документов, а положения, утвержденного юридическим лицом. Руководители филиалов и представительств назначаются юридическим лицом и действуют по его доверенности.

Юридическое лицо обладает правоспособностью, т.е. может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Коммерческие организации, как правило, могут заниматься любой, не запрещенной законом деятельностью. На некоторые виды деятельности требуется специальное разрешение (лицензия). Порядок лицензирования установлен рядом правовых актов, в том числе постановлением Правительства РФ от 24 декабря 1994 г. № 1418 "О лицензировании отдельных видов деятельности"<sup>6</sup>. Гражданские права юридическое лицо приобретает, а обязанности на себя принимает через свои органы, в частности, такие как генеральный директор, председатель совета директоров или президент либо через своих участников.

Юридическое лицо может быть по решению его учредителей (участников), уполномоченного органа или суда реорганизовано путем слияния, присоединения, разделения, выделения или преобразования в другую организацию - правовую фирму. Реорганизация влечет переход прав и обязанностей юридического лица к вновь создаваемым юридическим лицам в соответствии с передаточным актом или разделительным балансом. Вновь возникшие в процессе реорганизации юридические лица считаются созданными, а прекратившие свою

---

<sup>6</sup> Российская газета. - 1995. - 6 января.

деятельность - реорганизованными с момента внесения записи об этом в государственный реестр юридических лиц.

Формой прекращения деятельности юридического лица без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам является ликвидация. Существуют два способа ликвидации - добровольный и принудительный. В добровольном порядке юридическое лицо может быть ликвидировано по желанию его учредителей (участников) или уполномоченного органа юридического лица в связи, в частности, с истечением срока, на который было создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано, или с признанием судом недействительной регистрации юридического лица.

Ликвидация юридического лица в принудительном порядке (по решению суда) производится, в частности, в случае осуществления деятельности без лицензии, запрещенной законом либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, за исключением казенного предприятия, а также юридическое лицо, действующее в форме потребительского кооператива, благотворительного или иного фонда, по решению суда может быть признано несостоятельным (банкротом) и ликвидировано, если оно не в состоянии удовлетворить требования кредиторов.

Лица или органы, принявшие решение о ликвидации юридического лица, во-первых, письменно уведомляют об этом регистрирующий орган, во-вторых, назначают по согласованию с последним ликвидационную комиссию (ликвидатора) и, в-третьих, устанавливают порядок и сроки ликвидации. В свою очередь, ликвидационная комиссия выполняет ряд важных функций, в частности: публикует информацию о ликвидации юридического лица, порядке и сроке (не менее чем двухмесячном) заявления требований его кредиторами; принимает меры к выявлению кредиторов, их письменному уведомлению о ликвидации, к получению дебиторской задолженности; по окончании срока для представления требований кредиторами составляет промежуточный ликвидационный баланс с указанием сведений о составе имущества ликвидируемого юридического лица, перечне предъявленных кредиторами требований и результатах их рассмотрения; составляет после завершения расчетов с кредиторами ликвидационный баланс. Ликвидация юридического лица считается завершенной после внесения об этом записи в государственный реестр юридических лиц.

Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в порядке очередности. В частности, в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей. При

ликвидации банков или других кредитных учреждений, привлекающих средства граждан, в первую очередь удовлетворяются также требования граждан, являющихся кредиторами, т. е. вкладчиками этих учреждений.

Основания признания судом юридического лица банкротом либо объявления им о своем банкротстве, а также порядок ликвидации такого юридического лица устанавливаются специальным законом о несостоятельности (банкротстве). Однако требования кредиторов удовлетворяются в очередности, предусмотренной ст. 64 ГК.

Различные организационно-правовые формы юридических лиц, участвующих в предпринимательской деятельности, имеют как общие, так и специфические признаки. Это касается, в частности, хозяйственных товариществ и обществ. К их числу относятся все коммерческие организации с разделенным на доли (вклады) учредителей (участников) уставным (складочным) капиталом.

Имущество, созданное за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенное и приобретенное хозяйственным товариществом или обществом в процессе его деятельности, принадлежит ему на праве собственности. Вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества могут быть деньги, ценные бумаги, другие вещи или имущественные права, имеющие денежную оценку, например исключительные права на охраняемое патентом изобретение. Денежная оценка вклада участника хозяйственного общества производится по соглашению между учредителями (участниками) общества и в случаях, предусмотренных законом, подлежит независимой экспертной оценке.

Спецификой хозяйственных обществ является возможность их создания одним физическим или юридическим лицом, которое становится его единственным участником. Не допускается лишь выступление в качестве единственного учредителя (акционера) акционерного общества другого хозяйственного общества, состоящего из одного лица.

Общие и специфические признаки различных организационно-правовых форм юридических лиц закреплены в ст. 66-123 ГК, а также в федеральных законах: от 26 декабря 1995 г. № 208 - ФЗ "Об акционерных обществах"<sup>7</sup>, от 8 мая 1996 г. № 41 - ФЗ "О производственных кооперативах"<sup>8</sup>, от 8 декабря 1995 г. № 193 - ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации"<sup>9</sup>, от 19 мая 1995 г. № 82 - ФЗ "Об

---

<sup>7</sup> Российская газета. - 1995. - 29 декабря.

<sup>8</sup> Российская газета. - 1996. - 16 мая.

<sup>9</sup> Российская газета. - 1995. - 16 декабря

общественных объединениях»<sup>10</sup>, от 12 января 1996 г. № 7 - ФЗ «О некоммерческих организациях»<sup>11</sup> и других.

Особенности отдельных организационно-правовых форм могут касаться состава и статуса их учредителей (участников), правового режима имущества, ответственности по обязательствам, реорганизации и ликвидации. Например, в связи с участием в образовании имущества юридического лица его учредители (участники) могут иметь обязательственные права в отношении этого юридического лица (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы) либо право собственности или иное вещное право на его имущество (государственные и муниципальные унитарные предприятия, в том числе дочерние предприятия, а также финансируемые собственником учреждения). В отношении некоторых юридических лиц их учредители (участники) не имеют имущественных прав. Это общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, а также объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

**Полным товариществом** признается товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества. Участниками полного товарищества могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации. Все участники солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам полного товарищества всем лично им принадлежащим имуществом. Иными словами, при недостаточности имущества самого товарищества для удовлетворения требований кредиторов последние в оставшейся части могут потребовать удовлетворения в полном объеме за счет личного имущества любого (или любых) из полных товарищей.

**Товарищество на вере (командитное товарищество)** - это товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по его обязательствам своим имуществом, т.е. полными товарищами, имеется один или несколько участников - вкладчиков (командитистов), которые несут риск убытков товарищества лишь в пределах сумм своих вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности. Полными товарищами в товариществах на вере, как и в полных товариществах, также могут быть только индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации.

---

<sup>10</sup> Собрание законодательства РФ. - 1995. - № 21. - Ст.1930.

<sup>11</sup> Российская газета. - 1996. - 24 января.

**Обществом с ограниченной ответственностью** признается учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров. Участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, лишь в пределах стоимости внесенных ими вкладов. В отличие от этого участники общества с дополнительной ответственностью, подобно полным товарищам, солидарно несут субсидиарную ответственность по обязательствам общества своим имуществом. Однако, в отличие от полного товарищества, участники общества с дополнительной ответственностью отвечают в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определенном учредительными документами общества.

**Акционерное общество** - одна из наиболее распространенных организационно-правовых форм, особенно в сфере среднего и крупного предпринимательства. Уставный капитал акционерного общества делится на определенное число именных акций. Участники данного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков общества в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Существует ряд различий между открытым и закрытым акционерными обществами. Так, число учредителей открытого акционерного общества не ограничено, а закрытого - не может превышать пятидесяти. Далее, открытое общество вправе проводить открытую подписку на свои акции и их свободную продажу. Его участники могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров. Акции закрытого акционерного общества, напротив, распределяются только среди его учредителей или иного заранее определенного круга лиц. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции, а его акционеры имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

Минимальный уставный капитал открытого общества должен составлять не менее тысячекратной, а закрытого - стократной суммы минимального размера оплаты труда на дату регистрации общества. Акционеры - владельцы обыкновенных акций общества могут участвовать в общем собрании акционеров с правом голоса. Владельцы привилегированных акций, напротив, не имеют права голоса на общем собрании акционеров, если иное не установлено законом или уставом общества. К компетенции общего собрания акционеров, проводимого не ранее чем через два месяца и не позднее чем через шесть месяцев после окончания финансового года общества, относятся наиболее важные вопросы, в том числе внесение изменений и дополнений в устав



общества, реорганизация и ликвидация общества, увеличение и уменьшение его уставного капитала, образование исполнительного органа общества и утверждение его аудитора.

Внеочередное общее собрание акционеров проводится, в частности, по решению совета директоров (наблюдательного совета) общества на основании его собственной инициативы, требования ревизионной комиссии (ревизора) или аудитора общества, а также одного или нескольких акционеров, являющихся владельцами не менее чем

10 процентов голосующих акций. Акционеры вправе также во всякое время ставить вопрос о проведении аудиторской проверки деятельности общества, если их совокупная доля в уставном капитале составляет десять или более процентов.

Акционерное общество вправе ежеквартально, раз в полгода или раз в год принимать решение (объявлять) о выплате дивидендов по размещенным акциям. Размер годовых дивидендов не может быть больше рекомендованного советом директоров (наблюдательным советом) общества и меньше выплаченных промежуточных дивидендов. В некоторых случаях общество не вправе выплачивать дивиденды, в частности до полной оплаты всего уставного капитала общества.

Акционерное общество может выступать как основное по отношению к другому (дочернему) хозяйственному обществу, если оно в силу преобладающего участия в уставном капитале последнего либо в соответствии с заключенным между ними договором имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Важную роль в предпринимательской деятельности играют производственные кооперативы или артели, т.е. добровольные объединения граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности. Производственные кооперативы создаются в целях производства, переработки, сбыта промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнения работ, ведения торговли, бытового обслуживания, оказания других услуг. Особенностью данных предпринимательских структур, в отличие, скажем, от хозяйственных обществ, является личное трудовое и иное участие их членов в деятельности кооперативов наряду с объединением имущественных правовых взносов.

В отличие от рассмотренных видов коммерческих организаций, имеющих право собственности на принадлежащее им имущество, государственные и муниципальные унитарные предприятия таким

правом не обладают. Унитарным предприятием признается коммерческая организация, наделенная на закрепленную за ней часть государственного или муниципального имущества правом хозяйственного ведения или оперативного управления. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не распределяется по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия. На праве оперативного управления обладают частью федерального государственного имущества казенные предприятия.

Поскольку некоммерческие организации также вправе на установленных законом условиях заниматься предпринимательской деятельностью, в ст. 116-123 ГК и Законе “О некоммерческих организациях” регламентируется комплекс вопросов организации данной деятельности. Например, если по решению участников таких некоммерческих организаций, как ассоциация или союз коммерческих организаций, на последние возлагается ведение предпринимательской деятельности, такая ассоциация (союз) должна преобразоваться в хозяйственное общество или товарищество, либо создать в этих целях хозяйственное общество, либо участвовать в таком обществе.

Рассмотренные организационно-правовые формы коммерческих и некоммерческих организаций применяются во всех общественных сферах, в том числе в различных областях предпринимательства. Вместе с тем некоторые из предпринимательских структур одновременно имеют иные, нежели их организационно-правовая форма, наименования. Речь идет, в частности, о малых предприятиях и предприятиях с иностранными инвестициями, а также о субъектах инвестиционной деятельности. При этом необходимо четко различать понятия предприятия как имущественного комплекса, используемого в режиме недвижимости для осуществления предпринимательской деятельности и служащего объектом прав (ст. 132 ГК), и предприятия как субъекта прав, обладающего правами юридического лица.

Под малыми предприятиями понимаются юридические лица - коммерческие организации, в уставном капитале которых доля участия Российской Федерации, субъектов РФ, общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов не превышает 25 процентов; доля, принадлежащая одному или нескольким юридическим лицам, не являющимся субъектами малого предпринимательства (в том числе индивидуальным предпринимателем), не превышает 25 процентов и в которых средняя численность работников за отчетный период не превышает следующих предельных уровней: в промышленности, строительстве и на транспорте - 100 человек; в сельском хозяйстве и в научно-технической сфере - 60

человек; в розничной торговле и бытовом обслуживании населения - 30 человек; в оптовой торговле, в остальных отраслях и при осуществлении других видов деятельности - 50 человек.

Субъекты инвестиционной деятельности именуется по-разному: инвесторами, заказчиками, исполнителями работ, пользователями объектов и поставщиками. В их качестве могут выступать не только отечественные и иностранные юридические и физические лица, но и государства и международные организации. Из числа юридических лиц в инвестиционной деятельности нередко участвуют банковские, страховые, посреднические организации и инвестиционные биржи. Статус отдельных субъектов, права и обязанности, формы и методы государственного регулирования инвестиционной деятельности регламентирует Закон “Об инвестиционной деятельности в РСФСР” от 26 июня 1991 г. (в редакции от 19 июня 1995 г.).

Государство гарантирует стабильность прав субъектов инвестиционной деятельности. В случаях принятия законодательных актов, положения которых ограничивают права субъектов данной деятельности, соответствующие положения этих актов не могут вводиться в действие ранее чем через год с момента их опубликования. Инвесторам обеспечиваются равноправные условия деятельности, исключая применение мер дискриминационного характера.

Российские граждане и юридические лица вправе осуществлять инвестиционную деятельность за рубежом, руководствуясь законами как РФ, так и иностранных государств, а также международными соглашениями. С другой стороны, иностранные граждане и юридические лица вправе заниматься инвестиционной деятельностью в России на условиях, регламентируемых на базе ГК Законом от 4 июля 1991 г. “Об иностранных инвестициях в РСФСР”<sup>12</sup>.

Существуют два основных вида инвесторов - предприятий с иностранными инвестициями: совместные предприятия, создаваемые гражданами и юридическими лицами РФ с долевым участием иностранных граждан и юридических лиц, и предприятия, полностью принадлежащие иностранным инвесторам. Эти предприятия могут быть созданы либо путем их учреждения, либо в результате приобретения иностранным инвестором доли участия (пая, акций) в ранее учрежденном предприятии без иностранных инвестиций или приобретения такого предприятия полностью.

---

<sup>12</sup> Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. - 1991.- № 29.- Ст. 1008.

Государственную регистрацию предприятий с иностранными инвестициями осуществляет Государственная регистрационная палата при Министерстве экономики РФ<sup>13</sup>. Наряду с ведением государственного реестра предприятий с иностранными инвестициями на данную палату возложены также обязанности ведения сводного государственного реестра аккредитованных палатой на территории РФ представительств иностранных компаний и регистрации российских инвестиций за рубежом.

Для государственной регистрации предприятия с иностранными инвестициями должны, наряду с заявлением и нотариально заверенными копиями соответствующих организационно-правовой форме предприятия учредительных документов, представляться некоторые дополнительные документы, такие как, в частности, документ о платежеспособности иностранного инвестора, выданный обслуживающим его банком (с заверенным переводом на русский язык), и выписка из торгового реестра страны происхождения или иное эквивалентное доказательство юридического статуса иностранного инвестора (с аналогичным переводом).

Предприятия с иностранными инвестициями могут осуществлять любые виды деятельности, кроме прямо запрещенных законодательством РФ. На некоторые виды деятельности (страховая, банковская, посредническая деятельность на рынке ценных бумаг) они должны получить лицензию Министерства финансов РФ или Центрального банка РФ. Ликвидация данных предприятий осуществляется в порядке, установленном для организационно-правовых форм соответствующих коммерческих организаций.

По имеющимся данным на 1 марта 1996 г. в России зарегистрировано 19400 предприятий с иностранными инвестициями, общая сумма иностранных инвестиций в уставном капитале которых составляет 4 млрд. долл. Это не много. Необходимо создавать более благоприятные условия для увеличения объема иностранных инвестиций.

Опыт всех как развивающихся, так и развитых стран свидетельствует: объем и эффективность иностранных инвестиций в экономику данных стран тем выше, чем благоприятнее инвестиционный климат. Его составляющими служат упрощенный порядок государственной регистрации и лицензирования, льготное налогообложение прибыли, благоприятные условия перевода прибыли за границу или ее реинвестирования, страхование иностранных

---

<sup>13</sup> См.: Собрание законодательства РФ. - 1994. - № 8. - Ст.866.

инвестиций от некоммерческих рисков, допуск к приватизации объектов недвижимости, таможенные льготы.

В России многое сделано и делается для создания подобных условий для иностранных инвесторов. Согласно ст. 7 Закона “Об иностранных инвестициях” данные инвестиции не подлежат национализации и не могут быть подвергнуты реквизиции или конфискации. Законами от 3 июля 1991 г. “О приватизации государственных и муниципальных предприятий”<sup>14</sup>, от 30 декабря 1995 г. № 225 - ФЗ “О соглашениях о разделе продукции”<sup>15</sup>, от 30 ноября 1995 г. № 190 - ФЗ “О финансово-промышленных группах”<sup>16</sup>, Указами Президента РФ от 20 февраля 1993 г. № 282 “О создании Международного агентства по страхованию иностранных инвестиций в Российскую Федерацию от некоммерческих рисков”<sup>17</sup>, от 27 сентября 1993 г. № 1466 “О совершенствовании работы с иностранными инвестициями”<sup>18</sup>, от 17 ноября 1993 г. № 1924 “О деятельности иностранных банков и совместных банков с участием средств нерезидентов на территории Российской Федерации”<sup>19</sup>, от 25 января 1995 г. № 73 “О дополнительных мерах по привлечению иностранных инвестиций в отрасли материального производства”<sup>20</sup>, а также постановлением Правительства РФ от 29 сентября 1994 г. № 1108 “Об активизации работы по привлечению иностранных инвестиций в экономику Российской Федерации”<sup>21</sup> намечен ряд важных мер по привлечению иностранных инвесторов к процессу приватизации и усилению их заинтересованности в инвестиционной деятельности в России.

---

<sup>14</sup> Российская газета. - 1991. - 19 июля; 1992. - 9 июля.

<sup>15</sup> Там же: 1996. - 11 января.

<sup>16</sup> Там же: 1995. - 6 декабря.

<sup>17</sup> Там же: 1993. - 12 марта.

<sup>18</sup> Собрание актов Президента и Правительства РФ. - 1993. - № 40. - Ст. 3740.

<sup>19</sup> Там же: 1993. - № 47. - Ст. 4525.

<sup>20</sup> Экономика и жизнь. - 1995. - № 5. - С. 7.

<sup>21</sup> Экономика и жизнь. - 1994. - № 42. - С. 20.

### **3. Объекты, основания возникновения, осуществление прав, коммерческое представительство, защита прав, ответственность, сроки и исковая давность в сфере предпринимательской деятельности**

**Объекты прав.** Права, принадлежащие субъектам предпринимательской деятельности, имеют свои объекты, к числу которых относятся вещи, деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, работы и услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность), нематериальные блага.

Вещами признаются материальные (телесные) объекты, предметы природы и продукты труда, обладающие физическими, химическими, биологическими и т. п. свойствами, т. е. натуральной формой. Вещи подвержены износу (амортизации) и в конечном счете утрате своей натуральной формы.

Предусматриваемая законом классификация вещей, как и других объектов, по различным критериям облегчает оформление прав на них и разрешение возникающих по их поводу споров. В зависимости от возможности свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследование, реорганизация юридического лица) либо иным способом объекты делятся на оборотоспособные и оборотоспособные. Первые не изымаются из оборота и не ограничиваются в обороте. К их числу относится большинство вещей и имущественных прав.

К оборотоспособным принадлежат объекты, по прямому указанию закона изъятые из оборота (оружие массового поражения, ядерный плутоний и т. п.). Ограниченно оборотоспособными являются объекты, которые могут принадлежать лишь отдельным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (охотничье оружие, валютные ценности, земля и другие природные ресурсы). Согласно постановлению Правительства РФ от 6 марта 1996 г. №260 запрещены к пересылке по сети почтовой связи: оружие огнестрельное, пневматическое, газовое, боеприпасы, холодное оружие, наркотические, ядовитые, скоропортящиеся продукты питания и некоторые другие предметы<sup>22</sup>.

Деление вещей на движимые и недвижимые основывается на природе вещей и прямом указании закона. К недвижимым вещам (недвижимому имуществу, недвижимости) относятся, прежде всего, объекты, перемещение которых невозможно без несоразмерного ущерба их назначению, - земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, в том числе

---

<sup>22</sup> Российская газета. - 1996. - 26 марта.

многолетние насаждения, здания и сооружения. Недвижимостью признается предприятие как имущественный комплекс, используемый для предпринимательской деятельности.

По закону к недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и космические объекты. Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются движимым имуществом.

Отнесение имущества к недвижимости означает, что права на него и сделки с ним требуют государственной регистрации в едином государственном реестре учреждениями юстиции. Регистрации, в частности, подлежат право собственности, другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение и прекращение.

Деньги (валюта) и валютные ценности как объекты гражданских прав являются разновидностями вещей. Однако их телесная (бумажная, металлическая и т. п.) оболочка имеет вспомогательное значение. В частности, деньги как таковые (независимо от их материального носителя) служат прежде всего законным платежным средством, обязательным к приему на всей территории РФ. Одним из правовых актов, регламентирующих денежную систему РФ, является Закон “ О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)” в последней редакции от 20 июня 1996 г. № 80-ФЗ<sup>23</sup>. В соответствии с данным Законом одной из целей деятельности Банка России служит защита и обеспечение устойчивости рубля, в том числе его покупательной способности и курса по отношению к иностранным валютам.

Валютными ценностями являются: иностранная валюта, ценные бумаги в иностранной валюте, драгоценные металлы и природные драгоценные камни в любом виде и состоянии, кроме ювелирных и других бытовых изделий и лома таких изделий. Виды имущества, признаваемого валютными ценностями, и порядок совершения сделок с ним определяются Законом от 9 октября 1992 г. № 3615-1 “О валютном регулировании и валютном контроле”<sup>24</sup>.

Валютными операциями признаются операции, связанные с переходом права собственности и иных прав на валютные ценности, в том числе операции, связанные с использованием в качестве платежа иностранной валюты и платежных документов в ней, ввоз и пересылка в РФ, вывоз и пересылка из РФ валютных ценностей, осуществление международных денежных переводов. В свою очередь операции с иностранной валютой и ценными бумагами в иностранной валюте подразделяются на текущие валютные операции и валютные операции,

---

<sup>23</sup> Российская газета. - 1995. - 4 мая; 1996. - 25 июня.

<sup>24</sup> Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. - 1992. - № 45.- Ст. 2542; см. также: Российская газета. - 1996. - 4 января.

связанные с движением капитала. К первым, в частности, относятся переводы в РФ и из РФ иностранной валюты для осуществления расчетов по экспорту и импорту товаров, работ и услуг, а также кредитов или дивидендов, ко вторым - прямые инвестиции, т. е. вложения в уставный капитал и портфельные инвестиции, т. е. приобретение ценных бумаг.

Основным органом валютного регулирования в РФ является Банк России, определяющий сферу и порядок обращения в РФ иностранной валюты и ценных бумаг в иностранной валюте, проводящий все виды валютных операций и выдающий банкам и другим кредитным учреждениям лицензии на осуществление валютных операций. Банк России является также органом валютного контроля, т. е. органом, определяющим соответствие проводимых валютных операций действующему законодательству. Другим органом валютного контроля служит правительство РФ в лице такой его структуры, как Федеральная служба России по валютному и экспортному контролю, главной задачей которой, согласно Указу Президента РФ от 24 сентября 1993 г. № 1444<sup>25</sup> является проведение единой общегосударственной политики в области организации контроля и надзора за соблюдением законодательства РФ в сфере валютных, экспортно-импортных и иных внешнеэкономических операций.

К ценным бумагам как документам, удостоверяющим с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при их предъявлении, в частности, относятся облигация, вексель, чек и акция.

По субъектам прав, удостоверенных ценными бумагами, последние делятся на предъявительские (например, банковская сберегательная книжка на предъявителя), именные (именная акция) и ордерные (переводной вексель).

Для передачи другому лицу прав, удостоверенных предъявительской ценной бумагой, достаточно вручить ее этому лицу, именной - составить договор о передаче (по модели уступки прав - цессии), ордерной - совершить на бумаге передаточную надпись - индоссамент.

По объективной форме различают документарные и бездокументарные ценные бумаги. оборот ценных бумаг в РФ, наряду с ГК и другими законами, регулирует Закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ "О рынке ценных бумаг"<sup>26</sup>. Концепция развития рынка ценных бумаг в РФ была утверждена Указом Президента РФ от 1 июля 1996 г. № 1008<sup>27</sup>.

<sup>25</sup> Собрание актов Президента и Правительства РФ. - 1993. - № 39. - Ст. 3605.

<sup>26</sup> Российская газета. - 1996. - 25 апреля.

<sup>27</sup> Российская газета. - 1996. - 6 июля.



Из нетрадиционных объектов гражданских прав следует назвать информацию, интеллектуальную собственность и нематериальные блага. Статья 2 Закона РФ от 4 июля 1996 г. № 93-ФЗ “Об участии в международном информационном обмене”<sup>28</sup> различает документированную информацию, или документ, т. е. зафиксированную на материальном носителе информацию с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать, и ее виды, такие как информационные ресурсы, продукты, а также конфиденциальную информацию. К последней принадлежит документированная информация, доступ к которой ограничивается в соответствии с законодательством РФ. Разновидностью конфиденциальной информации является служебная и коммерческая тайна. В совокупности с неохраняемой информацией, известной лишь живым ее носителям, конфиденциальная информация во всем мире именуется “ноу-хау”.

Документированная информация, информационные продукты и ресурсы, а также средства международного информационного обмена (информационные сети, сети связи и т. п.) являются объектами права собственности, т. е. вещами. Иной режим установлен для конфиденциальной информации, поскольку в ней главным является не ее материальный носитель, а тот экономический и иной положительный эффект, который информация может дать ее обладателю. Для предпринимателей в этом плане наибольший интерес представляет служебная и коммерческая тайна, режим которой регламентирован ст. 139 ГК.

К служебной и коммерческой тайне относится имеющая реальную или потенциальную коммерческую ценность, в том числе в силу неизвестности ее третьим лицам, неохраняемая конфиденциальная информация, к которой нет доступа на законном основании. Имея фактическую монополию на подобную информацию, ее обладатель вправе передать ее по возмездному договору любому третьему лицу. Лица же, незаконными методами получившие информацию, составляющую служебную или коммерческую тайну (путем подкупа служащих или иным путем), обязаны возместить причиненные убытки. Подобным образом закон, не имея возможности по объективным причинам установить прямую охрану рассматриваемой информации, обеспечивает правовыми средствами защиту имущественных интересов обладателя (прежде всего разработчика) данной информации.

Под интеллектуальной собственностью, в отличие от неохраняемой служебной и коммерческой тайны, понимается совокупность исключительных прав граждан и юридических лиц на идеальные результаты интеллектуальной деятельности (произведения науки, литературы, искусства, изобретения и т. п.), а также на приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица,

---

<sup>28</sup> Российская газета. - 1996. - 11 июля.

продукции, работ и услуг. К последним относятся фирменное наименование коммерческой организации - юридического лица, товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара. Охрана отдельных объектов интеллектуальной собственности регулируется, помимо ГК и других законов, Законом от 9 июля 1993 г. "Об авторском праве и смежных правах"<sup>29</sup> (в редакции от 19 июля 1995 г.<sup>30</sup>), Патентным законом РФ от 23 сентября 1992 г.<sup>31</sup>, Законом от 23 сентября 1992 г. "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров"<sup>32</sup>.

К нематериальным благам как объектам гражданских прав относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона. Эти права и блага защищаются гражданским законодательством как при жизни, так и после смерти их обладателей.

**Основания возникновения гражданских прав предпринимателей.** Гражданские права и корреспондирующие им обязанности предпринимателей возникают на основании различных жизненных обстоятельств и фактов, с которыми закон связывает наступление определенных правовых последствий. Эти обстоятельства и факты обычно именуется юридическими фактами. Их система представлена на схеме 1.

В большинстве случаев гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законом и иными правовыми актами. Однако в жизни не исключены ситуации, когда какие-либо отношения имущественного и личного характера оказываются неурегулированными гражданским законодательством. Так было в прошлом, когда граждане заключали, к примеру, непредусмотренные ГК 1922 г. договоры купли-продажи жилого дома с условием пожизненного содержания продавца. Или когда иждивенцы, потерявшие кормильца, при отсутствии норм, регулировавших подобные отношения, требовали от организации, добровольно спасая имущество которой погиб их кормилец, соответствующего возмещения. Впоследствии подобные отношения были урегулированы законом.

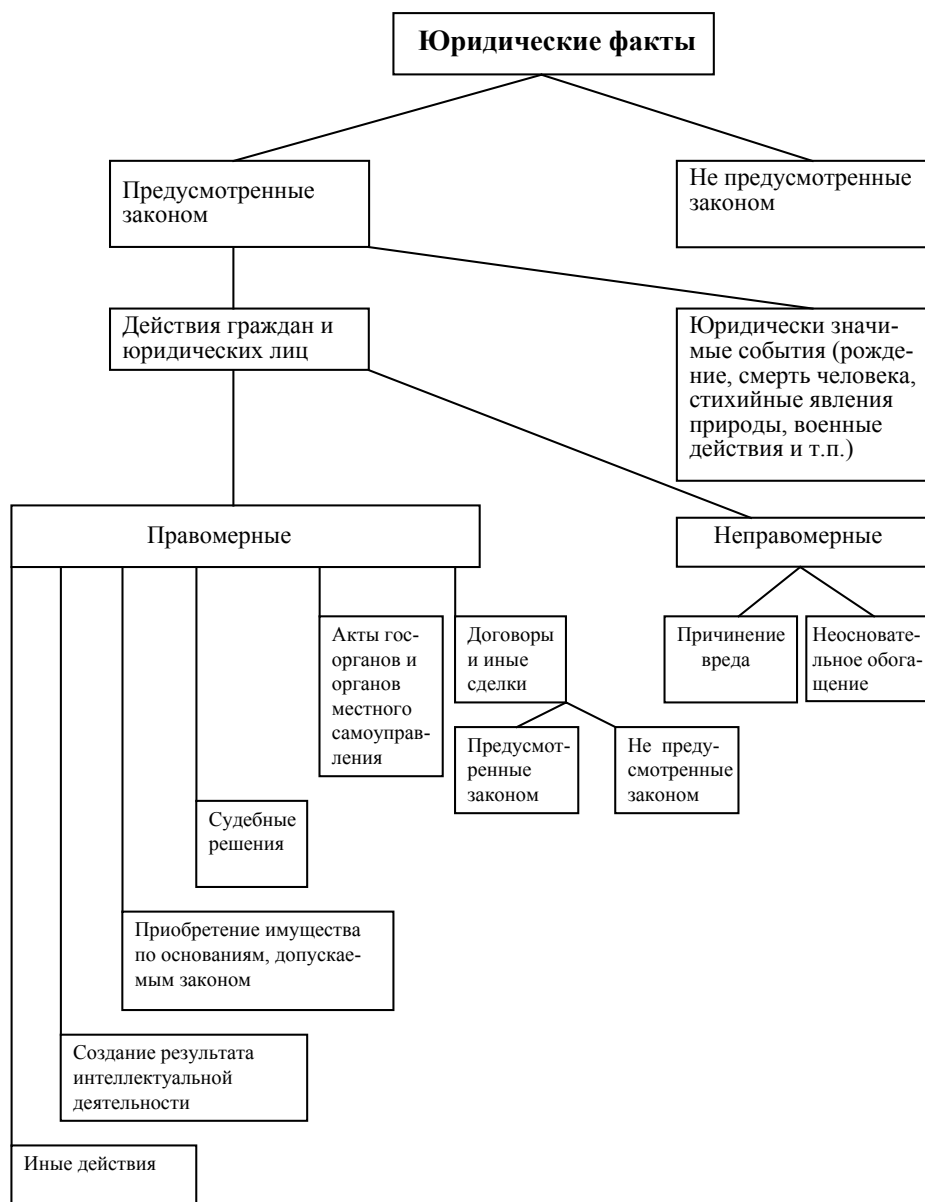
---

<sup>29</sup> Российская газета. - 1993. - 3 августа.

<sup>30</sup> Российская газета. - 1995. - 26 июля.

<sup>31</sup> Российская газета. - 1992. - 14 октября.

<sup>32</sup> Российская газета. - 1992. - 17 октября.



Однако и сейчас порой имущественные отношения возникают из оснований, прямо не предусмотренных законом. Например, практике известны споры лиц, выигравших по лотерее дорогостоящую вещь (автомобиль) по одному из лотерейных билетов, купленных ими вкладчину с условием раздела выигрыша, полученного по любому из билетов. Как и в прошлом, действующее законодательство признает подобные основания юридическими фактами при условии их соответствия общим началам и смыслу гражданского законодательства. Если какое-либо соглашение субъектов гражданского права основано на признании их равенства, неприкосновенности собственности, свободы договора и других основных начал гражданского законодательства (ст. 1 ГК), оно может порождать гражданские права и обязанности, в том числе в сфере предпринимательства.

Предусматриваемые законом юридические факты делятся, в свою очередь, на две большие группы:

- 1) действия граждан и юридических лиц;
- 2) юридически значимые события.

К числу последних относятся такие не зависящие от воли и сознания конкретного участника гражданского правоотношения обстоятельства, как рождение и смерть человека, стихийные явления природы (наводнения, пожары, землетрясения и т. п.), а также военные действия. С подобными юридически значимыми событиями связано, к примеру, возникновение наследственных прав, права на страховое возмещение, а также освобождение предпринимателя от имущественной ответственности за нарушение договорных обязательств.

Более сложна классификация типичных для предпринимательства активных действий граждан и юридических лиц, которые, прежде всего, можно объединить в две группы - правомерных и неправомерных действий. К правомерным действиям относятся договоры и иные сделки. Как и все юридические факты в целом, сделки подразделяются на предусмотренные и хотя и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему.

К числу правомерных оснований принадлежат также акты государственных органов и органов местного самоуправления (например, выдача органом местного самоуправления ордера на занятие жилого помещения), судебные решения, установившие гражданские права и обязанности, факты приобретения имущества на иных (кроме сделок) законных основаниях (к примеру, вследствие приобретательной давности - ст. 234 ГК), а также факты создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и других результатов интеллектуальной деятельности.

Неправомерные действия выражаются в причинении вреда (в том числе морального) одним лицом другому, а также в неосновательном обогащении, т. е. приобретении или сбережении имущества без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований одним лицом (приобретателем) за счет другого лица (потерпевшего).

Среди всех правомерных действий предпринимателей как юридических фактов наиболее распространены всевозможные сделки. Их классификация представлена на схеме 2.

По числу сторон, чье волеизъявление требуется для совершения сделок, последние подразделяются на односторонние и дву- и многосторонние (или договоры). Типичный пример односторонней сделки - завешание, двусторонней - договор розничной купли-продажи, а многосторонней - договор о совместной деятельности (или договор простого товарищества).

По экономическому содержанию различают возмездные (договор аренды) и безвозмездные сделки (договор дарения). Сделки могут быть

совершены под условием. Если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (например, от поступления в вуз одного из участников сделки), то сделка считается совершенной под отлагательным условием. Совершенной под отменительным условием считается сделка, по которой в зависимость от наступления аналогичного обстоятельства стороны поставили прекращение прав и обязанностей.

Различают мелкие бытовые и крупные сделки. Первые разрешено самостоятельно заключать, в частности, малолетним (от 6 до 14 лет), подросткам (от 14 до 18 лет) и лицам, ограниченным в дееспособности по решению суда. Категория крупных сделок впервые упоминается в Законе от 26 декабря 1995 г. "Об акционерных обществах". В соответствии с п. 1 ст. 78 данного Закона крупной является, в частности, сделка, связанная с приобретением или отчуждением имущества, стоимость которого составляет более 25% балансовой стоимости активов общества на дату принятия решения о заключении такой сделки.

Практически весьма важной является классификация сделок по их форме. Сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной). Если сделка может быть совершена устно, то она считается совершенной и в том случае, когда воля совершить ее явствует из поведения лица, т. е. его так называемых конклюдентных действий.

По общему правилу, устно может быть совершена любая сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма. Более того, устно могут совершаться также сделки (даже те, которые по закону требуют письменной формы), которые исполняются при самом их совершении (кроме тех, что требуют нотариального оформления).

Должны совершаться, как правило, в простой письменной форме, за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения:

- 1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;
- 2) сделки между гражданами на сумму, не менее чем в 10 раз превышающую минимальный размер оплаты труда.

Письменная сделка должна совершаться путем составления одного документа. Однако допускается оформление сделок также в упрощенном порядке - путем обмена письмами, телеграммами и иной информацией. Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны в случае спора возможности ссылаться в подтверждение сделки на свидетельские показания, хотя и не лишает их права приводить письменные и другие доказательства.

Нотариальное удостоверение сделок обязательно во всех случаях, указанных в Законе (например, в отношении соглашения залогодержателя с залогодателем - по п. 1 ст. 349 ГК), и в случаях, предусмотримых соглашением сторон. Некоторые письменные сделки требуют государственной регистрации. Например, требует

обязательной регистрации в Патентном ведомстве РФ договор об уступке патента или о продаже лицензии. Отдельные сделки нуждаются одновременно и в нотариальном удостоверении, и в государственной регистрации. Примером могут служить сделки купли-продажи земельного участка или квартиры (жилого дома), которые после нотариального удостоверения должны быть зарегистрированы соответственно в местном комитете Комитета РФ по земельным ресурсам и землеустройству (Роскомземе) и в департаменте муниципального жилья. В случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя обычно возникает лишь с момента такой регистрации (ст. 131, 164, 223 ГК).

Хотя, по общему правилу, сделки относятся к числу правомерных юридических фактов, нередки случаи их совершения с теми или иными нарушениями закона. В подобных случаях можно говорить о недействительности сделок. По различным основаниям различают оспоримые, ничтожные, притворные, мнимые и другие недействительные сделки.

Оспоримой является сделка, недействительная в силу признания ее таковой судом. Ничтожная сделка не требует такого признания. Мнимая сделка совершается лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия. Притворной считается сделка, прикрывающая другую сделку. И мнимая, и притворная сделки ничтожны.

Ничтожность или оспоримость ряда сделок обуславливается недееспособностью совершающих их лиц. Так, ничтожны сделки граждан, признанных недееспособными вследствие психического расстройства, и сделки малолетних. Напротив, сделки подростков (от 14 до 18 лет) и сделки некоторых юридических лиц, выходящие за пределы их правоспособности, признаются оспоримыми.

Оспоримыми некоторые сделки могут быть признаны вследствие так называемых пороков воли их участников, т. е. несоответствия волеизъявления их подлинной воле. Таковы, в частности, сделки, совершенные под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или при стечении тяжелых обстоятельств (кабальные сделки).

Различают два вида последствий недействительности сделок. Обычно при недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке, а при невозможности сделать это в натуре возместить стоимость в деньгах (двусторонняя реституция). Если сделка исполнена лишь одной из сторон, только она вправе требовать возврата переданного (односторонняя реституция).

Более серьезные последствия влечет недействительность ничтожной сделки, совершенной с целью, противной основам

правопорядка и нравственности. Если обе стороны, действуя умышленно, исполнили сделку, все полученное ими по сделке взыскивается в доход РФ. При исполнении сделки лишь одной стороной с другой стороны взыскивается в доход РФ все полученное ею и все причитавшееся с нее первой стороне. При наличии умысла только у одной стороны все полученное ею по сделке подлежит возврату другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей в возмещение исполненного взыскивается в доход РФ.

**Осуществление гражданских прав.** Принадлежащие участникам предпринимательства гражданские права осуществляются на базе ряда принципов. В силу одного из них граждане и юридические лица осуществляют принадлежащие им гражданские права по своему усмотрению. Этот принцип целиком отвечает основным началам гражданского законодательства, в том числе заложенной в них идее беспрепятственного осуществления гражданских прав. В то же время субъекты гражданского права, по свободному усмотрению реализуя свои гражданские права, не должны осуществлять их исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотреблять ими в иных формах. В условиях свободного рынка формами злоупотребления предпринимателя своим правом признаются в первую очередь действия по ограничению конкуренции, ведущие к монополизму на рынках товаров, работ и услуг, и недобросовестная конкуренция.

Злоупотребление лица своим правом может привести к отказу суда в защите принадлежащего ему права. В соответствии с Законом от 22 марта 1991 г. “О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках”<sup>33</sup> (в редакции от 25 мая 1995 г.<sup>34</sup>) различные меры по предупреждению и устранению доминирующего положения хозяйствующих субъектов на товарных рынках, а также недобросовестной конкуренции, включая запрет некоторых видов крупных сделок и слияния отдельных хозяйствующих субъектов, принимают Государственный комитет РФ по антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур (Антимонопольный комитет) и его территориальные управления.

**Коммерческое представительство.** Гражданские права могут осуществляться, а корреспондирующие правам обязанности исполняться субъектами предпринимательской деятельности как лично, так и через представителей. Чаще всего представитель совершает от имени представляемого различные сделки. В зависимости от оснований возникновения полномочий представителя различают

---

<sup>33</sup> Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР. - 1991. - № 16.- Ст. 499.

<sup>34</sup> Российская газета. - 1995. - 25 мая.

представительство, базирующееся на доверенности, законе либо акте государственного органа или органа местного самоуправления.

Особым видом является коммерческое представительство, оформляемое письменным договором участников. Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности.

**Защита гражданских прав предпринимателей.** К числу основных начал гражданского законодательства относится обеспечение восстановления нарушенных прав и их судебной защиты. Защиту нарушенных, а также оспоренных гражданских прав осуществляют суд, арбитражный суд или третейский суд. В административном порядке гражданские права защищаются лишь в случаях, предусмотренных законом.

Гражданские права защищаются, в частности, путем признания права (например, права на жилое помещение или права на результат умственного труда), признания оспоренной сделки недействительной, возмещения убытков, взыскания неустойки и компенсации морального вреда. Определенными особенностями обладает защита права собственности и других вещных прав, а также чести, достоинства, деловой репутации и обязательственных прав.

Различают два вида убытков, взыскиваемых с нарушителя прав: реальный ущерб (понесенные потерпевшим расходы, утрата или повреждение его имущества) и упущенная выгода, т. е. неполученные доходы, которые потерпевший получил, если бы его право не было нарушено. Определение размера этих доходов должно вестись исходя из обычных (а не особо благоприятных или неблагоприятных) условий гражданского оборота.

Одним из способов защиты гражданских прав является их самозащита. Граждане и юридические лица вправе сами, в том числе с привлечением в установленном порядке частных охранников, защищать свои права. Применяемые при этом приемы и меры самозащиты должны быть соразмерны нарушению прав и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

Важное значение имеет защита чести, достоинства гражданина и деловой репутации граждан и организаций. Честь - это общественная оценка качеств лица. Достоинство - субъективная оценка лицом своих возможностей и способностей, т. е. личностная самооценка. Деловая репутация представляет сочетание субъективной и общественной оценки деловых умений лица, в том числе индивидуального предпринимателя и коммерческой организации. Умаление чести, достоинства и особенно деловой репутации предпринимателя способно нанести большой урон его бизнесу, отпугнуть клиентов, снизить сбыт товаров и объем оказываемых услуг, поступление прибыли.



Предприниматель вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство и деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности. Признав ложными распространенные сведения, суд обязывает распространителя опровергнуть их, в том числе в тех же средствах массовой информации, в которых они были распространены. Если ложные порочащие сведения были распространены в документе, исходящем от организации (например, в акте налоговой инспекции), такой документ подлежит замене или отзыву.

**Имущественная ответственность предпринимателя.** В процессе защиты гражданских прав нарушившие их предприниматели нередко привлекаются к имущественной ответственности. С другой стороны, они сами прибегают к средствам защиты своих имущественных прав. Будучи одним из способов защиты прав, гражданско-правовая ответственность выражается в применении к нарушителю прав принудительных мер имущественного воздействия, оказывающих дополнительное негативное воздействие на его имущественную сферу.

Принудительные меры, применяемые к нарушителям, обычно именуют санкциями. Однако допускаемое иногда отождествление санкций с ответственностью некорректно. Скажем, если продавец передал покупателю некомплектный товар, он обязан его доукомплектовать. Если он не сделает этого добровольно, его может принудить к этому суд. Однако вряд ли можно считать применение подобной меры принудительного воздействия ответственностью, поскольку нарушитель за обусловленную плату в силу договора обязан был передать продукцию в комплекте (с запчастями и принадлежностями). Поэтому правы те, кто считает, что всякая ответственность есть санкция, но не всякая санкция есть ответственность.

Санкция приобретает характер гражданско-правовой ответственности, если она, во-первых, носит имущественный характер и, во-вторых, ухудшает имущественное положение нарушителя. Формами ответственности служат уже упоминавшиеся возмещение убытков и уплата неустойки (штрафа, пеней), т. е. специально установленной законом или договором на случай нарушения денежной суммы.

С нарушителя гражданских прав могут быть взысканы как неустойка, так и убытки. В зависимости от соотношения убытков с неустойкой в каждом конкретном случае различают четыре вида неустоек:

- 1) зачетную (убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой);
- 2) альтернативную (взыскиваются либо убытки, либо неустойка);
- 3) исключительную (взыскивается только неустойка, но не убытки);
- 4) штрафную (убытки взыскиваются в полной сумме сверх неустойки).

Существуют различные виды имущественной ответственности участников гражданского оборота: долевая (нарушители отвечают

соразмерно установленной доле), субсидиарная (одно или несколько лиц отвечают дополнительно к ответственности основного должника) и солидарная (кредитор вправе потребовать возмещения убытков в полном объеме от любого или нескольких любых солидарных должников). Различают также прямую и регрессную ответственность, когда лицо, возместив убытки, причиненные действиями третьих лиц, вправе переложить эти убытки на данных лиц.

В рыночных условиях особое значение приобрела ответственность предпринимателя за неисполнение денежного обязательства. В частности, за пользование чужими средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки их уплаты либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств. Уплата процентов не освобождает нарушителя от возмещения убытков, причиненных кредитором неправомерным использованием его денежными средствами. Если убытки превышают сумму процентов, кредитор вправе требовать от должника возмещения убытков в части, превышающей эту сумму.

Гражданско-правовая ответственность наступает при наличии четырех условий или оснований. Эти основания можно одновременно представить применительно как к договорным, так и внедоговорным обязательствам, в частности обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда. В практическом плане при рассмотрении вопроса о привлечении к ответственности конкретного лица за конкретное нарушение целесообразно устанавливать наличие оснований ответственности в следующей очередности.

Основание, наличие которого необходимо выявить в первую очередь, выражается в установлении факта нарушения договора (или причинения внедоговорного вреда). Подобные факты обычно документируются сторонами договора либо компетентными органами (пожарного надзора, внутренних дел, различными инспекциями). Бремя доказывания указанного факта лежит на истце (потерпевшей стороне), и при его недоказанности вопрос об ответственности лишается всякого смысла.

Если факт нарушения договора (причинения вреда) не вызывает сомнений, требуется обосновать наличие причинно-следственной (необходимой, закономерной) связи между данным фактом и поведением (действием, бездействием) нарушителя (причинителя). То есть истцу необходимо доказать, что нарушение (причинение) произошло не только после, но и вследствие определенного поведения правонарушителя.

Если это обстоятельство является очевидным, следует подтвердить противоправность (неправомерность) поведения ответчика, поскольку иногда убытки могут быть причинены кому-либо правомерными действиями. Вследствие этого, к примеру, не подлежит возмещению

вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если при этом не были превышены ее пределы (ст. 1066 ГК).

Важным основанием ответственности, выявляемым в последнюю очередь, служит вина нарушителя (причинителя). Вина проявляется в двух формах - умысла или неосторожности (в том числе грубой). Существует презумпция (т. е. предположение) вины нарушителя (причинителя). Бремя опровержения этой презумпции, т.е. доказывания своей невиновности, лежит на нарушителе договора или причинителе вреда. 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.

Исключения из принципа ответственности за вину делаются в зависимости оттого, кем нарушены договорные обязательства и чем причинен внедоговорный вред. По общему правилу повышенную ответственность (независимо от вины) за нарушение договоров несут предприниматели. При нарушении ими обязательств в предпринимательской деятельности они отвечают всегда, если не докажут, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

К числу последних относятся не зависящие от воли и сознания участников конкретного обязательства проявления стихийных сил природы (землетрясения, наводнения, оползни и т. п.) либо военные и т. п. действия. К обстоятельствам непреодолимой силы не относятся, в частности, нарушения обязанностей со стороны контрагентов должника (смежников, субподрядчиков и др.), отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров или отсутствие у должника необходимых денежных средств.

В случае причинения вреда более строгую ответственность несут владельцы источников повышенной опасности. Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т. п.; осуществление строительной и иной, связанной с нею деятельности и др.), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Владелец источника повышенной опасности может быть освобожден судом от ответственности полностью или частично также при наличии в поведении самого потерпевшего признаков грубой неосторожности или бедственного имущественного положения причинителя вреда.

**Сроки.** Имущественные и личные неимущественные гражданские права возникают, изменяются, передаются, защищаются и

прекращаются на основе или в рамках таких юридических фактов, как сроки и исковая давность. Установленный законом, иными правовыми актами, сделкой или назначаемой судом срок может определяться календарной датой (например, датой государственной регистрации индивидуального предпринимателя) или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями либо часами. Срок может определяться также указанием на событие, которое должно неизбежно наступить (окончание вуза, совершеннолетие и т. п.).

В практических целях закон предусматривает правила определения начала течения срока, определенного периодом времени (это происходит на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено начало течения срока), окончания этого срока, порядок совершения действий в последний день срока и иные юридико-технические процедуры.

**Исковая давность.** В деле реализации гражданских прав важное значение имеет исковая давность, т. е. срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. Наличие сроков исковой давности препятствует бесконечно долгому сохранению неопределенности в имущественных отношениях между нарушителями прав и потерпевшими. Это особенно важно в сфере предпринимательской деятельности.

Общий срок исковой давности установлен в три года. Специальные сроки могут быть более (к примеру в десять лет по государственным долговым товарным обязательствам) и менее длительными по сравнению с общим сроком (в частности два года - по требованиям, вытекающим из договора имущественного страхования).

Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. По обязательствам, связанным с определенным сроком исполнения (например, сроком доставки груза), течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения.

Истечение периода времени, которым исчисляется срок исковой давности, отнюдь не всегда означает, что срок исковой давности пропущен. В процессе течения срока давности возможно возникновение обстоятельств, влекущих его приостановление или перерыв в нем.

Факторами приостановления служат:

- 1) непреодолимая сила;
- 2) нахождение истца или ответчика в составе вооруженных сил, переведенных на военное положение;
- 3) мораторий (т.е. устанавливаемая на основании закона Правительством РФ отсрочка исполнения обязательств);
- 4) приостановление действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующие отношения.

Течение срока давности приостанавливается, если любой из этих факторов возник или продолжал существовать в последние шесть

месяцев срока давности. Со дня прекращения фактора приостановления течение срока давности продолжается. При этом оставшаяся часть срока давности удлиняется до шести месяцев (или до срока давности, если он менее шести месяцев).

При перерыве течения срока исковой давности она начинает течь заново. Обстоятельствами перерыва являются:

- 1) предъявление иска в установленном порядке;
- 2) совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга.

Истечение срока исковой давности (с учетом возможного приостановления или перерыва) не влечет автоматически ни отказа в приеме искового заявления, ни отказа в иске по существу. Потерпевший всегда имеет так называемое “право на иск в процессуальном смысле”, в силу которого требование о защите нарушенного права принимается к рассмотрению судом независимо от истечения срока исковой давности.

Возможность удовлетворения иска по существу (так называемое “право на иск в материальном смысле”) за пределами исковой давности обуславливается двумя причинами. Во-первых, исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре (т. е. ответчика), сделанному до вынесения судом решения. Между тем в рыночных условиях ответчик в некоторых случаях может сознательно не привлекать внимания суда к факту пропуска истцом срока исковой давности, чтобы, уплатив ему определенную сумму, сохранить его как потенциального партнера на будущее.

Во-вторых, в исключительных случаях суд может признать уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца. К подобным обстоятельствам могут быть отнесены тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. п. Эти обстоятельства учитываются при условии, что они имели место в последние шесть месяцев срока давности или в течение всего срока давности, если срок равен шести месяцам или менее шести месяцев.

На ряд требований исковая давность вообще не распространяется. Имеются в виду, в частности, требования: о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ; вкладчиков к банку о выдаче вкладов; о возмещении вреда жизни или здоровью гражданина; об устранении всяких нарушений прав собственника или иного владельца, хотя бы и не связанных с лишением владения имуществом.

#### **4. Вещные права, право интеллектуальной собственности предпринимателей и их наследование**

**Вещные права.** Среди разнообразных прав субъектов предпринимательской деятельности одними из важнейших являются вещные права, опосредствующие принадлежность вещей (телесного имущества) конкретным субъектам, т.е. своеобразную статику имущественных отношений. Главным вещным правом является право собственности. Его содержание образуют три правомочия собственника: владение, пользование и распоряжение имуществом. Право собственности является абсолютным. Оно охраняет правомочия собственника от посягательств со стороны любых лиц.

Право владения означает основанную на законе возможность физического господства над вещью: держать, перемещать в пространстве, разделять на части и т.д. Право пользования дает собственнику возможность извлекать из вещи ее полезные свойства, в процессе как личного потребления, так и предпринимательской деятельности. Право распоряжения есть возможность определения юридической судьбы вещи. Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и не нарушающие права других лиц, в том числе он может самостоятельно в предпринимательских целях продавать свое имущество, сдавать его в аренду, передавать в залог или в доверительное управление. Одновременно собственник несет бремя содержания имущества и риск его случайной гибели или повреждения.

В РФ признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Субъектами права собственности являются граждане, юридические лица, РФ, субъекты РФ и муниципальные образования. Статус собственников различается кругом объектов и особенностями приобретения и прекращения права собственности, а также владения, пользования и распоряжения имуществом.

В собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество. Его количество и стоимость не ограничиваются. Ограничения могут быть установлены только законом и лишь 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.

С начала 1991 г. в результате проведения земельной реформы около 40 млн. граждан РФ получили в собственность земельные участки, 12 млн. сельских жителей стали собственниками земельных долей (паев). В соответствии с Указом Президента от 7 марта 1996 г. № 337 “О реализации конституционных прав граждан на землю”<sup>35</sup> и вплоть до

---

<sup>35</sup> Российская газета. - 1996. - 12 марта.

принятия Земельного Кодекса РФ предусмотрена бесплатная выдача членам сельскохозяйственных организаций и другим гражданам (собственникам земельных долей) свидетельств о праве собственности на земельные доли.

Государственная собственность выступает в виде федеральной собственности и собственности субъектов РФ. В государственной собственности находится земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований. От имени РФ и ее субъектов права собственника осуществляют соответствующие органы государственной власти в рамках их компетенции.

Государственное имущество обычно закрепляется за государственными предприятиями и учреждениями. Незакрепленное ни за кем государственное имущество, а также бюджетные средства составляют федеральную государственную казну или казну субъекта РФ. Аналогичный режим имеет муниципальная собственность, право на которую осуществляют органы местного самоуправления и в рамках которой также существует муниципальная казна. Государственное или муниципальное имущество может быть передано его собственником в собственность граждан и юридических лиц в соответствии с законодательством о приватизации, в частности, Законом от 3 июля 1991 г. "О приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации" (с последующими изменениями и дополнениями)<sup>36</sup>.

Приватизацию государственного имущества организуют Государственный комитет РФ по управлению государственным имуществом (Госкомимущество России), его территориальные агентства и комитеты по управлению имуществом субъектов РФ. Приватизация осуществляется, в частности, путем приобретения гражданами, акционерными обществами и другими предпринимательскими структурами у государства и местных органов власти в частную собственность предприятий; их оборудования, зданий, сооружений, лицензий, патентов и других материальных и нематериальных активов; долей (паев, акций) государства и местных органов власти в капитале предпринимательских структур и других объектов государственной и муниципальной собственности. При этом приватизация предприятий осуществляется путем их купли-продажи по конкурсу или на аукционе, посредством продажи долей (акций) в капитале предприятия, а также путем выкупа имущества предприятия, сданного в аренду.

Заявки на приватизацию подготавливаются по инициативе как самого Госкомимущества России, так и его агентств, комитетов по управлению имуществом субъектов РФ, а также руководителей и

---

<sup>36</sup> Российская газета. - 1991 - 19 июля.

Там же. - 1992 . - 9 июля.

трудовых коллективов приватизируемых предприятий. Заявки регистрируются государственными органами по управлению государственным имуществом РФ либо субъекта РФ или агентством Госкомимущества РФ в день их подачи в соответствующий орган. Решение о приватизации или об отказе в приватизации предприятия должно быть принято в месячный срок с момента регистрации заявки.

Наряду с правом собственности важными правами, в частности, являются: право пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 265 ГК); право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (ст. 268 ГК); сервитуты (ст. 274, 277 ГК); право хозяйственного ведения имуществом (ст. 294 ГК) и право оперативного управления имуществом (ст. 296 ГК). Данные права принадлежат лицам, не являющимся собственниками имущества. Право собственности и другие вещные права на землю регламентируются главой 17 ГК (ст. 260-287), которая вводится в действие одновременно с введением нового Земельного Кодекса РФ.

Важное практическое значение имеют вопросы приобретения и прекращения права собственности, общей собственности, права собственности и других вещных прав на жилые помещения, защиты права собственности и иных вещных прав. Право собственности приобретается двумя способами: первоначальным и производным. Первый предполагает отсутствие или неизвестность собственника приобретаемого имущества, и следовательно, правопреемства. При производном способе право собственности, напротив, приобретается в порядке правопреемства, т.е. перехода права от одного лица к другому.

Первоначальным является, в частности, приобретение права собственности на: новую вещь, изготовленную лицом для себя; плоды, продукцию и доходы, полученные в результате использования имущества; общедоступные вещи (ягоды, рыбу, диких животных), а также на имущество, ставшее собственностью в силу приобретательной давности (ст. 234 ГК). Производный способ обычно проявляется в приобретении имущества по договору купли-продажи, мены, дарения или по наследству.

Право собственности у приобретателя вещи по договору возникает, по общему правилу, с момента ее передачи ( в необходимых случаях - с момента регистрации сделки). Передачей признается вручение вещи приобретателю, а также сдача перевозчику или в организацию связи для отправки приобретателю вещей, отчужденных без обязательства доставки. Кроме того, к передаче вещи приравнивается передача коносамента или иного товарораспорядительного документа на нее.

Право собственности обычно прекращается при отчуждении собственником своего имущества другим лицам, отказе его от права собственности, гибели или уничтожении имущества. Принудительное прекращение права собственности с изъятием имущества у лица помимо



его воли допускается в строгом соответствии с законом, в частности, в форме выкупа имущества, его реквизиции, конфискации и национализации.

Имущество может принадлежать двум и более лицам на праве общей собственности. Различают общую долевую и общую совместную собственность. Доля в праве обычно именуется идеальной долей. Участник долевой собственности вправе продать свою долю, а также потребовать выдела своей доли, превратив ее в реальную долю. При продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники имеют преимущественное право покупки продаваемой доли.

Общей совместной собственностью является имущество, нажитое супругами во время брака (ст. 256 ГК), и имущество крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 257 ГК). Участники совместной собственности сообща владеют и пользуются общим имуществом. При распоряжении совместным имуществом (продаже, аренде и т.п.) сделка, совершенная любым участником, предполагается совершенной по общему согласию всех участников. Разделу совместной собственности и выделу доли одного из участников предшествует предварительное определение доли каждого из участников в праве на общее имущество.

Как право собственности, так и другие нарушенные вещные права защищаются путем либо истребования имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск), либо требования по суду устранения нарушений прав собственников, даже если эти нарушения и не были соединены с лишением владения (негаторный иск). Виндикационный иск также называют иском невладельца собственника индивидуально определенной вещи к владеющему несобственнику.

Удовлетворение виндикационного иска зависит от двух факторов: экономической основы незаконного перехода вещи к несобственнику и характера последнего. При безвозмездном получении вещи незаконный владелец обязан во всех случаях вернуть ее собственнику. При возмездном приобретении вещь должна быть возвращена, по общему правилу, лишь недобросовестным приобретателем, т.е. лицом, которое знало или могло знать, что оно приобретает вещь у лица, не имевшего права его отчуждать.

От добросовестного приобретателя собственник не вправе истребовать имущество. Исключение составляют случаи, когда имущество утрачено собственником, либо похищено у него, либо выбыло из его владения помимо его воли. Из этого исключения, в свою очередь, сделано другое исключение, возвращающее к общему правилу: от добросовестного приобретателя ни при каких обстоятельствах не могут быть истребованы деньги и ценные бумаги на предъявителя.

**Право интеллектуальной собственности.** Наряду с вещным правом как одним из видов абсолютных прав, опосредствующих статику

имущественных отношений по поводу материальных объектов (вещей), не менее важное практическое значение имеет другой вид подобных прав, к которому относятся исключительные права на идеальные результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, продукции, работ и услуг. Совокупность последних прав называется интеллектуальной собственностью. Их возникновение, защита и переход по наследству регулируются такими институтами гражданского права, как авторское право, смежные права, патентное право, право на фирменное наименование, право на товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров. Наряду с ГК и другими национальными законами такими, как Закон от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах»<sup>37</sup> (в редакции закон действует с 19 июля 1995 г. № 110-ФЗ)<sup>38</sup>, Патентный закон РФ от 23 сентября 1992 г.<sup>39</sup>, Закон от 23 сентября 1992 г. «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»<sup>40</sup>, отношения в сфере интеллектуальной собственности регулируются также международными соглашениями с участием РФ, в частности, Бернской конвенцией об охране литературных и художественных произведений 1886 г. в редакции 1971 г. (действует в России с 13 марта 1995 г.), Всемирной (Женевской) конвенцией об авторском праве 1952 г. в редакции 1971 г. (действует в России с 9 марта 1995 г.) и Парижской конвенцией по охране промышленной собственности 1883 г. в редакции 1967 г. (действует в России с 1965 г.)<sup>41</sup> и Евразийской патентной конвенцией 1995 г. (действует в России с 1 января 1996 г.)<sup>42</sup>.

Исключительное право на идеальный результат умственного труда не следует смешивать с вещным правом собственности. Вещные правомочия владения, пользования и распоряжения телесным имуществом неприменимы к авторскому праву писателя на созданную им систему литературных образов или изобретателя на систему технических категорий. Смысл исключительных прав заключается в том, что только создатели указанных систем (или их работодатели) имеют право на использование плодов духовного творчества, исключая из этой сферы все другие лица.

**Авторское право** охраняет произведения науки, литературы (в том числе программы для ЭВМ и базы данных) и искусства. Эти

---

<sup>37</sup> Российская газета. - 1993. - 3 августа.

<sup>38</sup> Там же. - 1995. - 26 июля.

<sup>39</sup> Там же. - 1992. - 14 октября.

<sup>40</sup> Там же. - 1992. - 17 октября.

<sup>41</sup> Права на результаты интеллектуальной собственности: Сборник нормативных актов. - М., 1994. - С. 262, 234, 449.

<sup>42</sup> Собрание законодательства РФ. 1995, №23. ст. 2170; Российская газета. - 1995. - 7 июня: Текст конвенции см.: Интеллектуальная собственность. - 1994. - № 3-4. - С. 38.

произведения охраняются, если они, во-первых, являются результатом творческой деятельности и, во-вторых, существуют в какой-либо объективной форме. Творческой можно считать любую умственную деятельность, приведшую к самостоятельному созданию произведения. Недозволенное заимствование чужого достижения, плагиат не могут признаваться творчеством. Творчески самостоятельное произведение может быть выражено в устной, письменной форме, в форме звуко- и видеозаписи, в форме изображения и т. п.

Авторское право не распространяется на идеи, методы, процессы, способы, концепции, факты, а также на компоненты результата творчества. Не связано авторское право на произведение и с вещным правом собственности на материальный объект, в котором выполнено произведение. Авторское право возникает в силу создания произведения и выражения его в объективной форме. Оно не требует специальной регистрации. Авторское право на произведение, созданное в порядке выполнения служебного задания работодателя (служебное произведение) принадлежит работодателю.

Автору в отношении его произведения принадлежат такие личные неимущественные права, как право авторства, право на имя, право на защиту авторской репутации и право на обнародование произведения. Важнейшими исключительными правами (т.е. интеллектуальной собственностью) автора или его работодателя являются имущественные права, т.е. исключительные права на использование произведения в любой форме и любым способом, в том числе права на воспроизведение, распространение, импорт, публичный показ, публичное исполнение, на передачу в эфир или по кабельному вещанию, перевод и переработку произведения.

**Смежные права** - это права исполнителей (актеров, певцов, музыкантов, танцоров, дирижеров, режиссеров-постановщиков), производителей фонограмм, предприятий эфирного и кабельного вещания. Смежные права исполнителей возникают в случае, если “живое” исполнение записывается (аудио-, видеозапись) или передается в эфир либо по кабелю. Смежные права зависят от авторских, они примыкают к ним, сопряжены, сопредельны с авторскими, поскольку обычно исполнители и иные субъекты смежных прав доводят до публики произведения других лиц, также охраняемых авторским правом.

Субъекты смежных прав имеют в отношении своих исполнений, постановок и передач личные неимущественные (право на имя, на защиту исполнения от искажения) и имущественные права, т.е. исключительные права на использование объектов смежных прав, например, на запись ранее незаписанных исполнений, воспроизведение фонограммы или воспроизведение видеозаписи передачи.

Установленные законом авторские и смежные права иногда нарушаются и нуждаются в защите. Обычно нарушители, в качестве

которых выступают как физические, так и юридические лица, незаконно изготавливают и распространяют экземпляры, т.е. копии произведений и фонограмм на различных материальных носителях. Такие копии называются контрафактными экземплярами.

За нарушение авторских и смежных прав установлена гражданская, административная и уголовная ответственность. Законом установлен широкий круг как способов защиты, так и органов, наделенных полномочиями осуществлять защиту данных прав. Обладатели авторских и смежных прав могут обратиться за защитой в суд, (арбитражный или третейский), в органы дознания или предварительного следствия.

Поскольку гражданская ответственность обычно имеет компенсационный (восстановительный) характер, нарушители обязаны возместить убытки правообладателя. Учитывая объективные трудности подсчета этих убытков, закон предоставляет правообладателю по своему выбору альтернативно требовать либо возмещения убытков, включая упущенную выгоду, либо взыскания дохода, полученного нарушителем, либо выплаты компенсации в сумме от 10 до 50000 минимальных размеров оплаты труда.

**Патентное право** - это совокупность норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, возникающие в связи с признанием авторства и охраной изобретений, полезных моделей и промышленных образцов (объектов промышленной собственности), установлением режима их использования, поощрением и защитой прав их авторов и патентообладателей. Патентное право является институтом права промышленной собственности как составной части права интеллектуальной собственности.

Потребность в патентном праве обусловлена невозможностью прямой охраны результатов технического (изобретения, полезные модели), художественно-конструкторского или дизайнерского творчества (промышленные образцы) средствами авторского права. В отличие от оригинальных объектов авторского права, объекты промышленной собственности как решения определенных практических задач в принципе повторимы. Они могут быть созданы независимо друг от друга разными лицами. Поэтому их охрана предполагает формализацию в законе описания их признаков (условий патентоспособности), соблюдение специального порядка определения приоритета, проверку новизны (на базе экспертизы заявок) и установление особого режима использования. Такую охрану призвано обеспечивать патентное право. Патентные права предоставляются и поддерживаются при условии уплаты установленных пошлин.

Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Полезной моделью (“малым изобретением”) признается новое и промышленно применимое конструктивное выполнение средств

производства и предметов потребления, а также их составных частей. Промышленным образцом является новое, оригинальное и промышленно применимое художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид.

Единственным органом, который принимает к рассмотрению заявки на объекты промышленной собственности, проводит их экспертизу и выдает патенты на изобретения и промышленные образцы, а также свидетельства на полезные модели, является Патентное ведомство РФ (Роспатент). Патент на изобретение действует в течение 20 лет, патент на промышленный образец - 10 лет и свидетельство на полезную модель - 5 лет, считая с даты поступления в Роспатент соответствующей заявки. Субъектами патентного права являются авторы изобретений, полезных моделей и промышленных образцов, их работодатели (на служебные объекты патентные права распространяются в случае, если объект создается работником в связи с выполнением им своих служебных обязанностей или полученным от работодателя конкретным заданием), их правопреемники (например, наследники авторов) и другие лица, приобретающие патентные права на основе закона или договора.

Авторам объектов промышленной собственности принадлежат личные (право авторства, право на получение патента) и имущественные права. Основным имущественным правом не являющегося патентообладателем автора служебного объекта промышленной собственности является право на вознаграждение (ст. 8 Патентного закона). Основное имущественное право патентообладателя, являющееся его интеллектуальной собственностью, - это исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца. Патентообладатель вправе применять объект по своему усмотрению, а также запрещать его использование другими лицами, не получившими право использования на законном основании, прежде всего по регистрируемому в Роспатенте лицензионному договору с патентообладателем.

Права патентообладателей и авторов в зависимости от характера их получения и вида возникающих споров защищаются в судебном, административном или уголовном порядке. Суды, в том числе арбитражный и третейский, в соответствии с их компетенцией рассматривают, в частности, споры: об авторстве на изобретение, полезную модель, промышленный образец; об установлении патентообладателя; о нарушении исключительного права на объект промышленной собственности; о выплате автору вознаграждения работодателем.

**Право на фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и наименование места происхождения товара** также считается одним из прав промышленной, а в конечном счете, интеллектуальной собственности. Исключительное право на фирменное

наименование возникает у коммерческой организации в момент ее государственной регистрации в качестве юридического лица. Фирменное наименование должно отражать особенности организационно-правовой формы конкретного юридического лица (полного товарищества, акционерного общества, производственного кооператива и др.).

Юридическое лицо, зарегистрировавшее свое фирменное наименование, приобретает исключительное право на его использование. Лицо, неправомерно применяющее чужое зарегистрированное фирменное наименование, обязано по требованию обладателя права на это наименование прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

В рыночных условиях наряду с фирменным наименованием как средством индивидуализации юридических лиц важное значение имеют знаки, слова и символы, помогающие потребителям ориентироваться в однородных товарах и услугах различных фирм, приобретать наиболее качественные товары и избегать подделок. Имеются в виду товарные знаки и знаки обслуживания (далее товарные знаки), регистрируемые Роспатентом.

Товарный знак - это обозначение, способное отличать товары и услуги (далее - товары) одних юридических и физических лиц от однородных товаров и услуг других лиц. Примерами могут служить товарные знаки "Слава" (часы), "Волга" (автомобили) и т.п. Существуют словесные, изобразительные, объемные, звуковые и другие товарные знаки и их комбинации.

Товарный знак регистрируется Роспатентом на имя заявителя-предпринимателя с выдачей свидетельства, удостоверяющего исключительное право владельца знака в отношении товаров, указанных в свидетельстве. Владелец товарного знака имеет в течение 10 лет с даты поступления заявки в Роспатент исключительное право пользоваться и распоряжаться знаком, а также разрешать его использование другими лицами. Срок действия регистрации может быть продлен каждый раз на 10 лет. За выдачу свидетельства и его продление уплачиваются пошлины.

**Правовая охрана наименования места происхождения товара.** Помимо хорошо зарекомендовавших себя товарных знаков на высококачественные и эстетически привлекательные товары спрос на последние, а следовательно, и размер прибыли могут повышать также помещаемые на некоторых товарах наименования мест их происхождения. Подобное наименование - это название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые (естественно положительные) свойства которого исключительно или главным

образом определяются характерными для данного географического объекта природными или людскими факторами либо теми и другими одновременно. Примеры: минеральная вода “Ессентуки”, “Палех”, “Гжель”, “Дымковская игрушка”, “Русские меха”.

Бессрочная регистрация наименования места происхождения товара производится по заявке одного или нескольких юридических либо физических лиц, подаваемой в Патентное ведомство. Если наименование уже зарегистрировано, то любое лицо, находящееся в том же географическом объекте, что и первый заявитель, и производящее товар с теми же свойствами, может подать в Роспатент заявку на предоставление ему права пользования зарегистрированным наименованием.

Заявителю выдается свидетельство, дающее ему право пользования наименованием в течение 10 лет с даты поступления заявки в Патентное ведомство. Срок действия свидетельства может быть продлен каждый раз на 10 лет. Все юридически значимые действия облагаются пошлинами.

За незаконное использование товарного знака и наименования места происхождения товара установлена гражданская и уголовная ответственность. Владелец свидетельства на товарный знак вправе потребовать по суду от нарушителя его прав прекращения нарушения и возмещения убытков. Аналогичные меры по защите наименования места происхождения товара от незаконного использования могут быть приняты обладателем соответствующего свидетельства, а также общественной организацией (например, Обществом защиты прав потребителей) или прокурором.

**Наследование права собственности и интеллектуальной собственности.** Право собственности на имущество предпринимателя, а также его исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности переходят по наследству. Наследование осуществляется одним из двух способов: либо по закону, либо по завещанию. Завещание - это распоряжение физического лица имуществом на случай своей смерти. Существует свобода завещания: каждый гражданин может по своему усмотрению завещать все свое имущество или его часть любому лицу, а также государству. Однако некоторые лица вправе получить наследство даже если они не указаны в завещании. Несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные), а также нетрудоспособные супруг, родители (усыновители) и иждивенцы умершего наследуют, независимо от содержания завещания, не менее двух третей доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля). Завещание должно быть составлено в письменной форме с указанием места и времени его составления, собственноручно подписано завещателем и удостоверено нотариально.

Наследование по закону происходит в случае:

1. Отсутствия завещания;
2. Признания его полностью или
3. В части недействительным;
4. Составления завещания на часть имущества;
5. Отказа всех или
6. Нескольких наследников по завещанию от своего наследства.

При наследовании по закону наследниками в равных долях являются: во-первых, дети (в том числе усыновленные), супруг и родители (усыновители) умершего, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти; во-вторых, братья и сестры умершего, его дед и бабушка со стороны отца и матери.

Внуки и правнуки наследодателя также являются наследниками по закону, если к моменту открытия завещания о наследстве нет в живых того из их родителей, который был бы наследником. Они наследуют поровну в той доле, которая причиталась бы при наследовании по закону их умершему родителю.

К наследникам по закону относятся также нетрудоспособные лица, находившиеся на иждивении умершего не менее одного года до его смерти. При наличии других наследников они наследуют наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. Если нет наследников ни по закону, ни по завещанию, либо ни один из наследников не принял наследство, имущество умершего по праву наследования переходит к государству.



## 5. Договорные обязательства в предпринимательской деятельности. Трудовой договор (контракт)

**Общая часть обязательственного права.** Наиболее распространенная договорная форма предпринимательской деятельности регулируется обязательственным правом. Этот институт гражданского права регламентирует динамику имущественных отношений предпринимателей, переход имущества от одних предпринимателей к другим. В ГК данный институт представлен разделами III “Общая часть обязательственного права” (ст. 307-453) и IV “Отдельные виды обязательств” (ст. 454-1109).

Общая часть определяет понятие обязательств, способы обеспечения их исполнения и ответственность за нарушение обязательств. Она же закрепляет общие нормы о договоре - от его заключения до расторжения. В силу обязательства как относительного гражданского правоотношения одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, а именно передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги или воздержаться от определенного действия, кредитор же имеет право требовать от должника исполнения его обязательств. Обязательства возникают из договора, вследствие причинения вреда и из иных оснований, указанных в ГК, например, вследствие неосновательного обогащения. В зависимости от оснований их возникновения обязательства подразделяют на договорные и внедоговорные.

По другим критериям различают обязательства возмездные и безвозмездные, долевыми, субсидиарные и солидарные, альтернативные, прямые и регрессные, а также денежные. Наиболее широкая классификация договорных обязательств проводится по предмету различных договоров (обязательства купли-продажи, перевозки, займа и т.п.).

Важное значение имеют вопросы перемены лиц в обязательстве: уступки требования (цессии) и перевода долга, его прекращения, а также такие аспекты исполнения обязательства, как его срок, место, порядок, способы его обеспечения. Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией и задатком. Все эти способы призваны стимулировать должников к своевременному и надлежащему исполнению принятых ими на себя обязательств.

В условиях свободного рынка важную роль, в том числе в сфере предпринимательской деятельности, играют наряду с неустойкой, о которой уже шла речь в связи с гражданско-правовой ответственностью, такие способы обеспечения, как залог, поручительство и банковская гарантия. В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (например, банк, выдавший кредит), именуемый залогодержателем, имеет право в случае неисполнения должником этого

обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество, т.е. залогодателя. По различным критериям различают залог движимого и недвижимого имущества (ипотеку), залог товаров в обороте и залог вещей в ломбарде. Особое значение для участников гражданского оборота, в том числе граждан приобретает получение кредита под залог недвижимости, т.е. ипотечное кредитование, расширению сферы применения которого призван служить Указ Президента от 28 февраля 1996 г. № 293 “О дополнительных мерах по развитию ипотечного кредитования”<sup>43</sup>.

В случае нарушения залогодателем обеспеченного залогом обязательства требования залогодержателя удовлетворяются из стоимости заложенного имущества по решению суда. Удовлетворение этих требований без обращения в суд допускается (кроме случаев, предусмотренных законом) только на основании нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем, заключенного после возникновения необходимых условий, т.е. после нарушения должником (залогодателем) своих обязательств. Реализация имущества, на которое обращается взыскание, производится путем его продажи с публичных торгов.

Обеспечение исполнения обязательства путем поручительства оформляется письменным соглашением. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или частично. При нарушении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник несут солидарную ответственность.

Своеобразным способом обеспечения служит письменная банковская гарантия, которую банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) за вознаграждение дают на определенный срок по просьбе другого лица (принципала). В силу данной гарантии гарант обязуется уплатить кредитору принципала (бенефициару) денежную сумму по предъявлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

Необычность данного способа обеспечения состоит в независимости банковской гарантии от обеспечиваемого ею основного обязательства должника (принципала), что проявляется в обязанности удовлетворения гарантом повторного требования бенефициара.

Бенефициар вправе в случае нарушения принципалом обеспеченного гарантией основного обязательства представить гаранту требование об уплате денежной суммы по гарантии. Если гаранту до удовлетворения требования бенефициара стало известно, что основное обязательство, обеспеченное банковской гарантией, полностью или в

---

<sup>43</sup> Российская газета.- 1996. - 6 марта.

соответствующей части уже исполнено, прекратилось по иным основаниям либо недействительно, он должен немедленно сообщить об этом бенефициару и принципалу. Тем не менее полученное гарантом после такого уведомления повторное требование бенефициара подлежит удовлетворению гарантом (п. 2 ст. 376 ГК).

Переход имущества, в том числе имущественных прав чаще всего происходит в рамках договоров, т.е. соглашений двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Существует свобода договора. Участники гражданского оборота вправе по своей воле заключать договоры, в том числе не предусмотренные законом, и определять его условия. Нельзя игнорировать лишь обязательные для сторон императивные нормы, установленные законом и иными правовыми актами.

Договоры традиционно делятся на двух- и многосторонние, устные и письменные, возмездные и безвозмездные, консенсуальные (действующие с момента придания им надлежащей формы) и реальные (когда помимо надлежащего оформления необходимо совершить передачу товара или денежных сумм). Переход к рынку способствовал введению в оборот и законодательство ряда новых видов договоров, усилению роли судебного толкования условий договора, более подробной регламентации порядка его заключения, изменения и расторжения.

ГК впервые предусматривает такие виды договоров, как смешанный и публичный договоры, а также договор присоединения. Смешанным является договор, содержащий элементы различных договоров, например купли-продажи и подряда, перевозки и страхования, поручения и доверительного управления. Публичным признается договор, заключаемый коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится. Подобные договоры заключают с клиентами организации розничной торговли, транспорта общего пользования, связи, энергоснабжения, медицинского, гостиничного и других видов обслуживания. Публичными являются договоры личного страхования, хранения вещей в камерах хранения транспортных организаций и в ломбардах, договоры банковского вклада, заключаемые гражданами-вкладчиками.

Договором присоединения признается договор, условия которого определяются одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут приниматься другой стороной не иначе, как путем присоединения к предложенному договору в целом. Договоры присоединения обычно заключаются коммерческими организациями с гражданами-потребителями их товаров, работ и услуг. Поэтому нормы

об этих договорах нередко применяются одновременно с нормами о публичных договорах.

При необходимости своеобразного резервирования лицом приобретения товаров, выполнения работ или оказания услуг, оно может заключить предварительный договор, т.е. соглашение о заключении в будущем основного договора на условиях предварительного договора. В отличие от так называемого “протокола о намерениях“, не порождающего договорных прав и обязанностей, предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет и другие существенные условия основного договора. Кроме того, в случае уклонения одной из сторон от заключения основного договора, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

Заключение любого договора должно осуществляться в соответствии с установленными правилами. Договор считается заключенным, если стороны в требуемой форме достигли соглашения по всем существенным его условиям, а в отношении реального договора - когда одна из них также передала другой соответствующее имущество. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации.

Существенными являются три вида условий договора: 1) условия о предмете договора; 2) условия, названные в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида (например, статья 942 ГК даже в названии содержит слова “существенные условия договора страхования”, а ст. 1016 ГК - “существенные условия договора доверительного управления имуществом”); 3) все те условия, которые дополнительно предлагает согласовать одна из сторон.

О достижении соглашения обычно свидетельствует получение лицом, направившим предложение заключить договор (оферту), ответа о принятии предложения от лица, которому было адресовано предложение (акцепт). Оферта и акцепт - это не любое предложение и ответ. В частности, офертой признается лишь адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, содержащее существенные условия договора и выражающее намерение оферента считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение (акцептантом). В случае, когда своевременно направленное извещение об акцепте получено с опозданием, акцепт не считается опоздавшим, если оферент немедленно не уведомит другую сторону (акцептанта) о получении акцепта с опозданием.

Заключение, исполнение, а также изменение и расторжение различных договоров имеет свои особенности, отраженные в части второй ГК и некоторых других законах. Нормы данной части ГК, Закона “Об авторском праве и смежных правах”, Патентном и других законах об отдельных видах договорных обязательств регламентируют условия,

процедуру заключения договоров, права и обязанности их участников, включая их ответственность с учетом специфики различных сфер предпринимательской и иной деятельности, а также предмета конкретных классов, типов и видов договоров.

Классификация обязательств по предмету, лежащих в их основе договоров, - одна из наиболее обширных. Договоры делятся на четыре класса, три из которых уже стали традиционными, а четвертый интенсивно формируется в последние десятилетия. Первый класс - договоры о передаче имущества в собственность, иное вещное право (хозяйственное ведение, оперативное управление) или пользование (ст. 454-701 ГК). Этот класс, по древнеримской терминологии, именуется “даре” (“dare”).

В него входят договоры купли-продажи, в том числе розничной купли-продажи, поставки (включая поставку товаров для государственных нужд), контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости и продажи предприятия, а также договоры мены, дарения, ренты и пожизненного содержания с иждивением, аренды, проката (включая аренду транспортных средств, зданий, сооружений, предприятий и лизинг), наем жилого помещения и безвозмездное пользование.

Второй класс включает договоры о выполнении работ и именуется “фацере” (“facere”). Договоры данного класса регулируются ст. 702-768 ГК. Этот класс охватывает договоры подряда (в том числе бытового и строительного подряда), договоры подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, государственные контракты на выполнение подрядных работ для государственных нужд и некоторые другие.

Третий класс именуется договорами об оказании услуг или “престаре” (“praestare”) и состоит из регулируемых ст. 769-1026 ГК договоров, главной отличительной чертой которых является то, что в результате их исполнения не создается новая вещь, а лишь выполняются многочисленные и весьма полезные действия по перемещению пассажиров, грузов и багажа (договоры перевозки), предоставлению займа и кредита (договоры займа и кредитные договоры, включая товарный и коммерческий кредиты), финансированию под уступку денежного требования (“факторинг”), оказанию банковских услуг (договоры банковского вклада и банковского счета), проведению безналичных расчетов, хранению, личному и имущественному страхованию, доверительному управлению имуществом, возмездному оказанию медицинских, аудиторских, консультационных, информационных, туристических и других услуг.

Четвертый класс включает договоры об использовании идеальных результатов интеллектуальной деятельности такие, как: договоры о выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ - НИОКР (ст. 769-778 ГК), авторские договоры о

передаче исключительных и неисключительных прав, авторские договоры заказа, договоры с пользователями объектов смежных прав (ст. 30-34, 37-41 Закона “Об авторском праве и смежных правах”), регистрируемые в Патентном ведомстве РФ договоры об уступке патентов и выдаче исключительных, неисключительных, полных, открытых, принудительных лицензий и сублицензий на право использования охраняемых патентами изобретений, полезных моделей и промышленных образцов (ст. 10, 13 Патентного закона РФ), договоры об уступке товарных знаков и фирменных наименований или о предоставлении лицензий на право использования товарного знака, в том числе по договору коммерческой концессии - договору “франчайзинга” (ст. 1027-1040 ГК, ст. 25-27 Закона “О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров”), договоры о передаче служебной и коммерческой тайны (ст. 139 ГК), а также иной неохраняемой конфиденциальной информации (“ноу-хау”).

Общим для всех договоров четвертого класса является нематериальный характер их предмета. Хотя результаты интеллектуальной деятельности объективируются и доводятся до сознания третьих лиц с помощью различных материальных носителей (бумаги, пленки, кассеты, дискеты, макета, модели, холста и т.п.), сами они являются нематериальными (нетелесными, идеальными) объектами.

Идеальная природа результатов творческой деятельности обуславливает специфические свойства как договоров, в рамках которых они создаются, передаются пользователям и используются, так и регулирующего их законодательства. Договоры четвертого класса имеют черты сходства с некоторыми типами и видами договоров трех предыдущих (традиционных) классов - с куплей-продажей, арендой или подрядом. Однако регламентировать их по одной из этих договорных моделей невозможно. Необходимо конструировать правовой режим этих договоров в рамках самостоятельного класса.

Многие нормы гражданского права об отдельных видах договорных обязательств применимы к сферам как предпринимательской, так и непредпринимательской деятельности. Вместе с тем некоторые из этих норм регулируют только договорные отношения между предпринимателями или с их участием. Например, продавцом в договоре розничной купли-продажи может быть только лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу (ст. 492 ГК). В договоре поставки предпринимателями должны быть обе стороны. По данному договору поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленные сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 506 ГК).

Лицами, осуществляющими сдачу имущества в аренду или выполняющими работу по заданию граждан-заказчиков в качестве постоянной предпринимательской деятельности, должны быть арендодатель по договору проката движимого имущества (ст. 626 ГК) и подрядчик по договору бытового подряда (ст. 730 ГК). Поскольку предприятием признается имущественный комплекс, используемый только для осуществления предпринимательской деятельности (ст. 132 ГК), предпринимателями являются обе стороны договора аренды предприятия, т.е. и арендодатель, и арендатор (ст. 656 ГК). Только непотребляемые вещи (кроме земельных участков и других природных объектов), используемые для предпринимательской деятельности, могут быть предметом договора финансовой аренды (лизинга) - ст. 666 ГК.

Предпринимателем должна быть сторона любого публичного договора (ст. 426 ГК), оказывающая другой стороне возмездные услуги (ст. 779, 783, 789 ГК), в том числе по перевозке пассажиров транспортом общего пользования (ст. 789 ГК), по приему банком вкладов от граждан (ст. 834 ГК), по хранению вещей граждан в ломбарде (ст. 919 ГК) или в камерах хранения транспортных организаций (ст. 923 ГК), по личному страхованию (ст. 927 ГК).

Предпринимательский характер деятельности оказывает влияние на условия некоторых договоров. Например, предполагается беспроцентным договор займа между гражданами на сумму не свыше пятидесятикратного минимального размера оплаты труда, не связанный с предпринимательской деятельностью хотя бы одной из сторон (ст. 809 ГК). Только предпринимателями, имеющими к тому же специальную лицензию, являются финансовые агенты, заключающие договоры финансирования под уступку денежного требования (договоры “факторинга”). В качестве финансовых агентов обычно выступают банки и иные кредитные организации (ст. 825 ГК). По общему правилу, расчеты между предпринимателями, в том числе с участием граждан-предпринимателей, должны производиться в безналичном порядке (ст. 861 ГК).

Организация, обязующаяся за вознаграждение хранить по договору складского хранения товары, признается товарным складом, если она осуществляет хранение и оказывает связанные с этим услуги в качестве предпринимательской деятельности (ст. 907 ГК). Как правило, только индивидуальный предприниматель или коммерческая организация (кроме унитарного предприятия) могут выступать в качестве доверительного управляющего в договоре доверительного управления имуществом (ст. 1015 ГК).

В отдельных случаях ГК подробно регламентирует некоторые аспекты деятельности предпринимателей. Так, согласно ст. 933 ГК, по

договору страхования предпринимательского риска может быть застрахован предпринимательский риск только самого страхователя и только в его пользу. Договор страхования подобного риска лица, не являющегося страхователем, ничтожен. Тот же договор, заключенный в пользу лица, не являющегося страхователем, считается заключенным в пользу страхователя.

Следует сказать, что некоторые договоры могут сочетать признаки всех или большей части договорных классов. К их числу можно отнести, например, договор о совместной деятельности (договор полного товарищества) - ст. 1041-1054 ГК или нередко заключаемые на практике договоры об изготовлении вещей (одежды, обуви и т. п.) по заказам граждан. Такие договоры могут быть отнесены одновременно к нескольким “пограничным” классам.

В деятельности предпринимателей важное значение имеют некоторые договоры негражданско-правового характера, прежде всего **трудовой договор (контракт)**. Как понятие данного договора, так и его стороны, а также содержание определяются Кодексом Законов о Труде (КЗоТ), принятым 9 декабря 1971 г. (с последующими изменениями и дополнениями), другими законами и иными правовыми актами о труде. Настоятельная необходимость приведения трудовых правоотношений в соответствие с условиями рынка и предпринимательской деятельности обусловила разработку проекта Трудового Кодекса РФ.

Трудовому договору (контракту) посвящены ст. 15-40 КЗоТ. Трудовой договор (контракт) - это соглашение между работником и работодателем. В соответствии со ст. 15 КЗоТ по данному договору (контракту) работник обязуется выполнять работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением внутреннему трудовому распорядку, а работодатель обязуется выплачивать работнику заработную плату и обеспечивать условия труда в соответствии с законодательством о труде, коллективным договором и соглашением сторон. Статья 15 КЗоТ употребляет понятия договора и контракта как однопорядковые. Обычно трудовые договоры (контракты), помимо статей КЗоТ, регламентируются дополнительными правилами в виде утверждаемых федеральными органами государственной власти форм подобных договоров (контрактов).

Трудовые договоры (контракты) заключаются на неопределенный срок, на определенный срок не более пяти лет и на время выполнения определенных, например, уборочных работ. Установлена обязательная письменная форма договора (контракта). Прием на работу оформляется приказом или распоряжением работодателя, объявляемым работнику под расписку. В качестве работодателя может выступать любое предприятие, учреждение, организация, независимо от формы собственности и вида деятельности, которой они занимаются, а также индивидуальный предприниматель. Работником по трудовому договору (контракту) может быть гражданин, достигший 16-летнего или, в



порядке исключения по ст. 173 КЗоТ, 15-летнего и даже 14-летнего возраста.

Основаниями прекращения трудового договора (контракта), в частности, служат: соглашение сторон, истечение срока, призыв или поступление работника на военную службу, расторжение трудового договора (контракта) по инициативе работника, работодателя или по требованию профсоюзного органа, перевод работника, с его согласия, на другую работу, а также вступление в законную силу приговора суда, которым работник осужден к лишению свободы либо к исправительным работам не по месту работы.

К числу уважительных причин досрочного расторжения срочного трудового договора (контракта) по инициативе работника относятся его болезнь или инвалидность, а также нарушение работодателем законодательства о труде, коллективного или трудового договора (контракта). По инициативе работодателя трудовой договор (контракт) может быть расторгнут лишь в случаях: ликвидации предприятия, организации, учреждения, сокращения численности или штата работников; несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации либо состояния здоровья, препятствующего продолжению данной работы; систематического неисполнения работником без уважительных причин своих обязанностей, если к нему ранее применялись меры другого, в частности, дисциплинарного взыскания; прогула без уважительных причин; неявки на работу в течение более четырех месяцев подряд вследствие временной нетрудоспособности; восстановления на работе работника, ранее выполнявшего эту работу.

## **6. Рекомендуемая литература**

1. Комментарий части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации для предпринимателей. - М., 1995.
2. Комментарий части второй Гражданского Кодекса Российской Федерации для предпринимателей. - М., 1996.