

1. Юридическая характеристика и виды договора купли-продажи.

Ст. 454 Гражданского кодекса - договор, в силу которого одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а последний обязуется принять и уплатить установленную цену.

История договора уходит в древность. Граждане выступают участниками купли-продажи.

Юридическая характеристика:

Договор купли-продажи - возмездный, двусторонне-обязывающий, консенсуальный (с момента достижения соглашения по условиям сущ. договора) (в розничной торговле договор считается заключенным с момента оплаты).

Правовое регулирование: гл. 30 Гражданского кодекса; Закон «О защите прав потребителей» 1992 г.; Закон «О валютном регулировании и контроле» от 09.10.92 г.; Закон «О рынке ценных бумаг», 1992 г.; другие нормативно-правовые акты.

Виды: розничная купля-продажа; поставка; поставка товаров для государственных нужд; договор контрактации (сельскохозяйственной продукции в переработанном виде); энергоснабжение; недвижимость; предприятия. Стороны: продавец-покупатель.

Граждане, вступающие в гражданский оборот в пределах их дееспособности. Юридические лица вступают в гражданский оборот с учетом их правоспособности (общей или специальной). Публично-правовые образования - государство (специальная правоспособность, поэтому может быть участником не всех сделок; покупатель - гос. заказ).

Предметом является товар (вещь). Индивидуально-определенная вещь, не изъятая из оборота; кроме денег (иностранная валюта может быть предметом); передаваемая вещь как может быть у продавца в момент заключения договора, так и нет. Этой вещи в природе вообще не может быть пока в природе (контрактация). Предметом могут быть ценные бумаги и валютные ценности - их продажа подлежит особому регулированию (регулируются специальным законодательством, в части не урегулированного специальным законодательством используется Гражданский кодекс). Предметом купли-продажи могут быть имущественные права (ст. 454 ГК) - цессия; продажа патентных прав (договор полной лицензии); продажа предприятия.

Предмет купли-продажи - единственное существенное условие для заключения договора.

Это условие согласовано, если договор позволяет определить предмет и количество товара (п. 3 ст. 455 ГК). В других разновидностях купли-продажи могут быть другие условия.

Договор может быть заключен на куплю-продажу товара, имеющегося в наличии у продавца в момент заключения договора, а также товара, который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера товара.

Цена (в целом для купли-продажи не существенное условие). Если цена не определена то по формуле цены (ст. 424 ГК) определяется для договора (для недвижимости не применяется). Цена определяется в рублях, в условных единицах; в валюте другого

государства (платеж исключительно в российской валюте). Плата всегда осуществляется в денежной форме.

Форма договора зависит от субъекта договора, предмета и цены. Гражданский кодекс не знает обязательной нотариальной формы сделки купли-продажи. Сделки с недвижимостью подлежат государственной регистрации (жилая недвижимость) (Закон «О государственной регистрации» от 21 июля 1997 года).

Простая письменная форма:

одна из сторон - юридическое лицо;

между гражданами, если цена сделки более 10 МРОТ.

Указание срока не является существенным условием договора купли-продажи (кроме поставки) (ст. 457 ГК РФ)

2. Права и обязанности сторон по договору купли-продажи.

Договор купли-продажи (ст.454 ГК) - договор, в силу которого одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а последний обязуется принять и уплатить установленную цену.

Обязанности продавца: *передать товар(ст.45б):* 1.вручение товара («из рук в руки» 2.сдача транспортной организации без обязательства о доставке; 3.обеспечение покупателя доступа к

товару (товар должен быть готов к передаче и идентифицирован, продавец сообщил о готовности товара, следовательно продавец выполнил свою обязанность с этого момента; Если продавец не передает товар, покупатель может отказаться от договора и требовать его расторжения. В случае неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь в собственность кредитору он может требовать отобрания вещи у должника и передать ему на условиях, предусмотренных договором. Продавец должен передать товар, свободный от прав третьих лиц, кроме случаев, когда покупатель согласен на то, что на товар имеют право третьи лица. Если продавец не предупредил покупателя, то продавец возмещает убытки. *Товар должен быть:* передан в определенном количестве; передан надлежащего качества; соответствовать требованиям договора; если в договоре нет указаний на качество, то должен соответствовать целям применения данного товара; если товар продан по образцу качество должно соответствовать этому образцу, качество должно удовлетворять ГОСТам (ст 469 ГК).

Гарантийный срок - срок установленный производителем или продавцом, в течение которого товар должен отвечать установленным требованиям. Начинает течь с момента передачи покупателю (ст. 471 ГК). **Гарантия:** 1. *договорная-установлена* самим производителем или продавцом; 2. *законная-если* не установлена, то товар должен быть пригоден к эксплуатации в течение разумного срока, но не менее 2 лет. **Срок годности** (исчисляется с момента изготовления) - предельный срок, по истечении которого товар не пригоден к использованию.

Особое значение для договоров поставки и контрактации. При нарушении ассортимента; продавец несет ответственность (ст. 468): покупатель может принять весь товар; отказаться от всего товара; оставить товар, предусмотренный ассортиментом и отказаться от ненужных позиций; замена товара, не соответствующего условиям ассортимента.

Продавец должен передать товар в комплектности (наличие всех необходимых частей, в т.ч. и запасных частей) и в надлежащей таре (ст. 481 ГК).

Информационная обязанность продавца: информация о товаре; информация о продавце. Если продавец нарушает обязанность: покупатель требует информацию; в результате умолчания или неверной информации, покупатель приобрел товар ненадлежащего качества, он может потребовать расторжения договора и возмещения убытков; если покупателю были причинены убытки - все убытки должен возместить продавец.

Права и обязанности покупателя

Обязанности:

- 1) ст. 484 ГК принять товар - совершить действия необходимые для обеспечения передачи товара. Если он не принимает, продавец может требовать принудительно, или расторгнуть с возмещением убытков (п. 3 ст. 484); оплатить товар (ст. 486 ГК). Если иное не предусмотрено договором, товар должен быть оплачен полностью. Если товар должен быть оплачен непосредственно до или после передачи товара (Непосредственно = деньги-товар; на счет деньги - не позднее, чем на следующий банковский день должен быть передан товар). Нарушение условий об оплате: Покупатель просрочил - продавец требует уплату + неустойка (если предусмотрено договором) - ст. 395 ГК (если неустойка не предусмотрена).
- 2) известить о недостатках товара, если они есть (ст. 483 ГК).

3. Момент возникновения права собственности у покупателя по договору купли-продажи. Риск случайной гибели товара.

Договор купли-продажи (ст.454 ГК) - договор, в силу которого одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а последний обязуется принять и уплатить установленную цену. **Право собственности** - собственник} принадлежит право владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Праве собственности переходит к приобретателю вещи с момента её передачи. Передача включает не только фактическое вручение владения вещью, но и сдачу её перевозчику или организации связи для пересылки, т.е. во время пути вещь уже находится в собственности приобретателя. В случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, праве собственности у приобретателя возникает с момента такой регистрации, если иное не установлено законом.

Момент исполнения обязанности продавца передать товар: 1. Если иное ж предусмотрено договором купли-продажи, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент: вручения товара покупателю или указанному им лицу, ест договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара; предоставления товара і распоряжение покупателю, если товар должен быть передан покупателю или указанному nv лицу в месте нахождения товара. Товар считается предоставленным в распоряжение покупателю, когда к сроку, предусмотренному договором, товар готов к передаче 2 надлежащем месте и покупатель в соответствии с условиями договора осведомлен е готовности товара к передаче. Товар не признается готовым к передаче, если он не идентифицирован для целей договора путем маркировки или иным образом. 2. В случаях когда из договора купли-продажи не вытекает обязанность продавца по доставке товара или передаче товара в месте его нахождения покупателю, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю, если договором не предусмотрено иное.

Риск случайной гибели товара. Применительно к договору к-п риском признается утрата или повреждение проданного товара, которые произошли по независящим от продавца и покупателя причинам вследствие случайных явлений или обстоятельств непреодолимоГ: силы. 1. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю. 2. Риск случайной гибели или случайного повреждения товара, проданного во время его нахождения в пути, переходит на покупателя с момента заключения договора купли-продажи, если иное не предусмотрено таким договором или обычаями делового оборота. Условие договора о том, что риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента сдачи товара первому перевозчику, по требованию покупателя может быть признано судом недействительным, если в момент заключения договора продавец знал или должен был знать, что товар утрачен или поврежден, и не сообщил об этом покупателю.

По общему правилу риск переходит на покупателя с момента, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю. Иные правила могут быть предусмотрены договором.

Потери товаров при перевозке, связанные со свойством товара (стекло), её условиями (перевозка гравия на открытых транспортных средствах) и продолжительностью транспортировки, практика признает разновидностью случайной утраты или повреждения товара. По общему правилу такие потери относятся на собственника. Однако в договоре м.б. согласовано иное распределение между сторонами потерь, вызванных естественной убылью товара при перевозке.

4. Обязанности продавца и покупателя в случае эвикции вещи.

Договор купли-продажи (ст.454 ГК) - договор, в силу которого одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а последний обязуется принять и уплатить установленную цену. **Эвикция** - это права третьих лиц. Под **третьими лицами** понимаются лица, не являющиеся сторонами по договору купли-продажи, а под их правами - имущественные права, регулируемые гражданским законодательством, вещные (право собственности или иное ограниченное вещное право) или обязательственное (права залогодержателя, арендатора и т.д.).

Продавец обязан передать покупателю товар свободным от любых прав третьих лиц, за исключением случая, когда покупатель согласился принять товар, обремененный правами третьих лиц. Неисполнение продавцом этой обязанности дает покупателю право требования уменьшения цены товара либо расторжения договора купли-продажи, если не будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар. Бремя доказывания указанных обстоятельств лежит на продавце.

Данные правила применяются и в том случае, когда в отношении товара к моменту его передачи покупателю имелись притязания третьих лиц, о которых продавцу было известно если эти притязания впоследствии признаны в установленном порядке правомерными. Если вещь передана 3-му лицу, имеющему на нее право, это право отпадает. Если вещь еще не передана, следовательно, преимущество у того кредитора, чье обязательство возникло раньше, а если это определить нельзя - у того, кто раньше предъявит иск. Вместо требования передать! вещь может быть требование возмещения убытков.

Данные положения применяются не только при обременении товара правами третьих лиц, но и тогда, когда на товар имеются притязания третьих лиц. Однако требование покупателя об уменьшении покупной цены либо о расторжении договора подлежит удовлетворению при условиях, что эти притязания после передачи товара покупателю признаны в установленном порядке правомерными, и продавец не докажет, что к моменту передачи товара ему не было известно о них.

5. Качество товара, по договору купли-продажи. Последствия передачи товара ненадлежащего качества.

Договор купли-продажи (ст.454 ГК) - договор, в силу которого одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а последний обязуется принять и уплатить установленную цену.

1. Продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи. В договоре требования к качеству определяются путем указания либо нормативных документов по стандартизации, образца или описания, которым должно соответствовать качество товара, либо показателей качества (количественных характеристик товара, надежности, безопасности, энергопотребления, и др.) товара, либо одновременно обоими указанными способами. 2. При отсутствии в договоре купли-продажи условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если продавец при заключении договора был поставлен покупателем в известность о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в соответствии с этими целями. 3. При продаже товара по образцу и (или) по описанию продавец обязан передать покупателю товар, который соответствует образцу и (или) описанию, качество должно соответствовать ГОСТам. 4. Если законом или в установленном им порядке предусмотрены обязательные требования к качеству продаваемого товара, то продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар, соответствующий этим обязательным требованиям. По соглашению между продавцом и покупателем может быть передан товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с обязательными требованиями, предусмотренными законом или в установленном им порядке.

Если товар не соответствующего качества покупатель имеет право предъявить требования в зависимости от существенности недостатков: в случае *существенного нарушения требований* к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору: отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы; потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору. *Если недостатки незначительные:* соразмерное уменьшение покупной цены; безвозмездное устранение недостатков; возмещение расходов на устранение недостатков; замена товара на аналогичный; расторжение договора и возмещение убытков.

Если недостатки выявлены в течение гарантийного срока, установленного продавцом (производителем) - покупатель предъявляет требования, ничего не доказывая. Продавец может доказать: неправильность хранения; эксплуатации; действие непреодолимой силы или третьих лиц, он тогда ответственности не несет.

Недостатки - в пределах законной гарантии: покупатель должен доказать, что недостатки возникли до передачи товара (ст. 476 ГК).

Данные правила применяются, если настоящим Кодексом или другим законом не установлено иное.

Если на товар не установлен гарантийный срок или срок годности, требования, связанные с недостатками товара, могут быть предъявлены покупателем при условии, что недостатки проданного товара были обнаружены в разумный срок, но в пределах двух лет со дня передачи товара покупателю либо в пределах более длительного срока, когда такой срок установлен законом или договором купли-продажи. Срок для выявления недостатков товара, подлежащего перевозке или отправке по почте, исчисляется со дня доставки товара в место его назначения.

В отношении товара, на который установлен срок годности, покупатель вправе предъявить требования, связанные с недостатками товара, если они обнаружены в течение срока годности товара.

6. Количество и ассортимент товара по договору купли-продажи.

Последствия нарушения условий о количестве и ассортименте.

Договор купли-продажи (ст.454 ГК) - договор, в силу которого одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а последний обязуется принять и уплатить установленную цену.

Количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается договором купли-продажи в соответствующих единицах измерения (метрах, штуках, тоннах и иных единицах измерения) или в денежном выражении. Условие о количестве товара может быть согласовано путем установления в договоре порядка его определения. Если договор купли-продажи не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор не считается заключенным. **Последствия нарушения условия о количестве товара:** 1. Если продавец передал в нарушение договора купли-продажи покупателю меньшее количество товара, чем определено договором, покупатель вправе, если иное не предусмотрено договором, либо потребовать передать недостающее количество товара, либо отказаться от переданного товара и от его оплаты, а если товар оплачен, потребовать возврата уплаченной денежной суммы. 2. Если продавец передал покупателю товар в количестве, превышающем указанное в договоре купли-продажи, покупатель обязан известить об этом продавца в порядке. В случае, когда в разумный срок после получения сообщения покупателя продавец не распорядится соответствующей частью товара, покупатель вправе, если иное не предусмотрено договором, принять весь товар. 3. В случае принятия покупателем товара в количестве, превышающем указанное в договоре купли-продажи, дополнительно принятый товар оплачивается по цене, определенной для товара, принятого в соответствии с договором, если иная цена не определена соглашением сторон.

Ассортимент товаров. 1. Если по договору купли-продажи передаче подлежат товары в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам (ассортимент), продавец обязан передать покупателю товары в ассортименте, согласованном сторонами. 2. Если ассортимент в договоре купли-продажи не определен и в договоре не установлен порядок его определения, но из существа обязательства вытекает, что товары должны быть переданы покупателю в ассортименте, продавец вправе передать покупателю товары в ассортименте исходя из потребностей покупателя, которые были известны продавцу на момент заключения договора, или отказаться от исполнения договора. **Последствия нарушения условия об ассортименте товаров:** 1. При передаче продавцом предусмотренных договором купли-продажи товаров в ассортименте, не соответствующем договору, покупатель вправе отказаться от их принятия и оплаты, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы. 2. Если продавец передал покупателю наряду с товарами, ассортимент которых соответствует договору купли-продажи, товары с нарушением условия об ассортименте, покупатель вправе по своему выбору: принять товары, соответствующие условию об ассортименте, и отказаться от остальных товаров; отказаться от всех переданных товаров; потребовать заменить товары, не соответствующие условию об ассортименте, товарами в ассортименте, предусмотренном договором; принять все переданные товары. 3. При отказе от товаров, ассортимент которых не соответствует условию договора купли-продажи, или предъявлении требования о замене товаров, не соответствующих условию об ассортименте, покупатель вправе также отказаться от оплаты этих товаров, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы. 4. Товары, не соответствующие условию договора купли-продажи об ассортименте, считаются принятыми, если покупатель в разумный срок после их получения не сообщит продавцу о своем отказе от товаров. 5. Если покупатель не отказался от товаров, ассортимент которых не соответствует договору купли-продажи, он обязан их оплатить по цене, согласованной с продавцом. В случае, когда продавцом не приняты необходимые меры по согласованию цены в разумный срок, покупатель оплачивает товары по цене, которая в момент заключения договора при сравнимых обстоятельствах обычно взималась за аналогичные товары. 6. Правила настоящей статьи применяются, если иное не предусмотрено договором купли-продажи.

7. Договор розничной купли продажи.

По договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Является публичным договором. К отношениям по договору розничной купли-продажи с участием покупателя-гражданина, не урегулированным настоящим Кодексом, применяются законы о защите прав потребителей и иные правовые акты, принятые в соответствии с ними.

Договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий. Продавец (исполнитель) обязан передать потребителю товар (выполнить работу, оказать услугу), качество которого соответствует договору. При отсутствии в договоре условий о качестве товара продавец обязан передать потребителю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если продавец при заключении договора был поставлен потребителем в известность о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать потребителю товар, пригодный для использования в соответствии с этими целями. При продаже товара по образцу и описанию продавец обязан передать потребителю товар, который соответствует образцу и описанию. Если законами или в установленном ими порядке, в частности стандартом предусмотрены обязательные требования к качеству товара, продавец обязан передать потребителю товар, соответствующий этим требованиям. Изготовитель обязан обеспечить возможность использования товара в течение его срока службы. Для этой цели изготовитель обеспечивает ремонт и техническое обслуживание товара, а также выпуск и поставку в торговые и ремонтные организации в необходимых для ремонта и технического обслуживания объеме и ассортименте запасных частей в течение срока производства товара и после снятия его с производства в течение срока службы товара, а при отсутствии такого срока - в течение десяти лет со дня передачи товара потребителю. Продавец обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, предлагаемом к продаже.

Покупатель вправе до заключения договора розничной купли-продажи осмотреть товар, потребовать проведения в его присутствии проверки свойств или демонстрации использования товара, если это не исключено ввиду характера товара и не противоречит правилам, принятым в розничной торговле. Убытки, причиненные потребителю в связи с отзывом товара (работы, услуги), подлежат возмещению изготовителем (исполнителем) в полном объеме. Если потребителю не предоставлена возможность незамедлительно получить при заключении договора информацию о товаре (работе, услуге), он вправе потребовать от продавца (исполнителя) возмещения убытков, причиненных необоснованным уклонением от заключения договора, а если договор заключен, в разумный срок расторгнуть его и потребовать возврата уплаченной за товар суммы и возмещения других убытков. При расторжении договора потребитель обязан возвратить товар (результат работы, услуги, если это возможно по их характеру) продавцу (исполнителю). Возможна компенсация морального вреда, которая осуществляется независимо от возмещения имущественного вреда и понесенных потребителем убытков.

Потребитель вправе обменять непродовольственный товар надлежащего качества на аналогичный товар у продавца, у которого этот товар был приобретен, если указанный товар не подошел по форме, габаритам, фасону, расцветке, размеру или комплектации. Потребитель имеет право на обмен непродовольственного товара надлежащего качества в течение четырнадцати дней, не считая дня его покупки.

Покупатель, которому продан товар ненадлежащего качества, если его недостатки не были оговорены продавцом, вправе по своему выбору потребовать: замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества; соразмерного уменьшения покупной цены; незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара; возмещения расходов на устранение недостатков товара. Покупатель вправе требовать замены технически сложного или дорогостоящего товара в случае существенного нарушения требований к его качеству.

В.Понятие и признаки договора поставки.

ст. 506 **Договор поставки** - поставщик обязуется передать в сроки или срок производимые или закупаемые им товары покупателю для исполнения в предпринимательской деятельности или в иных целях не связанных с личным потреблением.

Поставка - разновидность купли-продажи (**договор купли-продажи (ст.454 ГК)** - договор, в силу которого одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а последний обязуется принять и уплатить установленную цену), которая имеет свою специфику, регулируется §3 ст. 30 и §1 гл. 30. **Субъектный состав:** продавец - поставщик - лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью (коммерческая организация, частный предприниматель, некоммерческие организации (мнения разделились), который специально покупает и перепродает или производит и продает. Покупатель - только юридическое лицо, не обязательно коммерческая организация, физическое лицо, зарегистрированное как предприниматель. **Предмет** - родовые вещи; предметы в момент заключения договора еще нет; Недвижимость, ценные бумаги, имущественные права не могут быть предметом. **Цель** использования предмета - или предпринимательская деятельность или иная хозяйственная деятельность (но не личное потребление). Это обязательные (конститутивные) признаки поставки. Несовпадение момента заключения и исполнения договора - это длящийся договор.

Срок - существенное условие договора поставки. Если срок не указан, то договор не считается заключенным. Срок: действия самого договора (существенные условия); промежуточные (частные) сроки поставки. Если эти сроки не предусмотрены, то поставщик должен поставлять товар равными месячными партиями (ст. 508 ГК) - возполнимые условия. **Правовое регулирование:** общие положения о купле-продаже, поставка товаров (ГК РФ). До 01.03.96 г. Положения о поставках 1988 г. Если в договоре сошлется на эти положения - они действуют! Инструкция 1965 -1966 гг. (не действуют, но на них можно сослаться и они действуют). Постановление Пленума ВАС 1997г. «О некоторых вопросах, связанных с применением положений ГК о договоре поставки».

9. Структура договорных связей по договору поставки.

ст. 506 **Договор поставки** - поставщик обязуется передать в сроки или срок производимые или закупаемые им товары покупателю для исполнения в предпринимательской деятельности или в иных целях не связанных с личным потреблением.

Поставка - разновидность купли-продажи (**договор купли-продажи (ст.454 ГК)** - договор, в силу которого одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а последний обязуется принять и уплатить установленную цену), которая имеет свою специфику, регулируется §3 ст. 30 и §1 гл. 30. **Структура договора поставки** - взаимосвязь субъектов договора (каким образом товар движется от изготовителя к потребителю)

2 структуры связей: 1. Простая - товар движется непосредственно от изготовителя к потребителю (изготовитель совпадает с поставщиком, потребитель = покупатель). Она дешева, т.к. делает накрутки на цену товара. 2. Сложная - между изготовителем и потребителем стоит посредник (и). Когда в одном договоре не совпадают изготовитель с поставщиком сложная связь делится на складскую и транзитную. При складской, товар идет договорным путем (товар оседает на складе оптовика). Складская ответственность делится на: договорные отношения и фактические отношения. При транзитной: товар идет, минуя склад сразу потребителю, с которым у поставщика договора нет. Ответственность при транзитной поставке наступает между контрагентами по договору (те, кто договор заключил). В договоре может быть предусмотрена ответственность фактического исполнителя.

1. Поставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки (передачи) товаров покупателю, являющемуся стороной договора поставки, или лицу, указанному в договоре в качестве получателя. 2. В случае, когда договором поставки предусмотрено право покупателя давать поставщику указания об отгрузке (передаче) товаров получателям (отгрузочные разрядки), отгрузка (передача) товаров осуществляется поставщиком получателям, указанным в отгрузочной разрядке. Содержание отгрузочной разрядки и срок ее направления покупателем поставщику определяются договором. Если срок направления отгрузочной разрядки договором не предусмотрен, она должна быть направлена поставщику не позднее чем за тридцать дней до наступления периода поставки. 3. Непредставление покупателем отгрузочной разрядки в установленный срок дает поставщику право либо отказаться от исполнения договора поставки, либо потребовать от покупателя оплаты товаров. Кроме того, поставщик вправе потребовать возмещения убытков, причиненных в связи с непредставлением отгрузочной разрядки.

11. Исполнение договора поставки: время, место, способ, участники.

По договору поставки поставщик - продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или 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.

Периоды поставки товаров: 1. В случае, когда сторонами предусмотрена поставка товаров в течение срока действия договора поставки отдельными партиями и сроки поставки отдельных партий (периоды поставки) в нем не определены, то товары должны поставляться равномерными партиями помесечно, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, существа обязательства или обычаев делового оборота. 2. Наряду с определением периодов поставки в договоре поставки может быть установлен график поставки товаров (декадный, суточный, часовой и т.п.). 3. Досрочная поставка товаров может производиться с согласия покупателя. Товары, поставленные досрочно и принятые покупателем, засчитываются в счет количества товаров, подлежащих поставке в следующем периоде. *Порядок поставки товаров:* 1. Поставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки (передачи) товаров покупателю, являющемуся стороной договора поставки, или лицу, указанному в договоре в качестве получателя. 2. В случае, когда договором поставки предусмотрено право покупателя давать поставщику указания об отгрузке (передаче) товаров получателем (отгрузочные разрядки), отгрузка (передача) товаров осуществляется поставщиком получателем, указанным в отгрузочной разрядке. Содержание отгрузочной разрядки и срок ее направления покупателем поставщику определяются договором. Если срок направления отгрузочной разрядки договором не предусмотрен, она должна быть направлена поставщику не позднее чем за тридцать дней до наступления периода поставки. 3. Непредставление покупателем отгрузочной разрядки в установленный срок дает поставщику право либо отказаться от исполнения договора поставки, либо потребовать от покупателя оплаты товаров. Кроме того, поставщик вправе потребовать возмещения убытков, причиненных в связи с непредставлением отгрузочной разрядки.

Принятие товаров покупателем. 1. Покупатель (получатель) обязан совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки. 2. Принятые покупателем (получателем) товары должны быть им осмотрены в срок, определенный законом, иными правовыми актами, договором поставки или обычаями делового оборота. Покупатель (получатель) обязан в этот же срок проверить количество и качество принятых товаров в порядке, установленном законом, иными правовыми актами, договором или обычаями делового оборота, и о выявленных несоответствиях или недостатках товаров незамедлительно письменно уведомить поставщика. 3. В случае получения поставленных товаров от транспортной организации покупатель (получатель) обязан проверить соответствие товаров сведениям, указанным в транспортных и сопроводительных документах, а также принять эти товары от транспортной организации с соблюдением правил, предусмотренных законами и иными правовыми актами, регулирующими деятельность транспорта.

Субъекты: поставщик, покупатель или лицо, указанное в договоре в качестве покупателя.

^. Ответственность за ненадлежащее исполнение договора поставки, ст. 506

Договор поставки - поставщик обязуется передать в сроки или срок производимые или закупаемые им товары покупателю для исполнения в предпринимательской деятельности или в иных целях не связанных с личным потреблением.

Поставка - разновидность купли-продажи (**договор купли-продажи (ст.454 ГК)**) - договор, в силу которого одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а последний обязуется принять и уплатить установленную цену), которая имеет свою специфику, регулируется §3 ст. 30 и §1 гл. 30. **Ответственность:** 1. Строится на началах риска; 2. Ответственность делится на:

а) возмещение убытков (взыскиваются независимо от наличия упоминания в договоре);
б) взыскание неустойки (носит договорный характер; законная-исчисляется в % по ставке рефинансирования). В договоре неустойку лучше устанавливать до 10 %. Установленная законом или договором поставки неустойка за недопоставку или просрочку поставки товаров взыскивается с поставщика до фактического исполнения обязательства в пределах его обязанности восполнить недопоставленное количество товаров в последующих периодах поставки, если иной порядок уплаты неустойки не установлен законом или договором.

Восполнение недопоставки товаров: 1. Поставщик, допустивший недопоставку товаров в отдельном периоде поставки, обязан восполнить недопоставленное количество товаров в следующем периоде (периодах) в пределах срока действия договора поставки, если иное не предусмотрено договором. 2. В случае, когда товары отгружаются поставщиком нескольким получателям, указанным в договоре поставки или отгрузочной разрядке покупателя, товары, поставленные одному получателю сверх количества, предусмотренного в договоре или отгрузочной разрядке, не засчитываются в покрытие недопоставки другим получателям, если иное не предусмотрено в договоре. 3. Покупатель вправе, уведомив поставщика, отказаться от принятия товаров, поставка которых просрочена, если в договоре поставки не предусмотрено иное. Товары, поставленные до получения поставщиком уведомления, покупатель обязан принять и оплатить.

Последствия передачи товара ненадлежащего качества: если недостатки товара не были оговорены продавцом, покупатель, которому передан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору потребовать от продавца: соразмерного уменьшения покупной цены; безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок; возмещения своих расходов на устранение недостатков товара. В случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору: отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы; потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

Последствия передачи некомплектного товара: 1. В случае передачи некомплектного товара покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца: соразмерного уменьшения покупной цены; доукомплектования товара в разумный срок. 2. Если продавец в разумный срок не выполнил требования покупателя о доукомплектовании товара, покупатель вправе по своему выбору: потребовать замены некомплектного товара на комплектный; отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

Итоги: Если поставщик не поставил предусмотренное договором поставки количество товаров либо не выполнил требования покупателя о замене недоброкачественных товаров или о доукомплектовании товаров в установленный срок, покупатель вправе приобрести непоставленные товары у других лиц с отнесением на поставщика всех необходимых и разумных расходов на их приобретение.

Покупатель (получатель) вправе отказаться от оплаты товаров ненадлежащего качества и некомплектных товаров, а если такие товары оплачены, потребовать возврата уплаченных сумм впредь до устранения недостатков и доукомплектования товаров либо их замены.

13. Юридическая характеристика и элементы договора дарения. Форма договора.

По договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом. При наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением. Обещание подарить все свое имущество или часть всего своего имущества без указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождения от обязанности ничтожно. Договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя, ничтожен (законодательство о наследовании).

Кроме вещей, объектом договора м.б. имущественные права. Дарение всегда является договором, т.е. двусторонней сделкой, основанной на взаимном соглашении. Оно предполагает согласие одаряемого принять предложенное ему имущество. Предметом договора дарения могут быть вещи - движимые и недвижимые, а также различные имущественные права, которыми даритель вправе распорядиться (обязательства одаряемого). Вещи, изъятые из оборота, подарить нельзя. Вещи, на владение и пользование которыми нужно иметь разрешение (лицензию), могут быть предметом договора, если одаряемый получит такое разрешение. Если предметом дарения является освобождение от обязанности, то необходимо предварительно получить согласие кредитора одаряемого на перевод данного долга на дарителя

Сторонами договора являются даритель и одаряемый. Первый добровольно лишает себя определенного имущества, второй - приобретает эти права. Если предмет договора - вещь, то одаряемый приобретает на нее право собственности.

Когда стороны договариваются о передаче вещи в будущем или о передаче прав, или отказе дарителя от права (освобождении одаряемого от имущественной обязанности), то одаряемый приобретает обязательственное требование к дарителю. Если предметом дарения является вещь, но передача ее в момент заключения договора невозможна, она может быть заменена долговым (заемным) обязательством о передаче вещи в обусловленный срок. Дарение - гражданско-правовой договор, поэтому даритель и одаряемый должны быть дееспособными. За недееспособных лиц сделки совершаются их законными представителями. Исключение: согласно которой малолетние, т.е. дети от 6 до 14 лет, могут выступать в качестве одаряемых, поскольку они вправе совершать самостоятельно сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды и не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации. Несовершеннолетние от 14 до 18 лет вправе самостоятельно совершать договор дарения и выступать в качестве дарителя в пределах заработка, стипендии и иных полученных ими доходов, но они не могут распоряжаться вещами, принадлежащими им на праве собственности. Для этих сделок они должны получать согласие законных представителей.

ГК не признает возможности дарения на случай смерти. Распоряжение о передаче имущества после своей смерти оформляется завещанием, от которого дарение отличается тем, что имущество передается при жизни дарителя, а значит, имущество дарителя уменьшается, тогда как завещание не отражается на его имущественных правах. Кроме того, завещание может быть отменено и изменено в любое время, а дарение, как правило, безвозвратно. Дарение является договором, а завещание - односторонней сделкой. *Договор Д. безвозмездный.* Форма договора дарения: 1. Дарение, сопровождаемое передачей дара одаряемому, может быть совершено устно, за некоторыми исключениями. Передача дара осуществляется посредством его вручения, символической передачи (вручение ключей и т.п.) либо вручения правоустанавливающих документов. 2. Договор дарения движимого имущества должен быть совершен в письменной форме в случаях, когда: дарителем является юридическое лицо и стоимость дара превышает пять установленных законом минимальных размеров оплаты труда; договор содержит обещание дарения в будущем. В случаях, предусмотренных в настоящем пункте, договор дарения, совершенный устно, ничтожен. 3. Договор дарения недвижимого имущества подлежит государственной регистрации.

14. Исполнение и прекращение договора дарения.

По *договору дарения* одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом. При наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением. Обещание подарить все свое имущество или часть всего своего имущества без указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождения от обязанности ничтожно. Договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя, ничтожен (законодательство о наследовании).

Одаряемый вправе в любое время до передачи ему дара от него отказаться. В этом случае договор дарения считается расторгнутым. Если договор дарения заключен в письменной форме, отказ от дара должен быть совершен также в письменной форме. В случае, когда договор дарения зарегистрирован, отказ от принятия дара также подлежит государственной регистрации. Если договор дарения был заключен в письменной форме, даритель вправе требовать от одаряемого возмещения реального ущерба, причиненного отказом принять дар.

Юридическое лицо, которому вещь принадлежит на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, вправе подарить ее с согласия собственника, если законом не предусмотрено иное. Это ограничение не распространяется на обычные подарки небольшой стоимости. Дарение имущества, находящегося в общей совместной собственности, допускается по согласию всех участников совместной собственности. Дарение путем перевода долга возможно только с согласия кредитора одаряемого и должно совершаться в форме, установленной для первоначальной сделки. Даритель должен полностью принять на себя обязанности одаряемого по сделке. Он вправе выдвигать все возражения, которые были у одаряемого к кредитору. Доверенность на совершение дарения представителем, в которой не назван одаряемый и не указан предмет дарения, ничтожна.

Даритель вправе отказаться от исполнения договора, содержащего обещание передать в будущем одаряемому вещь или право либо освободить одаряемого от имущественной обязанности, если после заключения договора имущественное или семейное положение либо состояние здоровья дарителя изменилось настолько, что исполнение договора в новых условиях приведет к существенному снижению уровня его жизни. Даритель вправе отказаться от исполнения договора, содержащего обещание передать в будущем одаряемому вещь или право либо освободить одаряемого от имущественной обязанности, по основаниям, дающим ему право отменить дарение.

Даритель вправе отменить дарение, если одаряемый совершил покушение на его жизнь, жизнь кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения. В случае умышленного лишения жизни дарителя одаряемым право требовать в суде отмены дарения принадлежит наследникам дарителя. Даритель вправе потребовать в судебном порядке отмены дарения, если обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты. По требованию заинтересованного лица суд может отменить дарение, совершенное индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом в нарушение положений закона о несостоятельности (банкротстве) за счет средств, связанных с его предпринимательской деятельностью, в течение шести месяцев, предшествовавших объявлению такого лица несостоятельным (банкротом). В договоре дарения может быть обусловлено право дарителя отменить дарение в случае, если он переживет одаряемого. В случае отмены дарения одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если она сохранилась в натуре к моменту отмены дарения.

Правопреемство при обещании дарения: 1. Права одаряемого, которому по договору дарения обещан дар, не переходят к его наследникам (правопреемникам), если иное не предусмотрено договором дарения. 2. Обязанности дарителя, обещавшего дарение, переходят к его наследникам (правопреемникам), если иное не предусмотрено договором дарения.

15. Договор ренты.

По *договору ренты* одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренты в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме. По договору ренты допускается установление обязанности выплачивать ренту бессрочно (постоянная рента) или на срок жизни получателя ренты (пожизненная рента). *Пожизненная рента* может быть установлена на условиях пожизненного содержания гражданина с иждивением.

Форма договора ренты: договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит также государственной регистрации. *Стороны:* плательщик ренты и её получатель. *Предмет договора-действия* сторон по передаче имущества получателя ренты с целью получения рентных платежей, выплачиваемых ему плательщиком ренты. Договор сопряжен с определенным риском для каждой из сторон возможности преждевременного его прекращения. Данный договор односторонний, у её плательщика только обязанность систематически, в течение определенного времени выплачивать другой стороне определенную, обусловленную денежную сумму либо предоставлять в натуре эквивалентно средства на содержание получателя ренты в иной форме. При этом плательщик ренты обязан безусловно обеспечить исполнение своего обязательства, а равно и надлежащее его исполнение.

Состав плательщиков ренты законом не ограничен, тогда как её получателей ограничен: в пожизненной ренте - лишь граждане, в постоянной - граждане и некоммерческие организации.

Объектом имущества могут быть как движимые так и недвижимые вещи. *Выплата рентных платежей* в зависимости от характера ренты осуществляется в различных формах:

предоставлением вещей, деньгами, выполнением услуг, удовлетворением потребностей получателя ренты в жилище, питании и т.д. важные условия договора - периодичность, размер и обеспечение выплат. Денежный эквивалент договора обязателен. Требование о выплате рентных платежей заявляется лишь после передачи получателем принадлежащего ему имущества плательщику ренты в собственность.

Срок делит ренту на постоянную, т.е. непрерывную, не имеющую прекращения срока платежа, а также пожизненную, т.е. на время жизни одного или нескольких получателей ренты. В случае смерти получателя прекращается обязательство по выплате ренты. Рента на условиях пожизненного содержания лица с иждивением может быть только пожизненной.

Следует отметить, что рента обременяет земельный участок, предприятие, здание, сооружение или другое недвижимое имущество, переданное под ее выплату. В случае отчуждения такого имущества плательщиком ренты его обязательства по договору ренты переходят на приобретателя имущества. Лицо, передавшее обремененное рентой недвижимое имущество в собственность другого лица, несет субсидиарную с ним ответственность по требованиям получателя ренты, возникшим в связи с нарушением договора ренты, если не предусмотрена солидарная ответственность по этому обязательству.

При передаче под выплату ренты земельного участка или другого недвижимого имущества получатель ренты в обеспечение обязательства плательщика ренты приобретает право залога на это имущество. Существенным условием договора, предусматривающего передачу под выплату ренты денежной суммы или иного движимого имущества, является условие, устанавливающее обязанность плательщика ренты предоставить обеспечение исполнения его обязательств либо застраховать в пользу получателя ренты риск ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение этих обязательств. При невыполнении плательщиком ренты обязательств, а также в случае утраты обеспечения или ухудшения его условий по обстоятельствам, за которые получатель ренты не отвечает, получатель ренты вправе расторгнуть договор ренты и потребовать возмещения убытков, вызванных расторжением договора. *Ответственность за просрочку выплаты ренты:* За просрочку выплаты ренты плательщик ренты уплачивает получателю ренты проценты, если иной размер процентов не установлен договором ренты.

16. Договор пожизненного содержания с иждивением.

По *договору ренты* одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренты в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме. По договору ренты допускается установление обязанности выплачивать ренту бессрочно (постоянная рента) или на срок жизни получателя ренты (пожизненная рента). Пожизненная рента может быть установлена на условиях пожизненного содержания гражданина с иждивением.

Форма договора ренты: договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит также государственной регистрации. *Стороны:* плательщик ренты и её получатель. *Предмет договора-действия* сторон по передаче имущества получателя ренты с целью получения рентных платежей, выплачиваемых ему плательщиком ренты.

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

Обязанность по предоставлению содержания с иждивением: обязанность плательщика ренты по предоставлению содержания с иждивением может включать обеспечение потребностей в жилище, питании и одежде, а если этого требует состояние здоровья гражданина, также и уход за ним. Договором пожизненного содержания с иждивением может быть также предусмотрена оплата плательщиком ренты ритуальных услуг. В договоре должна быть определена стоимость всего объема содержания с иждивением. При этом стоимость общего объема содержания в месяц не может быть менее двух минимальных размеров оплаты труда, установленных законом.

Замена пожизненного содержания периодическими платежами: договором может быть предусмотрена возможность замены предоставления содержания с иждивением в натуре выплатой в течение жизни гражданина периодических платежей в деньгах. *Отчуждение и использование имущества, переданного для обеспечения пожизненного содержания:* плательщик ренты вправе отчуждать, сдавать в залог или иным способом обременять недвижимое имущество, переданное ему в обеспечение пожизненного содержания, только с предварительного согласия получателя ренты. Плательщик ренты обязан принимать необходимые меры для того, чтобы в период предоставления пожизненного содержания с иждивением использование указанного имущества не приводило к снижению стоимости этого имущества.

Прекращение пожизненного содержания с иждивением: обязательство пожизненного содержания с иждивением прекращается смертью получателя ренты. При существенном нарушении плательщиком ренты своих обязательств получатель ренты вправе потребовать возврата недвижимого имущества, переданного в обеспечение пожизненного содержания, либо выплаты ему выкупной цены, при этом плательщик ренты не вправе требовать компенсацию расходов, понесенных в связи с содержанием получателя ренты.

17. Юридическая характеристика и виды договора аренды. Форма договора.

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью.

Юридическая характеристика: консенсуальный; возмездный; двусторонне-обязывающий.

Арендатор пользуется вещно-правовыми способами защиты.

Элементы: **Срок договора** - не существенное условие. Может быть указан или нет (бессрочный договор: ст. 610 ГК - договор может быть расторгнут по инициативе любой из сторон с предупреждением не менее, чем за 1 месяц если имущество движимое; 3 - месяца - если недвижимое. **Стороны:** Уполномоченные собственником лица - МУК и казенные предприятия, учреждения. *Арендодатель* - юридическое лицо, также публично-правовые образования, если имущество не передано никакому юридическому лицу. Представителем государства в этой ситуации является министерство по управлению государственным имуществом (комитет). Граждане могут участвовать в договоре с момента достижения дееспособности (с 18 лет). **Предметом** является любая непотребляемая вещь; предметом может быть движимое и недвижимое имущество (подлежит государственной регистрации); право аренды также подлежит регистрации ст. 609, п. 2 - договор аренды зданий и сооружений до года не подлежит государственной регистрации. **Объектом договора** (то, на что воздействует правоотношение, предмет - конкретная вещь) явл.: земельные участки; обособленные водные участки; предприятия; здания, сооружения; и другое. Законодательством могут быть предусмотрены виды имущества, которые не могут быть сданы в аренду: предприятия связи, оборонной промышленности, топливно-энергетического комплекса и др., которые предполагают централизованное управление. Предмет - единственное существенное условие (по общему правилу). **Форма договора** (ст. 609 ГК): *устная* (между гражданами на срок менее 1 года); *письменная* (между гражданами на срок более одного года. Заключается при аренде недвижимости; аренде имущества с правом выкупа; когда хотя бы одна сторона юридическое лицо). Нотариальной формы не требуется. *Правовое регулирование.* 1. гл. 34 ГК РФ (прокат; аренда транспортных средств; аренда зданий и сооружений; аренда предприятия; финансовая аренда (лизинг)); 2. инструментальное письмо ВАС. «Обзор практики разрешения споров о применении законодательства о государственной регистрации».

ВИДЫ:

По договору проката арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование. Имущество, предоставленное по договору проката, используется для потребительских целей, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа обязательства. **По договору аренды (фрахтования на время) транспортного средства с экипажем** арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации.

По договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации. **По договору аренды здания или сооружения** арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение. **По договору аренды предприятия** в целом как имущественного комплекса, используемого для осуществления предпринимательской деятельности, арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства, и другие исключительные права, а также уступить ему права требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию.

По договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей.

18. Права и обязанности арендодателя по договору аренды.

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью. *Юридическая характеристика:* консенсуальный; возмездный; двусторонне-обязывающий.

Право сдачи имущества в аренду принадлежит его собственнику. Арендодателями могут быть также лица, управомоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду.

Обязанности: 1. предоставить имущество (ст. 611 ГК), 2. вручить имущество (обеспечение доступа к нему). Имущество должно быть передано в состоянии, предусмотренном в договоре или соответствовать его назначению. Должно передаваться со всеми принадлежностями. Имущество должно быть предоставлено в срок, если не указан, то в разумный срок. Если арендодатель не передает имущество, арендатор вправе: а) требовать передачи индивидуально-определенной вещи или возмещения убытков; б) отказаться от договора или требовать возмещения убытков. Если имущество передается с недостатками, которые препятствуют его использованию и они не явны и арендодатель не предупредил: Арендатор может: уменьшить арендную плату; безвозмездно устранить недостатки; возместить расходы на устранение недостатков. Арендатор может исправлять вещь только с согласия арендодателя. Эти требования могут предъявляться независимо от знания арендодателя о недостатках; 3. предупредить об обременении имущества правами 3-х лиц (если не предупредил - расторжение договора или уменьшение цены); 4. Арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором аренды. Капитальный ремонт должен производиться в срок, установленный договором, а если он не определен договором или вызван неотложной необходимостью, в разумный срок. Нарушение арендодателем обязанности по производству капитального ремонта дает арендатору право по своему выбору: произвести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызванный неотложной необходимостью, и взыскать с арендодателя стоимость ремонта или зачесть ее в счет арендной платы; потребовать соответственного уменьшения арендной платы; потребовать расторжения договора и возмещения убытков.

Сроки: В соответствии с частью 1 ГК если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в этот срок. В случаях, когда определенный срок не установлен, обязательство должно быть исполнено в разумный срок (если этого не происходит, то должник обязан исполнить в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении).

19. Права и обязанности арендатора по договору аренды.

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью. *Юридическая характеристика:* консенсуальный; возмездный; двусторонне-обязывающий. **Обязанности арендатора:**

1) обязанность содержать нанятое имущество - текущий ремонт, нести расходы по содержанию вещи, иная договорная обязанность (страховка);

2) обязанность использовать имущество по назначению; если указана цель аренды - только целевое использование; бережное отношение к имуществу и вернуть в нормальном состоянии с учетом естественного износа (ст. 615, 622 ГК). Если имущество используется не по назначению, порча имущества ведет к расторжению договора. Если не возвращается вовремя - принудительный возврат, возмещение убытков; взыскание договорной неустойки, арендная плата за весь срок. Имущество в худшем состоянии, чем предусмотрено в договоре - убытки. Акт передачи имущества при передаче имущества (не существенное условие). Последствия улучшения имущества арендатором:

Если улучшения отделимые и арендодатель не согласен их оплачивать - арендатор может оставить их у себя; если улучшения неотделимые и арендодатель не давал согласия на их производство, то все переходит арендодателю (ст. 623 ГК).

3) вносить арендную плату в срок, порядке, размере, предусмотренном договором. Это не существенное условие.

Формы оплаты: денежная; выполнение работ или оказание услуг; передача вещи арендодателю в собственность; передача арендатором вещи в пользование; другие формы, предусмотренные договором

Изменение арендной платы: договор долгосрочный. Арендная плата: чтобы арендодатель мог ее изменить, в договоре должна быть указана возможность ее изменения (четкие критерии и сроки изменения арендной платы). Срок - минимальный - 1 год Точный критерий - \$, МРОТ, НПЦ; в зависимости от их изменений. Если арендатор задерживает оплату, а арендодатель может требовать предоплаты, то не более, чем за 2 срока вперед. Выражение арендной платы в валюте - изменение курса не изменение оплаты.

Права арендатора: требовать передачи сданного в аренду имущества, возмещение убытков; пользование имуществом - сдача в субаренду, для собственных нужд; предоставлять арендованное имущество по договору ссуды; передавать право в залог; передавать право аренды в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ (товариществ); полномочия 2-5 - только с согласия арендодателя; право собственности на плоды (доходы), если иное не предусмотрено договором; преимущественное право аренды;

Если иное не предусмотрено договором, по истечении срока договора арендатор на прочих равных условиях имеет право преимущественное на аренду. Если арендодатель нарушит это право, то арендатор имеет право перевода договора на себя и возмещения убытков или возмещения убытков. Арендатор должен письменно уведомить арендодателя о том, что хочет воспользоваться своим правом в разумный срок. Если по истечении срока договора арендатор продолжает использовать имущество, а арендодатель не возражает, то договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок. Право на выкуп арендованного имущества (Закон «О приватизации») в договоре; после заключения договора предусматриваются условия, при которых арендатор становится собственником. Право собственности возникает после регистрации для недвижимости, соблюдения условий - для движимого имущества.

20. Прекращение договора аренды. Право арендатора на возобновление договора.

По ДА (имущ., найма) ар-тель (наймодатель) обязуется предоставить ар-ру (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во времен, пользование. Плоды, продукция и доходы, полученные ар-ром в результате использования аренд, имущества в соответствии с договором, являются его собствен-ю. Юр. хар-ка: консенсуальный; возмездный; двусторонне-обязывающий.

Основания прекращения договора: Смена собственника аренд, имущества не влечет прекращения ДА, даже если его заключение б. обусловлено личными качествами ар-ра. В случае смерти ар-ля — физ.лица ДА не прекращается. Права и обязанности ар-ля переходят к его наследникам. В случае смерти гр-на, арендующего недвиж. имущество, его права и обяз-ти по ДА переходят к наследнику, если з-ном или договором не предусмотрено иное. Ар-ль не вправе отказать такому наследнику во вступлении в договор на оставшийся срок его действия, за исключением случая, когда заключение ДА б. обусловлено личными качествами ар-ра. Однако ар-лю возможно вовсе исключить случаи сохранения такого ДА после смерти ар-ра. В отношении смерти ар-ра движ. Имущ-ва сохраняют силу общие правила, т. е. ДА сохраняется, если только он не был неразрывно связан с личностью ар-ра. Что же касается ликвидации юр. лица — будь то ар-ль или ар-р, ДА в этом случае безоговорочно прекращается. **По требованию ар-ля ДА м.б. досрочно расторгнут судом в случаях, когда ар-р: 1)** пользуется имущ-вом с существенным нарушением условий д-ра или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями условий д-ра. Под существен, нарушением назнач-я имущ-ва следует понимать такое изменение назнач-я, которое влечет за собой существен, нарушение условий д-ра; 2) существенно ухудшает аренд, имущество (т.е. изменяет его качества, что влечет за собой существенное нарушение условий д-ра); 3) более двух раз подряд по истечении установленного д-ром срока платежа не вносит арендную плату; 4) не производит капитального ремонта имущества в установленные ДА сроки, а при отсутствии их в д-ре — в разумные сроки.

Невыполнение ар-ром его обязанности производить текущий ремонт или нести расходы по содержанию аренд, имущества м.б. основанием к досрочному расторжению договора только в случае, если в результате подобного бездействия ар-ра происходит существенное ухудшение этого имущества. **По требованию арендатора ДА м.б. досрочно расторгнут судом в случаях, когда:** 1) ар-ль не предоставляет имущество в пользование ар-ру либо создает препятствия пользованию имуществом; 2) переданное ар-ру имущество имеет препятствующие пользованию им недостатки, которые не были оговорены ар-лем при заключении договора, не были заранее известны ар-ру и не д.б. быть обнаружены ар-ром во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора; 3) ар-ль не производит являющийся его обязанностью капитальный ремонт имущества в установленные ДА сроки, а при отсутствии их в договоре — в разумные сроки; 4) имущество в силу обстоятельств, за которые ар-р не отвечает, оказывается в состоянии, непригодном для использования. Досрочное расторжение договора по этому основанию производится независимо от того, виновен в том ар-ль или нет. ДА м.б. установлены и др. основания досрочного расторжения договора по требованию как ар-ля, так и ар-ра. Одновременно стороны в ДА могут прямо исключить любое из оснований его досрочного расторжения по инициативе ар-ля или ар-ра. ДА м.б. досрочно расторгнут только судом по иску заинтересованной стороны договора. При этом ар-ль вправе требовать досрочного расторжения договора только после направления ар-ру письм. предупреждения о необходимости исполнения им обязательства в разумный срок. В противном случае ар-лю откажут в иске. Для арендатора же такое предупреждение необязательно.

Право арендатора их возобновление договора. Прекращение ДА в установленный им срок предоставляет ар-ру преимущественное право на заключение ДА на новый срок. Ар-р, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, по истечении срока договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед др. лицами право на заключение ДА на новый срок. Ар-р обязан письм. уведомить ар-ля о желании заключить такой договор в срок, указанный в ДА, а если этот срок не указан, в разумный срок до окончания действия договора. При заключении ДА на новый срок условия договора м.б. изменены по соглашению сторон. Если новые условия ДА не устраивают ар-ра, он теряет преимущественное право заключить договор на новый срок. Понудить же ар-ля заключить договор на прежних или на к.-л. иных условиях ар-р не вправе. Если ар-ль отказал ар-ру в заключении ДА на новый срок, но в течение года со дня истечения срока договора заключил ДА с др. лицом, ар-р вправе по своему выбору потребовать в суде перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору и возмещения убытков, причиненных отказом возобновить с ним ДА, либо только возмещения убытков. Такие права принадлежат прежнему ар-ру, если ар-ль заключил ДА на условиях прекращенного ДА или же на иных условиях, но ни в коем случае не на тех, на которых ар-р отказался заключить новый ДА. Если ар-р продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны ар-ля, ДА считается возобновленным на тех же условиях на неопр. срок. Срок уведомления ар-ра о наличии у ар-ля возражений к продолжению договора д.б. предусмотрен в договоре.

21 Договор проката.

По *договору проката* арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование. Имущество, предоставленное по договору проката, используется для потребительских целей, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа обязательства. Договор заключается в письменной форме, является публичным договором (т.е. заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.)).

Предметом проката может быть только движимое имущество, предоставляемое во временное владение и пользование за плату. В основном это вещи, используемые в потребительских целях: предметы бытовой техники, радио- и телевизионная аппаратура и пр. *Объектом проката* могут быть и другие вещи, например приборы и некоторые виды оборудования, используемые, в частности, научно-исследовательскими организациями, некрупными предприятиями, строительными и другими организациями. Как правило, это дорогостоящая техника, покупать которую невыгодно, т.к. потребность в ней может возникать на сравнительно небольшой срок. *Срок договора проката*: заключается на срок до одного года. Арендаторы по договору проката не наделяются преимущественным правом на его возобновление. Не применяется к ним и правило о продлении (возобновлении) договора на неопределенный срок, если арендатор продолжает пользоваться имуществом после окончания срока договора. Из этого не следует, что арендатор лишен возможности заключить договор проката на новый срок, но действовать он должен на общих основаниях. Арендатор вправе отказаться от договора проката в любое время, письменно предупредив арендодателя о своем намерении не менее чем за десять дней. Существует исключение из общего правила о недопустимости одностороннего отказа от обязательств. При соблюдении арендатором требования о подаче заявления об отказе в письменной форме не позднее чем за десять дней его отказ от договора подлежит безоговорочному принятию арендодателем (естественно, при одновременном возврате предмета проката). Невыполнение этих требований дает арендодателю право не принимать досрочный отказ, что прежде всего является основанием получить арендную плату за соответствующий период. *Предоставление имущества арендатору*: арендодатель, заключающий договор проката, обязан в присутствии арендатора проверить исправность сдаваемого в аренду имущества, а также ознакомить арендатора с правилами эксплуатации имущества либо выдать ему письменные инструкции о пользовании этим имуществом. *Устранение недостатков сданного в аренду имущества*: при обнаружении арендатором недостатков сданного в аренду имущества, полностью или частично препятствующих пользованию им, арендодатель обязан в десятидневный срок со дня заявления арендатора о недостатках, если более короткий срок не установлен договором проката, безвозмездно устранить недостатки имущества на месте либо произвести замену данного имущества другим аналогичным имуществом, находящимся в надлежащем состоянии. Если недостатки арендованного имущества явились следствием нарушения арендатором правил эксплуатации и содержания имущества, арендатор оплачивает арендодателю стоимость ремонта и транспортировки имущества. *Арендная плата по договору проката*: устанавливается в виде определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно. В случае досрочного возврата имущества арендатором арендодатель возвращает ему соответствующую часть полученной арендной платы, исчисляя ее со дня, следующего за днем фактического возврата имущества. Взыскание с арендатора задолженности по арендной плате производится в бесспорном порядке на основе исполнительной надписи нотариуса. *Пользование арендованным имуществом*: капитальный и текущий ремонт является обязанностью арендодателя. Сдача в субаренду, передача им своих прав и обязанностей другому лицу, предоставление этого имущества в безвозмездное пользование, залог арендных прав и внесение их в качестве имущественного вклада в хозяйственные товарищества и общества или паевого взноса в производственные кооперативы не допускаются.

22. Договор лизинга.

По *договору финансовой аренды* (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца. Договором финансовой аренды может быть предусмотрено, что выбор продавца и приобретаемого имущества осуществляется арендодателем. Договор финансовой аренды на срок более одного года, а если одной из сторон договора является юридическое лицо - независимо от срока, должен быть заключен в письменной форме. Закон о регистрации прав на недвижимость предусматривает государственную регистрацию права аренды недвижимого имущества, в т.ч. основанного на договоре финансовой аренды. Арендатор вправе, с согласия арендодателя, сдавать имущество, составляющее предмет договора финансовой аренды, в субаренду, отдавать в залог арендные права и вносить их в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных обществ и товариществ, если не установлено иное. Арендодателю, независимо от его правового статуса не требуется специального разрешения (лицензии) на заключение договора финансовой аренды. Основная особенность лизинга состоит в том, что в аренду сдается имущество, приобретенное арендодателем исключительно с целью передачи его в аренду. Для финансовой аренды характерно, что ее срок приближается к сроку службы оборудования. По окончании срока аренды в соответствии с условиями договора арендатор вправе приобрести имущество в собственность, возобновить договор на более льготных условиях либо вернуть имущество арендодателю. Выкуп арендованного имущества не является особенностью договора финансовой аренды. Субъекты: продавец (изготовитель) имущества, его приобретатель (арендодатель) и арендатор. Однако участники финансовой аренды связаны между собой не одним, а, как правило, двумя договорами. Арендодатель заключает с продавцом выбранного арендатором имущества договор купли-продажи, а с арендатором - договор финансовой аренды. Оба договора взаимосвязаны: как правило, арендатор, а не арендодатель, осуществляет выбор продавца и согласовывает все условия договора купли-продажи. Арендатор договаривается о предмете договора купли-продажи, его цене, сроках и месте поставки. Права и обязанности сторон зависят от *вида лизинга*: финансовый или оперативный (эксплуатационный). Для *финансового лизинга* характерно применение срока аренды к сроку службы оборудования. По окончании срока аренды арендатор может приобрести оборудование в собственность, возобновить договор на более льготных условиях или вернуть оборудование арендодателю. Разновидностью финансового лизинга является *возвратный лизинг*, который связывает отношения не трех субъектов (производителя - арендодателя - арендатора), а только двух последних. Возвратный лизинг характеризуется тем, что собственник оборудования продает его лизинговой компании, а затем берет данное оборудование в аренду. *Оперативный лизинг* не дает арендодателю возможность получить до конца действия договора всю стоимость оборудования, т.к. оно сдается в аренду на относительно небольшой период. Повторная сдача данного оборудования в эксплуатацию возможна уже по договору аренды, т.к. отсутствует элемент, характерный для лизинга, - специальное приобретение арендодателем оборудования, необходимого арендатору. Оперативный лизинг возможен в форме *револьверного лизинга*, когда арендатору технологически последовательно требуется различное оборудование. В этих случаях в соответствии с условиями договора арендатор приобретает право по истечении определенного срока обменять арендованное имущество на другой объект лизинга. На практике в договорах финансовой аренды встречаются элементы разного вида лизинга. Важным элементом договора является положение о выплате лизинговых платежей. *Предмет договора финансовой аренды*: любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, кроме земельных участков и других природных объектов. *Переход к арендатору риска случайной гибели или случайной порчи имущества*: переходит к арендатору в момент передачи ему арендованного имущества, если иное не предусмотрено договором финансовой аренды. Арендатор вправе предъявлять непосредственно продавцу имущества, являющегося предметом договора финансовой аренды, требования, вытекающие из договора купли-продажи, заключенного между продавцом и арендодателем.

23. Жилищные фонды в Российской Федерации.

В соответствии с Законом РФ от 24 декабря 1992 г. "Об основах федеральной жилищной политики" жилищный фонд - совокупность всех жилых помещений независимо от форм собственности, включая жилые дома, специализированные дома (общежития, гостиницы-приюты, дома маневренного фонда, жилые помещения из фондов жилья для временного поселения вынужденных переселенцев и лиц, признанных беженцами, специальные дома для одиноких престарелых, дома-интернаты для инвалидов, ветеранов и другие), квартиры, служебные жилые помещения, иные жилые помещения в других строениях, пригодные для проживания. Жилищные фонды могут быть определены как совокупность жилых помещений, пригодных для постоянного проживания, расположенных в жилых или иных строениях; помещений, которые в зависимости от форм собственности, характера использования, других факторов подчиняются особому правовому режиму и удовлетворяют потребности граждан в жилье постоянно или временно.

Виды жилищного фонда: 1. Частный жилищный фонд: а) фонд, находящийся в собственности граждан: индивидуальные жилые дома, приватизированные, построенные и приобретенные квартиры и дома, квартиры в домах жилищных и жилищно-строительных кооперативов с полностью выплаченным паевым взносом, в домах товариществ индивидуальных владельцев квартир, квартиры и дома, приобретенные в собственность гражданами на иных основаниях, предусмотренных законодательством; б) фонд, находящийся в собственности юридических лиц (созданных в качестве частных собственников), построенный или приобретенный за счет их средств, в том числе за счет средств жилищных, жилищно-строительных кооперативов с не полностью выплаченным паевым взносом. 2. Государственный жилищный фонд: а) ведомственный фонд, состоящий в государственной собственности Российской Федерации и находящийся в полном хозяйственном ведении государственных предприятий или оперативном управлении государственных учреждений, относящихся к федеральной государственной собственности; б) фонд, находящийся в собственности субъектов Российской Федерации, а также ведомственный фонд, находящийся в полном хозяйственном ведении государственных предприятий или оперативном управлении государственных учреждений относящихся к соответствующему виду собственности. 3) Муниципальный жилищный фонд: фонд, находящийся в собственности района, города, входящих в них административно-территориальных образований, в том числе в городах Москве и Санкт-Петербурге, а также ведомственный фонд, находящийся в полном хозяйственном ведении муниципальных предприятий или оперативном управлении муниципальных учреждений; 4) Общественный жилищный фонд: фонд, состоящий в собственности общественных объединений.

Следует различать жилые помещения, предоставляемые по договору социального найма; жилые помещения, предоставляемые по договору коммерческого найма или по договору аренды; жилые помещения в домах жилищно-строительных и жилищных кооперативов; жилые помещения, находящиеся в собственности граждан; служебные и специализированные жилые помещения, предоставляемые в пользование граждан по иным основаниям (Например, гражданин заключил с юридическим лицом договор пожизненного содержания с иждивением. По этому договору жилое помещение перешло в собственность юр. лица, а последнее в числе прочих приняло на себя обязательство обеспечить гр-ну право пожизненного проживания в указанном помещении или в его части. В данном случае право пользования жилым помещением возникает у гр-на - получателя ренты по основанию, которое не укладывается ни в одну из предшествующих рубрик).

Проект жилищного кодекса предлагает следующие классификации: 1. в зависимости от формы собственности: частный жилищный фонд; муниципальный жилищный фонд; государственный жилищный фонд. 2. В зависимости от использования: предоставляемые для проживания в режиме социального пользования; режим коммерческого найма; используемый для личного проживания. 3. по основаниям предоставления; 4. по правомочиям пользования; 5. по порядку заселения. Отнесение жилищного фонда к тому или иному виду влияет на: порядок вселения, выселения, предоставления; правомочий.

24. Право граждан на жилище и формы его реализации.

В соответствии с Законом РФ от 24 декабря 1992 г. "Об основах федеральной жилищной политики" жилищный фонд - совокупность всех жилых помещений независимо от форм собственности, включая жилые дома, специализированные дома (общежития, гостиницы-приюты, дома маневренного фонда, жилые помещения из фондов жилья для временного поселения вынужденных переселенцев и лиц, признанных беженцами, специальные дома для одиноких престарелых, дома-интернаты для инвалидов, ветеранов и другие), квартиры, служебные жилые помещения, иные жилые помещения в других строениях, пригодные для проживания. Жилищные фонды могут быть определены как совокупность жилых помещений, пригодных для постоянного проживания, расположенных в жилых или иных строениях; помещений, которые в зависимости от форм собственности, характера использования, других факторов подчиняются особому правовому режиму и удовлетворяют потребности граждан в жилье постоянно или временно.

Жилищные отношения регулируются различными отраслями права: нормы КОАЛ, АП (в части предоставления жилья в фонде социального использования), ГК (жилищное право-это в основном, но не полностью гражданский институт ,) УП (никто не может проникнуть в чужое жилище). Основные нпа: Жилищный кодекс РСФСР от 24.06.1984 г., Закон «об основах федеральной жилищной политики» от 24.12.1992 г., ФЗ «о приватизации жилищного фонда в РФ», от 04.07.1991 г., ряд постановлений Правительства, локальные на.

Право на жилище - это гарантированная законодательством возможность пользоваться жилым помещением. Юридическая природа этого права вызывает спор в науке, т.к. нет однозначного мнения к какой отрасли его отнести.

Гарантия этого права: ст. 40 Конституции РФ - «каждый имеет право на жилище. Никто не может быть произвольно лишен жилища». Малоимущим и другим лицам, указанным в законодательстве жилье предоставляется бесплатно или за доступную плату. (В настоящее время нет такого закона). Органы ГВ поощряют жилищное строительство. **Формы реализации права:**

- приобретение и пользование жильем в режиме социального найма;
- -//-//-//- коммерческого найма;
- вступление в жилищные, жилищно-строительные кооперативы;
- приобретение жилья в частную собственность;
- индивидуальное строительство.

25. Условия и порядок предоставления жилого помещения в фонде социального использования.

В соответствии с Законом РФ от 24 декабря 1992 г. "Об основах федеральной жилищной политики" **жилищный фонд социального использования** - совокупность всех жилых помещений, включая жилые дома, квартиры и иные жилые помещения, заселенных на условиях договора найма и предоставляемых в пределах нормы жилой площади, жилые помещения в коммунальных квартирах, специализированные дома и жилые помещения в них. Жилищный фонд социального использования формируется с обеспечением гласности из государственного, муниципального, общественного жилищных фондов местной администрацией, государственными и муниципальными предприятиями, учреждениями, общественными объединениями. Приватизация жилых помещений жилищного фонда социального использования проводится в соответствии с законодательством. Не подлежат приватизации жилые помещения в специализированных домах и иные жилые помещения, предусмотренные законодательством.

Граждане Российской Федерации имеют право на жилище. Это право обеспечивается путем предоставления жилых помещений в домах государственного и муниципального жилищных фондов на условиях договора найма в пределах нормы жилой площади, а также на условиях аренды либо путем приобретения или строительства жилья за собственные средства без ограничения площади. Гражданам, не обеспеченным жильем по установленным нормативам, государство оказывает помощь, развивая строительство домов государственного и муниципального жилищных фондов, предназначенных для предоставления жилых помещений по договору найма, а также используя систему компенсаций (субсидий) и льгот по оплате строительства, содержания и ремонта жилья.

Основанием возникновения найма из социального фонда является совокупность юридических фактов. Признание гражданина, нуждающимся в жилом помещении. Самым распространенным критерием является: метраж на каждого человека; Учет - норма, по которому определяется нуждаемость (в НО - 7 м² на каждого проживающего жилой площади); составление жилого помещения (ветхий фонд); проживание в 2-х неизолированных комнатах семей, не состоящих в родственных связях; в квартире (коммунальной) есть больной определенным заболеванием; другие.

1. Постановка на очередь (заявление подается в местную администрацию или на предприятие, которое имеет жилищный фонд).

Очередь: общая; внеочередники (лица, чье жилище разрушено; дети, оставшиеся без попечения родителей после выхода из интерната); первоочередники (участники ВОВ, семьи, кормильцы, которые погибли на производстве или получили увечья; герои Советского Союза; лица, страдающие определенными формами хронических заболеваний).

Лицо, поставленное на очередь, получает справку, в которой отражается решение о постановке или не постановке на очередь. Возможно оспаривание.

2. Решение администрации / предприятия о предоставлении жилой площади.

3. Выдача ордера. Ордер - административный акт, выдаваемый местной администрацией, где указывается кому выдан, состав семьи, описание квартиры. Лишь с момента выдачи ордера, у лица возникает субъективное право на жилье. Возникает исковая форма защиты права. Ордер может быть признан недействительным в судебной порядке, по основаниям, предусмотренным законодательством. Срок исковой давности - 3 года.

^ Заключение договора найма жилого помещения. Договор заключается на основе ордера. Договор заключается в письменной форме (ст. 674 ГК) без страха недействительности. Договор бессрочный.

26.Юридическая характеристика и элементы договора социального найма жилого помещения.

В соответствии с Законом РФ от 24 декабря 1992 г. "Об основах федеральной жилищной политики" **жилищный фонд социального использования** - совокупность всех жилых помещений, включая жилые дома, квартиры и иные жилые помещения, заселенных на условиях договора найма и предоставляемых в пределах нормы жилой площади, жилые помещения в коммунальных квартирах, специализированные дома и жилые помещения в них.

Договор социального найма жилого помещения- это соглашение, по которому наймодатель обязуется предоставить во владение и пользование или только в пользование нанимателю и членам его семьи пригодное для постоянного использования жилое помещение в жилищном фонде социального использования, как правило в виде отдельной квартиры, в пределах нормы жилой площади либо сохранить за нанимателем право проживания по договору найма в жилом помещении независимо от его площади, а наниматель обязуется использовать это помещение по назначению, своевременно производить оплату помещения и коммунальных услуг. Жилье предоставляется не любому лицу, а лишь нуждающимся в улучшении жилищных условий (в скором будущем лишь определенным категориям). Жилье можно получить лишь по ордеру (смотря какое жилье предоставляется (по определенной норме). Эта норма не едина. В НО - 9-12 м² ж/пл.

Предмет договора - жилое помещение юридически и фактически свободное, изолированное и благоустроенное применительно к условиям данного населенного пункта. Лицам разного пола старше 9 лет не должна предоставляться 1 комната. Лимитированная квартплата. Квартирная плата должна полностью окупать содержание дома и капитальный ремонт.

Субъекты: нанимателем является гражданин; наймодателем - собственник; уполномоченные собственниками.

Правовое регулирование социального найма: Жилищный кодекс (характерно подробно регулирование и императивность) Договор социального найма жилого помещения - консенсуальный, взаимный, возмездный.

27. Права и обязанности сторон по договору социального найма жилого помещения.

В соответствии с Законом РФ от 24 декабря 1992 г. "Об основах федеральной жилищной политики" **жилищный фонд социального использования** - совокупность всех жилых помещений, включая жилые дома, квартиры и иные жилые помещения, заселенных на условиях договора найма и предоставляемых в пределах нормы жилой площади, жилые помещения в коммунальных квартирах, специализированные дома и жилые помещения в них.

Договор социального найма жилого помещения - это соглашение, по которому наймодатель обязуется предоставить во владение и пользование или только в пользование нанимателю и членам его семьи пригодное для постоянного использования жилое помещение в жилищном фонде социального использования, как правило в виде отдельной квартиры, в пределах нормы жилой площади либо сохранить за нанимателем право проживания по договору найма в жилом помещении независимо от его площади, а наниматель обязуется использовать это помещение по назначению, своевременно производить оплату помещения и коммунальных услуг. Права и обязанности сторон: **Обязанности наймодателя:**

- 1) Предоставить нанимателю предусмотренное в ордере жилое помещение в исправном состоянии. Составляется технический паспорт помещения, который прилагается к договору.
- 2) Своевременно производит капитальный ремонт
- 3) Производить внутриквартирный ремонт оборудования не позднее 3 дней со дня обнаружения, если поломка не результат виновных действий нанимателя, (правила пользования жилыми помещениями). В случаях аварии - немедленно.
- 4) Содержать в порядке домовую территорию.

Обязанности нанимателя:

- 1) пользоваться жилым помещением по его целевому назначению;
- 2) производить текущий ремонт;
- 3) вносить своевременно квартплату (не позднее 10 числа следующего месяца). Неустойка сейчас не взыскивается, т.к. нет закона. **Права**

нанимателей. Регулируются Жилищным кодексом.

- 1) вселять в жилое помещение других лиц на правах членов семьи (супруг, дети, родители. Другие родственники и другие лица, если они совместно проживают и ведут совместное хозяйство). Они должны быть вселены с письменного согласия всех членов семьи. Не требуется для несовершеннолетних детей.
25 июня 1993 Федеральный закон «О праве граждан РФ на свободу передвижения выбор места жительства... на территории РФ» он заменил институт прописки на регистрацию в явочном порядке. Для законного вселения нужно лишь письменное согласие даже при отсутствии регистрации. Члены семьи по своим правам равны нанимателю, если иное не предусмотрено договором.
- 2) Право на сохранение жилого помещения в случае временного отсутствия. Длительное отсутствие порождает неопределенность. Нет срока, по истечении которого лицо утрачивает право на жилую площадь. Если лицо выезжает в районы Крайнего Севера или на работу за границу, то занимаемые нанимателями и членами их семей жилые помещения бронируются на все время работы.
- 3) право сдавать в поднайм.
- 4) наниматель, имеющий излишнюю жилую площадь сверх установленных норм, вправе с согласия членов семьи требовать от исполнительного комитета местного Совета народных депутатов, от предприятия, учреждения, организации (в зависимости от принадлежности жилого дома) предоставления ему в установленном порядке жилого помещения меньшего размера взамен занимаемого.

28. Службное жилое помещение: предоставление, пользование, выселение.

В соответствии с Жилищным кодексом *служебные жилые помещения* предназначаются для заселения гражданами, которые в связи с характером их трудовых отношений должны проживать по месту работы или вблизи от него. Жилое помещение включается в число служебных решением исполнительного комитета районного, городского, районного в городе Совета народных депутатов. Под служебные жилые помещения выделяются, как правило, отдельные квартиры. Жилое помещение в доме жилищно-строительного кооператива может быть включено в число служебных только с согласия общего собрания членов кооператива.

В домах, принадлежащих колхозам, включение жилых помещений в число служебных и установление перечня категорий работников, которым могут предоставляться такие помещения, производятся по решению общего собрания членов колхоза или собрания уполномоченных, утверждаемому исполнительным комитетом районного, городского, районного в городе Совета народных депутатов.

Порядок предоставления и пользования служебными жилыми помещениями: предоставляются по решению администрации предприятия, учреждения, организации, правления колхоза, органа управления другой кооперативной и иной общественной организации, в ведении которых находятся эти помещения. На основании принятого решения гражданину выдается ордер на служебное жилое помещение.

С гражданином, на имя которого выдан ордер на служебное жилое помещение, заключается письменный *договор найма помещения* на все время работы нанимателя, в связи с которой ему предоставлено это помещение.

Выселение, а), рабочие и служащие, прекратившие трудовые отношения с предприятием, учреждением, организацией, а также граждане, которые исключены из членов колхоза или вышли из колхоза по собственному желанию, подлежат выселению из служебного жилого помещения со всеми проживающими с ними лицами *без предоставления другого жилого помещения,* б) *С предоставлением (т.е. без предоставления другого жилого помещения не могут быть выселены):* 1) инвалиды войны и другие инвалиды из числа военнослужащих, ставшие инвалидами вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при защите СССР или при исполнении иных обязанностей военной службы, либо вследствие заболевания, связанного с пребыванием на фронте; 2) участники Великой Отечественной войны, пребывавшие в составе действующей армии; 3) семьи военнослужащих и партизан, погибших или пропавших без вести при защите СССР или при исполнении иных обязанностей военной службы; 4) семьи военнослужащих; 5) инвалиды из числа лиц рядового и начальствующего состава органов Министерства внутренних дел СССР, ставшие инвалидами вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при исполнении служебных обязанностей; 6) лица, проработавшие на предприятии, в учреждении, организации, предоставивших им служебное жилое помещение, не менее десяти лет; 7) лица, освобожденные от должности, в связи с которой им было предоставлено жилое помещение, но не прекратившие трудовых отношений с предприятием, учреждением, организацией, предоставившими это помещение; 8) лица, уволенные в связи с ликвидацией предприятия, учреждения, организации либо по сокращению численности или штата работников; 9) пенсионеры по старости, персональные пенсионеры; 10) члены семьи умершего работника, которому было предоставлено служебное жилое помещение; 11) инвалиды труда I и II групп, инвалиды I и II групп из числа военнослужащих и приравненных к ним лиц; 12) одинокие лица с проживающими вместе с ними несовершеннолетними детьми. Указанным гражданам предоставляется жилое помещение.

Наниматель не пользуется всем объемом прав обычного нанимателя (например, нельзя сдать в наем, приватизировать и др.).

29. Договор поднайма. Временные жильцы.

1. По договору поднайма жилого помещения наниматель с согласия наймодателя передает на срок часть или все нанятое им помещение в пользование поднанимателю. Поднаниматель не приобретает самостоятельного права пользования жилым помещением. Ответственным перед наймодателем по договору найма жилого помещения остается наниматель.

2. Договор поднайма жилого помещения может быть заключен при условии соблюдения требований законодательства о норме жилой площади на одного человека (Соблюдение нормы жилой площади на человека. Ст. 38 ЖК - 12м² на человека (санитарная норма).

3. Договор поднайма жилого помещения является *возмездным*.

4. *Договор - срочный*. Срок договора поднайма жилого помещения не может превышать срока договора найма жилого помещения.

5. При досрочном прекращении договора найма жилого помещения одновременно с ним прекращается договор поднайма жилого помещения.

6. На договор поднайма жилого помещения не распространяются правила о

преимущественном праве на заключение договора на новый срок.

По Жилищному кодексу требуется: согласие наймодателя; согласие совершеннолетних членов семьи; отсутствие больных хроническим заболеванием; в коммунальной квартире - согласие остальных семей.

Права поднанимателя зависимы от прав нанимателя.

Прекращение: г/стечение срока (нет преимущественного права); с предупреждением

нанимателя не менее, чем за 3 месяца если не указан срок.

Временные жильцы (не поднаниматели) - наниматель и граждане, постоянно с ним

проживающие, по общему согласию и с предварительным уведомлением наймодателя вправе разрешить безвозмездное проживание в жилом помещении временным жильцам

(пользователям). Наймодатель может запретить проживание временных жильцов при условии несоблюдения требований законодательства о норме жилой площади на одного человека. Срок проживания временных жильцов не может превышать шесть месяцев.

Временные жильцы не обладают самостоятельным правом пользования жилым помещением. Ответственность за их действия перед наймодателем несет наниматель. Временные жильцы обязаны освободить жилое помещение по истечении согласованного с ними срока проживания, а если срок не согласован, не позднее семи дней со дня предъявления соответствующего требования нанимателем или любым гражданином, постоянно с ним проживающим.

Поднаниматель — *заключает договор*: возмездно; есть обязанности; сроком не ограничено; отличительный порядок выселения.

Временные жильцы не заключают договор: безвозмездно; нет обязанностей; максимальный срок - 6 месяцев.

30. Обмен жилых помещений.

Требуется соглашение 2-х или более лиц о взаимной передаче прав и обязанностей по пользованию жилым помещением. Обмен может производиться между 2-мя нанимателями, между нанимателем и членом кооператива, не выплатившем пай, между нанимателем и собственником. Мена жилых помещений - меняются 2 собственника, жилое помещение можно обменять на другую вещь. *Обязательным условием договора об обмене* - письменное согласие всех членов семьи, даже временно отсутствующих; квартира в кооперативе, чей пай не выплачен - требуется согласие общего собрания кооператива; если обмен производится между собственником и нанимателем - законодательством не урегулировано. От нанимателя требуется письменное согласие всех членов семьи; от собственника ничего не требуется. Согласие наймодателя не требуется, но если дом ведомственный (на балансе предприятия), то согласие требуется, но если его нет можно оспорить в суде (как и несогласие одного из членов семьи).

Ст. 73 ЖК - недопустимость обмена: к нанимателю иск об изменении или прекращении договора о найме; обмен фиктивный; дом подлежит сносу, переоборудованию в нежилое помещение; дом подлежит капитальному ремонту, в результате которого помещение не сохранится; если одна из сторон в результате обмена в «худшем» положении в отношении жилого помещения, то он нуждается в улучшении жилищных условий (на 1 человека менее 7м²). Если нарушено хотя бы 1 условие - обмен считается недействительным. Может быть и по другим основаниям признан обмен недействительным. **Оформление обмена:**

Обменные ордера - выдаются бюро по обмену (2 нанимателя), местной администрацией. Обмен считается заключенным с момента получения ордеров обеими сторонами. **Принудительный обмен:** Если один из членов семьи не согласен на обмен, или один из членов требует обмена (в силу равенства прав всех членов семьи) можно обратиться в суд: Предложение варианта обмена в суде, при этом может быть применен принудительный обмен - если один член семьи требует обмена; за правонарушение (ст. 98 ЖК). Один из членов семьи создает условия невозможности совместного проживания, стороны могут обратиться в суд с требованием о выселении. Суд может обязать выселиться без предоставления жилой площади или предусмотреть возможность принудительного обмена (без учета некоторых обстоятельств, интересов нарушителя); родственный обмен. Совершеннолетний член семьи нанимателя с согласия других членов семьи может обменять принадлежащую на него часть жилой площади с другим лицом при условии, что то лицо становится членом семьи нанимателя.

31. Приватизация жилых помещений: понятие, принципы, условия, оформление, правовое регулирование.

Закон РСФСР «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации», принятый 04.07.1991 года. Статья 1 Закона, дает определение понятия приватизации: «приватизация жилья - бесплатная передача в собственность граждан Российской Федерации на добровольной основе занимаемых ими жилых помещений в государственном и муниципальном жилищном фонде, а для граждан Российской Федерации, забронировавших занимаемые жилые помещения, - по месту бронирования жилых помещений».

В соответствии со ст. 2 Примерного положения о бесплатной приватизации жилищного фонда в Российской Федерации к принципам приватизации жилых помещений можно отнести следующие: *1. бесплатная передача гражданам жилья в собственность* (Закон Российской Федерации о приватизации жилищного фонда в Российской Федерации (в редакции от 4 июля 1991 г.) предусматривал бесплатную передачу жилья по всей территории России в размере 18 кв. м. общей площади на одного человека и дополнительно 9 кв. м. на семью, а площадь квартиры, превышающая бесплатную норму, подлежала оплате. Для ускорения процесса приватизации 23.12.1992 года в Закон были внесены изменения, которыми была введена равная для всех бесплатная приватизация, независимо от размеров и потребительских качеств жилых помещений. Суммы, ранее выплаченные гражданами за излишки площади подлежат возврату. Всеобщая бесплатность приватизации жилых помещений на всей территории Российской Федерации - ее новый принцип, действующей с 1993 года. Эта перемена ускорила темпы приватизации); *2. добровольность приобретения гражданами жилья в собственность* (Приватизация осуществляется исключительно добровольно, при взаимной согласованности всех постоянно проживающих и имеющих самостоятельное право на жилую площадь. Решение о приватизации каждый принимает сам, с учетом личных правовых и материальных последствий для каждого проживающего); *3. гражданин имеет право на приобретение в собственность бесплатно, в порядке приватизации, жилого помещения только один раз* (В соответствии со статьей 11 Закона о приватизации жилищного фонда каждый гражданин имеет право на приобретение в собственность бесплатно, в порядке приватизации, жилого помещения в домах государственного и муниципального жилищного фонда *один раз*. Но существует существенное уточнение о том, что несовершеннолетние, ставшие собственниками занимаемого жилого помещения в порядке его приватизации, сохраняют право на однократную бесплатную приватизацию жилого помещения в домах государственного и муниципального жилищного фонда после достижения ими совершеннолетия./ В настоящее время *законодательное регулирование* жилищных отношений по договору приватизации жилых помещений осуществляется (перечислю некоторые законодательные акты): Закон РСФСР О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации», принятый 04.07.1991 года; Закон РФ «Об основах Федеральной жилищной политики», принятый 24.12.1992 года; Гражданский кодекс РФ; Семейный кодекс; Жилищный Кодекс РСФСР; Примерное положение о бесплатной приватизации жилищного фонда в Российской Федерации и другие. *Процедура:* Первый шаг - подача заявления (документа обладающего силой доказательства во избежание всевозможных недоразумений и судебных споров на будущее). *Решение вопроса о приватизации жилья должно приниматься по заявлению граждан в двухмесячный срок со дня подачи документов.* Содержание этого договора - состоявшееся соглашение сторон о передаче объекта из состава государственной и муниципальной собственности в собственность проживающих в индивидуально-определенной квартире (с ее реквизитами, санитарными и техническими характеристиками) на условиях той формы собственности, которую наниматели выбрали по своему усмотрению. Обязательным условием договора является его регистрация в органах, осуществляющих такую (в Нижегородской области - это Государственное учреждение юстиции по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним). Передача жилья в собственность граждан оформляется договором передачи, заключаемым местной администрацией, предприятием, учреждением с гражданином, получающим жилое помещение в собственность в порядке, установленном соответствующим Советом народных депутатов. Право собственности на приобретенное жилье возникает с момента государственной регистрации права в едином государственном реестре учреждениями юстиции.

32.Наем жилого помещения на коммерческой основе: юридическая

характеристика, элементы, срок отличие от договора социального найма.

В соответствии с Законом РФ от 24 декабря 1992 г. "Об основах федеральной жилищной политики" Жилищные фонды могут быть определены как совокупность жилых помещений, пригодных для постоянного проживания, расположенных в жилых или иных строениях; помещений, которые в зависимости от форм собственности, характера использования, других факторов подчиняются особому правовому режиму и удовлетворяют потребности граждан в жилье постоянно или временно.

По договору найма жилого помещения одна сторона - собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) - обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем. Юридическим лицам жилое помещение может быть предоставлено во владение и (или) пользование на основе договора аренды или иного договора. Юридическое лицо может использовать жилое помещение только для проживания граждан.

Следует различать жилые помещения, предоставляемые по договору социального найма; жилые помещения, предоставляемые по договору коммерческого найма или по договору аренды; жилые помещения в домах жилищно-строительных и жилищных кооперативов; жилые помещения, находящиеся в собственности граждан; служебные и специализированные жилые помещения, предоставляемые в пользование граждан по иным основаниям. *Характеризуется:* жилье не распределяется, нет контроля за получением; договор заключается на основе свободного волеизъявления; договор заключается с любым желающим; предмет договора (уступает по критериям социальному найму). Помещение должно быть жилым и свободным. Оплата производится по соглашению сторон.

Правовое регулирование коммерческого найма: глава 35 Гражданского кодекса; основным регулятором является договор.

Стороны: заимодатель - собственник или уполномоченной лицо; наниматель - гражданин, юридическое лицо.

Расторжение договора коммерческого найма: Наниматель должен предупредить наймодателя за 3 месяца до предполагаемого расторжения договора. По требованию наймодателя: невнесение квартирной платы 6 месяцев, если краткосрочный наем - за 2 месяца - 2 раза подряд; разрушение, порча жилого помещения; суд может предоставить срок до 1 года на исправление этого недостатка. Вынося решение на выселение суд может предоставить срок до года на само выселение. Порядка предоставления другого помещения не предусмотрено. Отличия от договора социального найма: 1. Как по договору социального найма, так и коммерческого найма нанимателем может быть только гражданин. 2. По договору с.н. жилые помещения могут предоставляться как во владение и пользование нанимателя, так и только в пользование. По договору к.н. жилое помещение предоставляется нанимателю во владение и пользование для проживания в нем. 3. Оба договора носят срочный характер. 4. Наиболее существенные особенности, отличающие и коммерческий наем и аренду от социального найма жилья, состоят в том, что размер недвижимости в жилищной сфере, включая жилые помещения, сдаваемой в коммерческий наем (аренду), не ограничивается и что за это взимается плата, устанавливаемая в договоре (договорная плата). 5. Основанием для заселения жилого помещения по договору с.н. жилья служит ордер на жилое помещение, то для заселения жилого помещения, сдаваемого в коммерческий наем или аренду, - соответственно договор коммерческого найма или аренды.

33. Правовое положение членов семьи нанимателя жилого помещения по жилищному кодексу РСФСР и постоянно проживающих с нанимателем граждан по Гражданскому кодексу РФ.

По договору найма жилого помещения одна сторона - собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) - обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем. Согласно ЖК и ГК члены семьи нанимателя, проживающие по договору социального найма жилого помещения, пользуются всеми правами и несут все обязанности по договору наравне с нанимателем. К членам семьи нанимателя относятся супруг нанимателя, их дети и родители. Другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, а в исключительных случаях и иные лица могут быть признаны членами семьи нанимателя, если они проживают совместно с нанимателем и ведут с ним общее хозяйство. Иными словами, наличие лишь родственных отношений для признания гражданина членом семьи нанимателя не обязательно. Пленум Верховного Суда разъяснил по данному вопросу, что, разрешая вопрос о признании членом семьи нанимателя других лиц (кроме супруга, детей, родителей), суд обязан выяснить характер их отношений с нанимателем, членами семьи, в частности установить, имели ли место ведение общего хозяйства (общие расходы), оказание взаимной помощи, другие обстоятельства, свидетельствующие о наличии семейных отношений. Члены его семьи участвуют в решении некоторых вопросов, в частности дают согласие на: вселение в жилое помещение других лиц; обмен занимаемого жилого помещения; сдачу жилого помещения в поднаем; изменение договора найма. По их требованию договор найма может быть заключен с одним из членов семьи (вместо первоначального нанимателя), а в случае смерти нанимателя или его выезда из жилого помещения договор найма заключается с одним из членов семьи, проживающих в жилом помещении. Наниматель жилого помещения вправе вселить в занимаемое им жилое помещение своего супруга, детей, родителей, других родственников, нетрудоспособных иждивенцев и иных лиц, получив на это письменное согласие всех совершеннолетних членов семьи. На вселение к родителям их детей, не достигших совершеннолетия, не требуется согласия остальных членов семьи. Граждане, вселенные нанимателем, приобретают равное с нанимателем и остальными членами его семьи право пользования жилым помещением, если эти граждане являются или признаются членами его семьи и если при вселении между этими гражданами, нанимателем и проживающими с ним членами его семьи не было иного соглашения о порядке пользования жилым помещением. Указанное соглашение может ограничивать право вселяемого (например, возможно вселение другого члена семьи на определенный срок, но при условии пользования только одной из комнат и т.п.). Если гражданин вселен без каких-либо дополнительных требований (иными словами, без ограничений в пользовании жилым помещением), то он приобретает равные права с другими членами семьи нанимателя на занимаемую ими жилую площадь. Граждане, вселившиеся в жилое помещение нанимателя в качестве опекунов или попечителей, самостоятельного права на это помещение не приобретают, за исключением случаев признания их членами семьи нанимателя или предоставления им указанного помещения в установленном порядке. Следует отметить, что в соответствии с ГК РФ наниматель несет ответственность перед наймодателем за действия граждан, постоянно проживающих совместно с ним, которые нарушают условия договора найма жилого помещения. Граждане, постоянно проживающие вместе с нанимателем, могут, известив наймодателя, заключить с нанимателем договор о том, что все граждане, постоянно проживающие в жилом помещении, несут совместно с нанимателем солидарную ответственность перед наймодателем. В этом случае такие граждане являются сонанимателями.

34. Расторжение договора социального найма жилого помещения без предоставления другого жилого помещения.

В соответствии с Законом РФ от 24 декабря 1992 г. "Об основах федеральной жилищной политики" **жилищный фонд социального использования** - совокупность всех жилых помещений, включая жилые дома, квартиры и иные жилые помещения, заселенных на условиях договора найма и предоставляемых в пределах нормы жилой площади, жилые помещения в коммунальных квартирах, специализированные дома и жилые помещения в них. **Договор социального найма жилого помещения** - это соглашение, по которому наймодатель обязуется предоставить во владение и пользование или только в пользование нанимателю и членам его семьи пригодное для постоянного использования жилое помещение в жилищном фонде социального использования, как правило в виде отдельной квартиры, в пределах нормы жилой площади либо сохранить за нанимателем право проживания по договору найма в жилом помещении независимо от его площади, а наниматель обязуется использовать это помещение по назначению, своевременно производить оплату помещения и коммунальных услуг. Договор социального найма жилого помещения - консенсуальный, взаимный, возмездный.

Наниматель жилого помещения вправе с согласия членов семьи в любое время расторгнуть договор найма. В случае выезда нанимателя и членов его семьи на постоянное жительство в другое место договор найма считается расторгнутым со дня выезда. Согласно ЖК если наниматель, члены его семьи или другие совместно проживающие с ним лица систематически разрушают или портят жилое помещение, или используют его не по назначению, либо систематическим нарушением правил социалистического общежития делают невозможным для других проживание с ними в одной квартире или одном доме, а меры предупреждения и общественного воздействия оказались безрезультатными, выселение виновных по требованию наймодателя или других заинтересованных лиц производится без предоставления другого жилого помещения. Без предоставления другого жилого помещения могут быть выселены также лица, лишенные родительских прав, если их совместное проживание с детьми, в отношении которых они лишены родительских прав, признано невозможным. Лица, подлежащие выселению без предоставления другого жилого помещения за невозможность совместного проживания, могут быть обязаны судом взамен выселения произвести обмен занимаемого помещения на другое жилое помещение, указанное заинтересованной в обмене стороной. Лица, самоуправно занявшие жилое помещение, выселяются без предоставления им другого жилого помещения.

В случае признания ордера на жилое помещение недействительным вследствие неправомερных действий получивших ордер лиц они подлежат выселению без предоставления другого жилого помещения. Если граждане, указанные в ордере, ранее пользовались жилым помещением в доме государственного или общественного жилищного фонда, им должно быть предоставлено жилое помещение, которое они занимали, или другое жилое помещение.

В случае признания ордера недействительным по иным основаниям граждане, указанные в ордере, подлежат выселению с предоставлением другого жилого помещения или помещения, которое они ранее занимали.

35. Расторжение договора социального найма жилого помещения с предоставлением другого жилого помещения.

В соответствии с Законом РФ от 24 декабря 1992 г. "Об основах федеральной жилищной политики" **жилищный фонд социального использования** - совокупность всех жилых помещений, включая жилые дома, квартиры и иные жилые помещения, заселенных на условиях договора найма и предоставляемых в пределах нормы жилой площади, жилые помещения в коммунальных квартирах, специализированные дома и жилые помещения в них. **Договор социального найма жилого помещения** - это соглашение, по которому наймодатель обязуется предоставить во владение и пользование или только в пользование нанимателю и членам его семьи пригодное для постоянного использования жилое помещение в жилищном фонде социального использования, как правило в виде отдельной квартиры, в пределах нормы жилой площади либо сохранить за нанимателем право проживания по договору найма в жилом помещении независимо от его площади, а наниматель обязуется использовать это помещение по назначению, своевременно производить оплату помещения и коммунальных услуг. Договор социального найма жилого помещения - консенсуальный, взаимный, возмездный.

Наниматель жилого помещения вправе с согласия членов семьи в любое время расторгнуть договор найма. В случае выезда нанимателя и членов его семьи на постоянное жительство в другое место договор найма считается расторгнутым со дня выезда. 1. Если дом, в котором находится жилое помещение, подлежит сносу в связи с отводом земельного участка для государственных или общественных нужд либо дом (жилое помещение) подлежит переоборудованию в нежилой, выселяемым из него гражданам другое благоустроенное жилое помещение предоставляется предприятием, учреждением, организацией, которым отводится земельный участок либо предназначается подлежащий переоборудованию дом (жилое помещение). В иных случаях сноса дома гражданам, выселяемым из этого дома, другое благоустроенное жилое помещение предоставляется предприятием, учреждением, организацией, которым принадлежит дом, либо исполнительным органом ГВ. 2. Если дом (жилое помещение) грозит обвалом, гражданам, выселяемым из этого дома (жилого помещения), другое благоустроенное жилое помещение предоставляется по решению исполнительного органа ГВ, за счет местного жилищного фонда, либо соответствующего предприятия, учреждения, организации. 3. Выселение из жилых помещений в военных городках с предоставлением другого благоустроенного жилого помещения. Офицеры, прапорщики и мичманы, военнослужащие сверхсрочной службы Вооруженных Сил СССР и приравненные к ним лица, уволенные с действительной военной службы в отставку или в запас, а также проживающие совместно с ними лица могут быть выселены из занимаемых ими жилых помещений в военных городках с предоставлением другого благоустроенного жилого помещения. В таком же порядке подлежат выселению из военных городков другие лица, утратившие связь с Вооруженными Силами СССР. 4. Выселение с предоставлением гражданам другого жилого помещения: граждане, получившие жилые помещения в домах колхозов, если они исключены из членов колхоза или вышли из колхоза по собственному желанию. 5. Предоставляемое гражданам в связи с выселением другое благоустроенное жилое помещение должно находиться в черте данного населенного пункта и быть размером не менее ранее занимаемого. Если наниматель занимал отдельную квартиру или более одной комнаты, ему соответственно должна быть предоставлена отдельная квартира или жилое помещение, состоящее из того же числа комнат. Если наниматель имел излишнюю жилую площадь, жилое помещение предоставляется в размере не менее установленной нормы на одного человека, а нанимателю или членам его семьи, имеющим право на дополнительную жилую площадь и фактически пользовавшимся ею, - с учетом нормы дополнительной площади. Помещение, предоставляемое выселяемому, должно быть указано в решении суда о выселении нанимателя, а при выселении в административном порядке - в постановлении прокурора.

36. Расторжение договора социального найма жилого помещения с предоставлением другого благоустроенного жилого помещения.

В соответствии с Законом РФ от 24 декабря 1992 г. "Об основах федеральной жилищной политики" **жилищный фонд социального использования** - совокупность всех жилых помещений, включая жилые дома, квартиры и иные жилые помещения, заселенных на условиях договора найма и предоставляемых в пределах нормы жилой площади, жилые помещения в коммунальных квартирах, специализированные дома и жилые помещения в них. **Договор социального найма жилого помещения** - это соглашение, по которому наймодатель обязуется предоставить во владение и пользование или только в пользование нанимателю и членам его семьи пригодное для постоянного использования жилое помещение в жилищном фонде социального использования, как правило в виде отдельной квартиры, в пределах нормы жилой площади либо сохранить за нанимателем право проживания по договору найма в жилом помещении независимо от его площади, а наниматель обязуется использовать это помещение по назначению, своевременно производить оплату помещения и коммунальных услуг. Договор социального найма жилого помещения - консенсуальный, взаимный, возмездный.

Наниматель жилого помещения вправе с согласия членов семьи в любое время расторгнуть договор найма. В случае выезда нанимателя и членов его семьи на постоянное жительство в другое место договор найма считается расторгнутым со дня выезда.

Граждане выселяются из жилых домов государственного и общественного жилищного фонда с предоставлением другого благоустроенного жилого помещения, если:

- 1) дом, в котором находится жилое помещение, подлежит сносу;
- 2) дом (жилое помещение) грозит обвалом;
- 3) дом (жилое помещение) подлежит переоборудованию в нежилой.

Предоставляемое гражданам в связи с выселением другое благоустроенное жилое помещение должно отвечать требованиям ЖК: жилое помещение, предоставляемое гражданам для проживания, должно быть благоустроенным применительно к условиям данного населенного пункта, отвечать установленным санитарным и техническим требованиям, предоставляться в пределах нормы жилой площади. Не допускается заселение одной комнаты лицами разного пола старше девяти лет, кроме супругов. Жилое помещение предоставляется с учетом состояния здоровья граждан и других заслуживающих внимания обстоятельств. Если наниматель занимал отдельную квартиру или более одной комнаты, ему соответственно должна быть предоставлена отдельная квартира или жилое помещение, состоящее из того же числа комнат. Если наниматель имел излишнюю жилую площадь, жилое помещение предоставляется в размере не менее установленной нормы на одного человека (норма жилой площади устанавливается в размере двенадцати квадратных метров на одного человека.), а нанимателю или членам его семьи, имеющим право на дополнительную жилую площадь и фактически пользовавшимся ею, - с учетом нормы дополнительной площади. Помещение, предоставляемое выселяемому, должно быть указано в решении суда о выселении нанимателя, а при выселении в административном порядке - в постановлении прокурора.

3Т.Расторжение договора найма жилого помещения по Гражданскому кодексу РФ- основания и порядок.

В соответствии с Законом РФ от 24 декабря 1992 г. "Об основах федеральной жилищной политики" *жилищный фонд социального использования* - совокупность всех жилых помещений, включая жилые дома, квартиры и иные жилые помещения, заселенных на условиях договора найма и предоставляемых в пределах нормы жилой площади, жилые помещения в коммунальных квартирах, специализированные дома и жилые помещения в них. *Договор социального найма жилого помещения*- это соглашение, по которому наймодатель обязуется предоставить во владение и пользование или только в пользование нанимателю и членам его семьи пригодное для постоянного использования жилое помещение в жилищном фонде социального использования, как правило в виде отдельной квартиры, в пределах нормы жилой площади либо сохранить за нанимателем право проживания по договору найма в жилом помещении независимо от его площади, а наниматель обязуется использовать это помещение по назначению, своевременно производить оплату помещения и коммунальных услуг. Договор социального найма жилого помещения - консенсуальный, взаимный, возмездный.

Наниматель жилого помещения вправе с согласия членов семьи в любое время расторгнуть договор найма. В случае выезда нанимателя и членов его семьи на постоянное жительство в другое место договор найма считается расторгнутым со дня выезда.

1. Договор найма жилого помещения может быть расторгнут в судебном порядке по требованию наймодателя в случаях: невнесения нанимателем платы за жилое помещение за шесть месяцев, если договором не установлен более длительный срок, а при краткосрочном найме в случае невнесения платы более двух раз по истечении установленного договором срока платежа; разрушения или порчи жилого помещения нанимателем или другими гражданами, за действия которых он отвечает. По решению суда нанимателю может быть предоставлен срок не более года для устранения им нарушений, послуживших основанием для расторжения договора найма жилого помещения. Если в течение определенного судом срока наниматель не устранит допущенных нарушений или не примет всех необходимых мер для их устранения, суд по повторному обращению наймодателя принимает решение о расторжении договора найма жилого помещения. При этом по просьбе нанимателя суд в решении о расторжении договора может отсрочить исполнение решения на срок не более года.

2. Договор найма жилого помещения может быть расторгнут в судебном порядке по требованию любой из сторон в договоре: если помещение перестает быть пригодным для постоянного проживания, а также в случае его аварийного состояния; в других случаях, предусмотренных жилищным законодательством.

3. Если наниматель жилого помещения или другие граждане, за действия которых он отвечает, используют жилое помещение не по назначению либо систематически нарушают права и интересы соседей, наймодатель может предупредить нанимателя о необходимости устранения нарушения. Если наниматель или другие граждане, за действия которых он отвечает, после предупреждения продолжают использовать жилое помещение не по назначению или нарушать права и интересы соседей, наймодатель вправе в судебном порядке расторгнуть договор найма жилого помещения.

Последствия расторжения договора найма жилого помещения: в случае расторжения договора найма жилого помещения наниматель и другие граждане, проживающие в жилом помещении к моменту расторжения договора, подлежат выселению из жилого помещения на основании решения суда.

38. Юридическая характеристика договора подряда, отличие от смежных договоров.

В соответствии с ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. К отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

Договор: взаимный; возмездный; консенсуальный (выполнению работы всегда предшествовало заключение договора, обуславливающего, что нужно делать) *Отличия:*

Купля-продажа - Подряд. Подряд опосредует передачу имущества в собственность. Купля-продажа направлена на передачу вещи в собственность, Подряд регулирует взаимоотношения сторон в процессе изготовления вещи. **Поставка - Подряд.** Предмет поставки - родовая вещь (может быть и опред. вещь). Предмет подряда - индивидуально-определенная вещь. Если в тексте договора подробно регулируются взаимоотношения сторон - это договор подряда (если предмет - индивидуально-определенная вещь). Для купли-продажи не характерно поставление заказчиком материала для производства вещи, в отличии от подряда. По договору поставки вещь может изготавливаться из материала поставщика. Венская конвенция о международных договорах купли-продажи 1980 года. По договору подряда может изготавливаться как из материала подрядчика, так и заказчика. **Договор подряда - услуга.** Одна сторона выполняет какое-либо действие по заказу и для другой стороны. *Отличия в предмете:* Для подряда - овеществленный результат; Услуга - идеальный предмет договора (предмет-действия).

Результат творческой деятельности - подряд. Авторский результат - результат духовного творчества (это идея - авторское право). Результат подрядчика - охраняется сама работа. *Договор подряда (гражданин)* - нет никаких правил; самостоятельная организация процесса деятельности; работы выполняются из своего материала; своими инструментами; работа выполняется за свой риск (ст. 705 ГК - если результата погиб или испорчен по независящим от него обстоятельствам, он не вправе требовать оплаты труда. *Трудовой договор* - работник включенный в трудовой коллектив, подчиняется правилам внутреннего трудового распорядка; работы выполняются из материалов и инструментами работодателя; работник не рискует. *Стороны:* подрядчик-заказчик. Может быть как физическое, так и юридическое лицо. Если юридическое лицо подрядчик - оно должно иметь лицензию на данный вид деятельности. Гражданин - дееспособное лицо. Если гражданин систематически выполняет эти договоры, он должен быть зарегистрирован в качестве частного предпринимателя. Государство и его субъекты. Государственные контракты, строительные работы. *Предмет* - овеществленный результат работы подрядчика (новая вещь, реставрация, передача результата заказчика, который вместе с тем нельзя «передать из рук в руки», например, озеленение). *Сроки!* 1. В договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки). Если иное не установлено законом, иными правовыми актами или не предусмотрено договором, подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы. 2. Указанные в договоре подряда начальный, конечный и промежуточные сроки выполнения работы могут быть изменены в случаях и в порядке, предусмотренных договором. *Цена* ~ стоимость работы подрядчика. Покрывает издержки подрядчика + оплата труда. Выражается чаще всего в денежной форме. Конкретная цена или приблизительная цена или способы определенной цены. Для строительства подряда, контракт для государственных нужд - цена - это существенное условие. Цена - в смете, которая м.б.: 1. *твердой* (если характер сметы не указан - смета твердая, но допускается изменение: существенное изменение стоимости материалов и оборудования; возрастание стоимости услуг 3-х лиц. Если заказчик не согласен, то можно обратиться в суд. Распределение убытков по усмотрению суда. 2. *Приблизительной* - в момент заключения договора невозможно определить все затраты и их стоимость. Эта смета подвижна. Существенное «удорожание» сметы - при проведении дополнительных работ -подрядчик ставит в известность заказчика, который может согласиться или нет. Если подрядчик не предупредил, он не имеет права на получение оплаты. Заказчик не согласен - заказчик оплачивает подрядчику часть проделанной работы. Форма договора. Общие правила о сделках. Обычно характерна простая письменная форма.

39.Права и обязанности подрядчика по договору подряда. Риск подрядчика.

В соответствии с ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. К отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

Договор: взаимный; возмездный; консенсуальный (выполнению работы всегда предшествовало заключение договора, обуславливающего, что нужно делать)

Обязанности подрядчика: Выполнить работу по заказу подрядчика. Качество работы должно удовлетворять условиям договора, а при их отсутствии - обычно предъявляемым требованиям. Если подрядчик является предпринимателем и на его работу устанавливаются стандарты, то результат работы должен удовлетворять этим стандартам. Требования к подрядчику предъявляются в разумный срок (в пределах 2-х лет). Работа выполняется силами подрядчика из материалов подрядчика. Подрядчик отвечает за качество материалов. Если работа выполняется из материалов заказчика, то подрядчик должен расчетливо, экономно и разумно их расходовать и вернуть остатки и предоставить расчет расхода материалов. Подрядчик несет ответственность за сохранность материала. Подрядчик выполняет работу на свой риск. Если работа не выполнена в срок, он не вправе требовать оплаты. Если работы не выполнена в срок по вине заказчика, то подрядчик ответственности за это не несет (это не риск подрядчика). На подрядчике лежит ряд информационных обязанностей: а) подрядчик должен предупредить заказчика, что представленный им материал не пригоден для этой работы; б) подрядчик должен предупредить заказчика о том, что указания, даваемые им грозят годности или прочности выполняемой работы; в) подрядчик должен предупредить заказчика об иных обстоятельствах, не зависящих от подрядчика, грозящих годности или прочности выполняемой работы; г) подрядчик должен предупредить заказчика о необходимости превышения приблизительной сметы; д) подрядчик должен передать заказчику вместе с результатами работы информацию по эксплуатации этого предмета.

Права подрядчика: 1. *Вправе привлекать к исполнению работы других лиц*, если из договора или из закона не предусмотрено иное (субподрядчики, Генподрядчики). Субподрядчики не вступают в отношения с заказчиком, а только с подрядчиком и несут ответственность только перед последним. Если предмет обязательства делим, то обязательство носит долевой характер. При неделимости предмета договора множественность лиц на стороне подрядчика влечет возникновение солидарного обязательства. Даже при делимости предмета договора в случаях, предусмотренных законодательством или договором, обязательство может носить солидарный характер. 2. *Право на оплату своего труда.* Заказчик оплачивает труд подрядчика по окончании работы, после сдачи результата работы по общему правилу. Но законом (право - договор стройподряда) или договором может быть предусмотрено иное (например, поэтапная проплата: заказчик авансирует подрядчика по 30 % сметы. В бытовом подряде может быть предусмотрена предварительная оплата). Если подрядчик уменьшил фактические расходы без ущерба для качества работы, то он вправе требовать оплату, предусмотренную договором. Право подрядчика удерживать у себя результат работы до оплаты. Подрядчик может реализовать ее, если заказчик не оплачивает ее с соблюдением определенных условий. **Распределение рисков между сторонами** (риск в гражданском праве - это несение неблагоприятных последствий, которые могут наступить и за которые не отвечают ни стороны, ни третьи лица.): 1. Если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, иными законами или договором подряда: а) риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона; б) риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик. 2. При просрочке передачи или приемки результата работы риски, предусмотренные в пункте 1 настоящей статьи, несет сторона, допустившая просрочку.

40. Права и обязанности заказчика по договору подряда.

В соответствии с ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его. К отдельным видам договора подряда (бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подрядные работы для государственных нужд) положения, предусмотренные настоящим параграфом, применяются, если иное не установлено правилами настоящего Кодекса об этих видах договоров.

Договор: взаимный; возмездный; консенсуальный (выполнению работы всегда предшествовало заключение договора, обуславливающего, что нужно делать)

Права заказчика во время выполнения работы подрядчиком:} Заказчик вправе во всякое время проверять ход и качество работы, выполняемой подрядчиком, не вмешиваясь в его деятельность. 2. Если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков. 3. Если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении подрядчиком в назначенный срок этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков. **Обязанности заказчика:**

1) Принять результат работы и оплатить.

Принять - ст. 720 ГК.

Приемка договора осуществляется в сроки и в порядке, предусмотренном договором. Она осуществляется с участием подрядчика и заканчивается составлением акта передачи. В нем фиксируются недостатки и возможность предъявления претензии. Если недостатки в акте не обнаружены, то претензии могут быть предъявлены, если только недостатки носили скрытый характер.

Договором на заказчика могут возлагаться и иные обязанности (например, предоставить материалы полностью или в части оборудование, заказчик обязан в случаях, в объеме и в порядке, предусмотренных договором подряда, оказывать подрядчику содействие в выполнении работы. При неисполнении заказчиком этой обязанности подрядчик вправе требовать возмещения причиненных убытков, включая дополнительные издержки, вызванные простоем, либо перенесения сроков исполнения работы, либо увеличения указанной в договоре цены работы. В случаях, когда исполнение работы по договору подряда стало невозможным вследствие действий или упущений заказчика, подрядчик сохраняет право на уплату ему указанной в договоре цены с учетом выполненной части работы).

Заказчик, получивший информацию, которая является коммерческой тайной, должна сохранять эту тайну в установленном режиме (если сторона благодаря исполнению своего обязательства по договору подряда получила от другой стороны информацию о новых решениях и технических знаниях, в том числе не защищаемых законом, а также сведения, которые могут рассматриваться как коммерческая тайна, сторона, получившая такую информацию, не вправе сообщать ее третьим лицам без согласия другой стороны. Порядок и условия пользования такой информацией определяются соглашением сторон).

41. Последствия нарушения условий о качестве и сроках по договору подряда.

Гл. 37 ГК, другие нормативно-правовые акты, общие положения гражданской ответственности. 1) Последствия нарушения условий о качестве. Они различны в зависимости от того, когда обнаружены недостатки.

а) в процессе исполнения работы - заказчик дает подрядчику время на исправление недостатков. Если подрядчик в разумный срок не исправляет недостатков, то заказчик отказывается от исполнения договора или поручает исправить недостатки кому-то другому.

б) При приеме работы или в последствии неустранимые недостатки и препятствующие использованию - заказчик расторгает договор и требует возмещения убытков.

Если недостатки снижают качество работы либо делают непригодными для использования по назначению, но, в принципе, устранимы:

Заказчик вправе потребовать: устранения; уменьшения цены; возмещения расходов, понесенных за устранение (если это право предусмотрено договором).

Вместо устранения недостатков подрядчик может заново выполнить работы и возместить убытки (п. 1,3 ст. 723 ГК). Для предъявления этих требований важны сроки:

- недостатки явные (заказчик должен заявить о них немедленно, потом нельзя);
- скрытые (они должны быть обнаружены в пределах разумного срока, но в пределах 2 лет); если на результат работы установлен гарантийный срок - в пределах гарантийного срока; когда гарантийный срок установлен, но недостатки обнаружены за пределами гарантийного срока, но в пределах 2-х лет. Подрядчик несет ответственность, или заказчик докажет, что они возникли до передачи или по причинам, возникшим до передачи. По искам о недостатках качества принимается во внимание срок исковой давности (1 год) кроме работы в отношении зданий и сооружений - 5 лет). По всем другим искам - 3 года.

Особенности исчисления срока давности:

Исключение из общего правила:

Срок исковой давности начинает течь с момента передачи (ст. 725 п. 2).

Если есть гарантийный срок, то срок исковой давности начинает течь с момента заявления о недостатке (п. 3 ст. 725 ГК).

Подрядчик несет ответственность за качество материалов, предоставленных им. Если подрядчик своевременно не приступает к работе, заказчик может отказаться от исполнения договора (п. 2 ст. 715 ГК). *Когда нарушил срок окончания работы:*

- если в результате работы утрачен интерес для заказчика, он вправе требовать расторжения договора возмещения убытков;
 - на подрядчика возлагается риск гибели и повреждения материалов, оборудования (п. 2 ст. 705 "К), предоставленных заказчиком в случае просрочки окончания работы;
 - если договором или законом предусмотрена неустойка, то она взыскивается (например, ст. 28 Закона о защите прав потребителей).

Нарушение промежуточных сроков:

Ответственность только та, которая предусмотрена договором. Нарушение информационной обязанности (ст. 716 ГК). Если это право предлог к выполнению работы ненадлежащего качества,

- о ответственность наступает при выполнении работы ненадлежащего качества.

Санкции для заказчика Три

нарушении сроков приемки работы:

- 1) на него возлагаются риски, которые в процессе исполнения договора несет подрядчик;
- 2) подрядчик вправе требовать возмещения убытков (п. 1 ст. *393 ГК);
- 3) при неприятии результата работы заказчиком, подрядчик вправе продать результат работы по истечении месяца и после двукратного уведомления.

Последствия за нарушения оплаты:

[применяются общие правила о нарушении денежного обязательства (ст. 395 ГК). [при невыполнении встречных обязательств заказчиком подрядчик вправе не начинать или приостанавливать работу или отказаться от исполнения договора и требовать возмещения убытков.

42. Основания и последствия прекращения договора подряда.

Ст. 702 ГК **Договор подряда** - одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заказу другой стороны определенную работу и сдать ее результат, а заказчик обязуется принять и оплатить результат.

Ст. 715 ГК Если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом, заказчик вправе назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков и при неисполнении этого требования отказаться от договора подряда либо поручить исправление работ другому лицу за счет подрядчика, а также потребовать возмещения убытков. Ст. 716 Если заказчик, несмотря на своевременное и обоснованное предупреждение со стороны подрядчика об обстоятельствах, которые грозят годности и прочности результатов выполняемой работы в разумный срок не заменит непригодные или недоброкачественные материал, оборудование, техническую документацию или переданную для переработки (обработки) вещь, не изменит указаний о способе выполнения работы или не примет других необходимых мер для устранения обстоятельств, грозящих ее годности, подрядчик вправе отказаться от исполнения договора подряда и потребовать возмещения причиненных его прекращением убытков. Ст. 717 Если иное не предусмотрено договором подряда, заказчик может в любое время до сдачи ему результата работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы. Заказчик также обязан возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора подряда, в пределах разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу. Подрядчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков в случаях нарушения заказчиком своих обязанностей: непредоставление материала, оборудования, технической документации или подлежащей переработке (обработке) вещи, препятствует исполнению договора подрядчиком.

Если иное не предусмотрено договором подряда, при уклонении заказчика от принятия выполненной работы подрядчик вправе по истечении месяца со дня, когда согласно договору результат работы должен был быть передан заказчику, и при условии последующего двукратного предупреждения заказчика продать результат работы, а вырученную сумму, за вычетом всех причитающихся подрядчику платежей, внести на имя заказчика в депозит.

Ст. 723 Если отступления в работе от условий договора подряда или иные недостатки результата работы в установленный заказчиком разумный срок не были устранены либо являются существенными и неустранимыми, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

Ст. 728 В случаях, когда заказчик на основании ст. 715 или ст. 723 расторгает договор подряда, подрядчик обязан возвратить предоставленные заказчиком материалы, оборудование, переданную для переработки (обработки) вещь и иное имущество либо передать их указанному заказчиком лицу, а если это оказалось невозможным, - возместить стоимость материалов, оборудования и иного имущества.

Ст. 729 В случае прекращения договора подряда по основаниям, предусмотренным законом или договором, до приемки заказчиком результата работы, выполненной подрядчиком, заказчик вправе требовать передачи ему результата незавершенной работы с компенсацией подрядчику произведенных затрат.

43. Договор бытового подряда: понятие, оформление, содержание, ответственность.

Ст. 730 по договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий соответствующую

предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу.

Договор быт. подряда является публичным договором. Гарантии прав заказчика:

Подрядчик не вправе навязывать заказчику включение в договор быт. П. Доп. работы или услуги.

Заказчик вправе отказаться от оплаты работы или услуги, не предусмотренной договором.

Заказчик вправе в любое время до сдачи ему работы отказаться от исполнения договора быт. П., уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до уведомления об отказе от исполнения договора, и возместив подрядчику расходы, произведенные до этого момента в целях исполнения договора, если они не входят в указанную часть цены работы. Условия договора, лишаящие заказчика этого права, ничтожны.

Предоставление заказчику информации о предлагаемой работе -; ;

1. Подрядчик обязан до заключения договора быт. подряда предоставить заказчику необходимую и достоверную информацию о предлагаемой работе.

Заказчик вправе требовать расторжения заключенного договора быт. -подряда без оплаты выполненной работы, а также возмещения убытков в случаях, когда вследствие неполноты или недостоверности полученной от подрядчика информации был заключен договор на выполнение работы, не обладающей свойствами, которые имел в виду заказчик.

Подрядчик, не предоставивший заказчику информации о работе несет ответственность и за те недостатки работы, которые возникли после ее передачи заказчику вследствие отсутствия у него такой информации.

Выполнение работы из материала подрядчика

Если работа по договору бытового подряда выполняется из материала подрядчика, материал оплачивается заказчиком при заключении договора полностью или в части, указанной в договоре, с окончательным расчетом при получении заказчиком выполненной подрядчиком. Изменение после заключения договора бытового подряда цены предоставленного подрядчиком материала не влечет перерасчета.

Цена работы в договоре быт. подряда определяется соглашением сторон и не может быть выше устанавливаемой или регулируемой соответствующими государственными органами. Работа оплачивается заказчиком после ее окончательной сдачи подрядчиком. С согласия заказчика работа может быть оплачена им при заключении договора полностью или путем выдачи аванса. При сдаче работы заказчику подрядчик обязан сообщить ему о требованиях, которые необходимо соблюдать для эффективного и безопасного использования результата работы, а также о возможных для самого заказчика и других лиц последствиях несоблюдения соответствующих требований. Последствия обнаружения недостатков в выполненной работе

В случае обнаружения недостатков во время приемки результата работы или после его приемки в течение гарантийного срока (два года, для недвижимого имущ.-5 лет) со дня приемки результата работы, заказчик вправе требовать безвозмездного устранения недостатков в разумный срок; соразмерного уменьшения установленной за работу цены; возмещения своих расходов на устранение недостатков, когда право заказчика устранять их предусмотрено в договоре подряда либо потребовать безвозмездного повторного выполнения работы или возмещения понесенных им расходов на исправление недостатков своими средствами или третьими лицами.

В случае обнаружения существенных недостатков результата работы заказчик вправе предъявить подрядчику требование о безвозмездном устранении таких недостатков, если докажет, что они возникли до принятия результата работы заказчиком или по причинам, возникшим до этого момента. Это требование может быть предъявлено заказчиком, если указанные недостатки обнаружены по истечении двух лет (для недвижимого имущества - пяти лет) со дня принятия результата работы заказчиком, но в пределах установленного для результата работы срока службы или в течение десяти лет со дня принятия результата работы заказчиком, если срок службы не установлен.

При невыполнении подрядчиком требования, указанного в пункте 2 настоящей статьи, заказчик вправе в течение того же срока потребовать либо возврата части цены, уплаченной за работу, либо возмещения расходов, понесенных в связи с устранением недостатков заказчиком своими силами или с помощью третьих лиц либо отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков.

44. Договор строительного подряда: понятие, элементы, ответственность сторон.

Ст. 740 подрядчик обязуется по заданию заказчика построить определенный объект или

осуществить иные строительные работы.

Договор: консенсуальный; возмездный; взаимный.

Правовое регулирование: § 3 гл. 37 ГК; § 1 ГК; Закон «Об инвестиционной деятельности в РФ» от 25.02.99 г. (СЗ РФ № 9, 1999 г.); Градостроительный кодекс РФ, 1998 г.; Закон об

«архитектурной деятельности» от 17.05.95 г.; Закон «О защите прав потребителей».

Признаки, характерные для договора строительного подряда:

Субъектный состав: подрядчиком может быть лишь строительная организация или ЧП. Это лицензионный вид деятельности.

Подрядчиком может быть лишь организация, имеющая лицензию на осуществление

определенного вида строительства (строительных работ).

Заказчик: Юридическое лицо; Физическое лицо - его отношения с подрядчиком регулируются законом «О защите прав потребителей» и гл. 37 ГК; РФ, субъект РФ (посредством публичных торгов). **Предмет:**

Договор заключается на строительство зданий, сооружений, пусконаладочные, монтажные

работы, капитальный ремонт. Это результат деятельности подрядчика.

Цена - существенное условие для строительного подряда (также как и срок).

Длительный характер договора (длительный договор не тот, который длится во времени, а тот, который все время исполняется).

Содержание: Подрядчик обязуется построить; заказчик обязуется принять.

Особенности: более широкий круг обязанностей сторон.

Существенными условиями данного договора является цена и срок.

Для заказчика:

а) он обязуется передать (предоставить) строительную площадку или фронт работы.

Предоставление земельного участка - предоставление с документацией.

б) организовать приемку законченного строительного объекта (с. 1 ст. 753 п. 2) за свой счет, если иное не предусмотрено договором;

в) соблюдать требования об охране окружающей среды и правила ведения строительных работ (ответственность перед 3-ми лицами)

Подрядчик могут взять на себя обязанность по обеспечению его эксплуатации после (п. 2 ст. 740 ГК) его сдачи в течение определенного договором срока.

Заказчик вправе осуществлять контроль и надзор за ходом и качеством выполняемых работ, соблюдением сроков их выполнения (графика), качеством предоставленных подрядчиком

материалов, а также правильностью использования подрядчиком материалов заказчика, не

вмешиваясь при этом в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

Подрядчик обязан при осуществлении строительства и связанных с ним работ соблюдать

требования закона и иных правовых актов об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ. Подрядчик несет ответственность за нарушение указанных требований.

Подрядчик не вправе использовать в ходе осуществления работ материалы и оборудование, предоставленные заказчиком, или выполнять его указания, если это может привести к нарушению обязательных для сторон требований к охране окружающей среды и безопасности строительных работ.

Подрядчик обязан осуществлять строительство и связанные с ним работы в соответствии с технической документацией, определяющей объем, содержание работ и другие предъявляемые к ним требования, и со сметой, определяющей цену работ.

При отсутствии иных указаний в договоре строительного подряда предполагается, что подрядчик обязан выполнить все работы, указанные в технической документации и в смете.

Каждый несет риск на то, чьим собственником он является. Риск гибели конечного

езультата несет подрядчик. Может возникнуть риск, в связи с которым невозможно проводить дальнейшее строительство (консервация строительства). Этот риск несет заказчик (он должен оплатить расходы и работы) - ст. 752 ГК (но не упущенную выгоду).

Недостатки могут быть заявлены в течение гарантийного срока, если не срок не установлен - в течение 5 лет (последствия строительства с недостатками те же, что и при обычном периоде).

45. Структура договорных связей по договору строительного подряда.

Ст. 740 подрядчик обязуется по заданию заказчика построить определенный объект или осуществить иные строительные работы.

Договор строительного подряда заключается на строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Правила о договоре строительного подряда применяются также к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором.

Субъектами договора строительного подряда всегда явл. подрядчик и заказчик. Но осуществление эффективного контроля за деятельностью подрядчика может требовать специальных навыков и знаний + специального разрешения на данный вид деятельности. Поэтому функции заказчика нередко передаются специализированным организациям, которые действуют в качестве представителей лиц, для которых предназначен строящийся объект. Поэтому в строительном подряде заказчик и инвестор очень часто не совпадают в одном лице. Инвесторами являются лица, осуществляющие вложение собственных, заемных и привлеченных средств в форме инвестиций и обеспечивающие их целевое использование (органы, уполномоченные управлять государственным и муниципальным имуществом, физ. и юр. лица). Т. о. Заказчик в договоре строительного подряда — это лицо, которое от имени инвестора или от своего имени заключает договор с подрядчиком и обладает всеми правами и обязанностями, вытекающими из этого договора.

В качестве подрядчиков выступают различные строительные и строительно-монтажные организации, индивидуальные предприниматели, имеющие лицензию на строительную деятельность. Заказчик в целях осуществления контроля и надзора за строительством и принятия от его имени решений во взаимоотношениях с подрядчиком может заключить самостоятельно без согласия подрядчика договор об оказании заказчику услуг такого рода с соответствующим инженером (инженерной организацией). В этом случае в договоре строительного подряда определяются функции такого инженера (инженерной организации), связанные с последствиями его действий для подрядчика.

В строительстве широко применяется система генерального подряда, при которой функции генеральных подрядчиков принимают на себя организации общестроительного профиля, а для выполнения специальных работ привлекаются субподрядчики в лице специализированных фирм и организаций.

Заказчик не всегда совпадает с конечным потребителем. Инвестор может диктовать условия договора. Договор между инвестором и заказчиком может называться инвестиционным, о долевом участии в строительстве, поручения или комиссии.

Инженер представляет интересы заказчика перед генеральным подрядчиком между инженером и заказчиком заключается договор поручения или трудовой договор.

Подрядчик несет ответственность перед заказчиком за допущенные отступления от требований, предусмотренных в технической документации и в обязательных для сторон строительных нормах и правилах, а также за недостижение указанных в технической документации показателей объекта строительства, в том числе таких, как производственная мощность предприятия.

При реконструкции (обновлении, перестройке, реставрации и т.п.) здания или сооружения на подрядчика возлагается ответственность за снижение или потерю прочности, устойчивости, надежности здания, сооружения или его части.

Подрядчик не несет ответственности за допущенные им без согласия заказчика мелкие отступления от технической документации, если докажет, что они не повлияли на качество объекта строительства.

Если при выполнении строительства и связанных с ним работ обнаруживаются препятствия к надлежащему исполнению договора строительного подряда, каждая из сторон обязана принять все зависящие от нее разумные меры по устранению таких препятствий. Сторона, не исполнившая этой обязанности, утрачивает право на возмещение убытков, причиненных тем, что соответствующие препятствия не были устранены.

46. Понятие и виды перевозок. Правовое регулирование перевозок.

Транспорт - это одна из сфер материального производства. Хотя транспорт не создает новую продукцию, он вводит эту продукцию в сферу обращения. Продукция транспорта - сам процесс перемещения грузов, пассажиров и багажа. Главная задача транспорта - состыковать различные сферы промышленности, увязать их в единый технологический цикл.

Транспорт влияет на производственный процесс (от слаженной работы транспорта зависит результат производственного процесса, например, производство сельскохозяйственной продукции).

В литературе различают понятия транспортировка и перевозка. Перевозка (перемещение и груза и транспортного средства); Перекачка нефти, сплав леса - если груз движется не вместе с транспортным средством, а иным образом - это транспортировка.

В силу обязательства перевозки перевозчик обязуется доставить груз или пассажира в указанный пункт назначения, а отправитель груза, пассажир или иное лицо обязуются уплатить провозную плату.(ст. 785, 786)

Перевозка делится на: по видам транспорта: (железнодорожный; внутренневодный; морской; автомобильный; воздушный); в зависимости от числа транспортных организаций, участвующих в перевозке: местные (перевозка в местном сообщении) в ней участвует 1 транспортное предприятие; прямая (перевозка 2-мя или более транспортными организациями одним видом транспорта).

Перевозка, осуществляемая по одному транспортному документу (по одной накладной без переоформления груза в пути)- прямая; смешанная перевозка (участие нескольких транспортных организаций, относящихся к различным видам транспорта).

Ответственность наступает у первого перевозчика, он один состоит в договорных отношениях с отправителем как за свои действия так и за действия других перевозчиков (Ветрянский сторонник этой позиции). Существует и другой взгляд - это западная доктрина. Договор грузоотправитель заключает с оператором, который организует транспортный процесс. Оператор несет ответственность перед грузоотправителем.

У нас существует аналогичная схема - договор транспортной экспедиции: отправитель - экспедитор — транспортная организация

Экспедитор вступает в фактические отношения с перевозчиком (по доверенности от отправителя).

Экспедитор не несет ответственность по договору перевозки, а только по договору. Перед законодателем стоит задача разработки закона о прямом - смешанном сообщении. Этот закон упоминается в ст. 788 ГК.

Договор перевозки опосредуется несколькими договорами. На каждом виде транспорта можно выделить и иные виды перевозки: железнодорожный транспорт: (отправительский маршрут (ж/д сост. ж/д маршрут, состоящий из груза 1-го отправителя); повагонная отправка (загружается полностью вагон грузом первого отправителя); мелкая отправка (в 1 вагон загружаются грузы разных отправителей);

- речной, автомобильный транспорт, контейнерная отправка (небольшая партия груза; осуществляется со склада грузоотправителя).
- Морской: (заграничное сообщение; внутреннее сообщение (кабатаж: может быть -большой (пункты отправления и назначения находятся в разных морях; - малый (в! море);
- На автомобильном транспорте: (городская (внутри городской черты); пригородная (от городской черты в пределах 50 км.); междугородные; международные).
- Воздушный транспорт (если плановая посадка осуществляется в другом государстве, даже если пункты отправления и назначения находятся в одном государстве). Перевозки делятся на: пассажирские (без багажа или вместе с багажом); грузовые.

Правовое регулирование

ГК (гл. 40), состоящая из 17 ст.-в ней отражаются самые главные положения. Транспортное законодательство не может от них отклониться.

Устав автомобильного транспорта от 08.01.69г. (в ред. от 28.04.95 г.)

Воздушный кодекс, 1997 г.

Транспортный устав ж/д, 1998 г.

Кодекс торгового мореплавания от 30.04.99 г.

Кодекс внутреннего водного транспорта от 07.03.01г.

47. Обязательство по подаче транспортных средств: понятие, содержание, ответственность.

2 вида обязательств: обязательство по подаче транспортных средств (ст. 791 ГК); договор перевозки (ст. 785 ГК).

Договор реальный (договор считается заключенным с момента приема груз а). Отношения до вручения груза называются обязательствами по подаче транспортного средства (план перевозок). Это обязательство может возникнуть из 3-х юридических фактов: заявка на подачу транспортных средств. Она составляется грузоотправителем и подается перевозчику; сам договор перевозки (если он носит консенсуальный характер); договор об организации перевозки (обычно заключается на год, ст. 789 ГК).

Содержание обязательства по подаче транспортного средства:

Перевозчик:

- 1) обязан предоставить транспортное средство;
- 2) обязан принять груз перевозки.

Грузоотправитель:

- 1) обязан предъявить груз к перевозке.

Перевозчик: транспортное средство должно быть тем, которое указано в договоре; транспортное средство должно быть пригодным для перевозки (в техническом отношении). Обеспечивать сохранность груза; транспортное средство должно быть пригодным для перевозки данного груза (в коммерческом отношении); транспортное средство должно быть очищено от остатков прошлого груза (промытого, продезинфицированного); транспортное средство должно быть предоставлено в таком количестве и в такое время, которое предусмотрено в заявке (если транспорт предоставлен в меньшем количестве, то недостающий транспорт будет предоставлен в следующем периоде). *Принять груз:*

Погрузочные работы осуществляются в зависимости от вида транспорта и от груза либо перевозчиком, либо грузоотправителем (грузополучателем).

Например, железнодорожные погрузочные работы осуществляет железная дорога; воздушный транспорт - перевозчик;

морской транспорт - грузоотправитель должен выложить груз соответствующим образом, погрузку осуществляет перевозчик. Автотранспорт - отправитель и грузополучатель.

Груз: должен быть тот, который указан в заявке; должен быть затаренным; должен быть предоставлен с соответствующими сопровождающими документами. Ответственность за нарушение обязанности по подаче транспортного средства. Условия сдачи груза к перевозке: *общие* - подлежат выполнению во всех случаях независимо от специфики груза и касаются: количество; наименование; определение веса; тары, маркировки; объявление ценности; *специальные* - применяются при перевозке грузов, обладающими особыми свойствами (например, карантинные документы при перевозке животных и птиц). *Принципы ответственности:*

- ответственность наступает независимо от вины перевозчика и грузоотправителя, кроме случаев, предусмотренным законодательством;
- ответственность ограничивается исключительной неустойкой. Если причинен вред, - ответственность из причинения вреда.

Ст. 794 ГК перевозчик за неподачу транспортных средств, а отправитель за непредъявление груза либо неиспользование поданных транспортных средств несут ответственность, установленную транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон.

Перевозчик и отправитель груза освобождаются от этой ответственности, если это произошло вследствие:

непреодолимой силы, явлений стихийного характера (пожаров, заносов, наводнений) и военных действий;

прекращения или ограничения перевозки грузов в определенных направлениях, в иных случаях, предусмотренных транспортными уставами и кодексами.

48. Договор перевозки грузов: юр. хар-ка, элементы, оформление, содержание.

Ст. 785 ГК - перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт

назначения и выдать его уполномоченному лицу (получателю), другая сторона обязуется

оплатить за перевозку установленную плату.

Договор возмездный, двусторонне-обязывающий, реальный (с момента принятия перевозчиком груза) считается заключенным.

Ст. 785 ГК формулирует договор как реальный, но возможен и консенсуальный характер (на автотранспорте, когда на разовую перевозку заказывается конкретный автомобиль).

Стороны: *грузоотправитель* (граждане и юридические лица); *перевозчик* - специальная

организация или гражданин, зарегистрированный в качестве частного предпринимателя и

получивший лицензию на конкретный вид деятельности. Если перевозку осуществляет

организация не имеющая лицензии на перевозку — это не является договором перевозки и не регулируется транспортным законодательством, *грузоотправитель* - лицо, в адрес которого направлен груз (не участвует в заключении договора).

Грузоотправитель = грузополучателю, когда лицо отправляет груз для себя.

Договор перевозки - договор в пользу третьего лица (самая распространенная теория в РФ) - трехсторонний договор.

Объект договора - транспортная деятельность перевозчика. Предметом является груз.

Оформление договора - система накладных (грузовая накладная оформляется при перевозке на

железнодорожном транспорте; при перевозке на воздушном транспорте - товаротранспортная накладная; при перевозке на морском транспорте - коноссамент; чартер - международные перевозки). Форма - всегда письменная, иногда с соблюдением (обязательно) реквизитов.

Накладная отправляется грузоотправителем на имя грузополучателя. В ней отражается: наименование, количество; вес и способ определения веса; маркировка; время принятия и время прибытия в пункт назначения.

Перевозчик проверяет правильность оформления накладной и достоверность сведений. Штраф налагается за неправильное заполнение накладной.

Накладная оформляется в нескольких экземплярах (на железнодорожном транспорте один экземпляр, который следует с грузом, выдается квитанция, которая свидетельствует о принятии груза к перевозке).

Коноссамент - система накладных оформляет сам договор; свидетельствует о принятии груза к перевозке; это товарораспорядительный документ; может быть как именной (передать груз можно только оформив договор об уступке права требования); коноссамент на предъявителя - в РФ не предусмотрен. Чартер оформляется на международных рейсах, фрахтуется конкретное судно для перевозки: Time - charter - судно передается с экипажем; бербот - чатрет - судно фрахтуется на один или несколько рейсов.

К чартерному договору (об аренде судна) составляется коноссамент (свидетельство о принятии груза к перевозке к перевозке и товарораспорядительный документ).

Содержание договора: обязанности перевозчика:

доставить груз в установленные сроки (сутки, часы). Срок начинается течь с 24 часов для принятия груза или 0 часов следующего дня). Договор считается исполненным в срок, если груз будет доставлен до истечения установленного срока;

уведомить грузополучателя о прибытии груза в его адрес; не позднее 12 часов дня следующего дня после прибытия (не действует на автотранспорте);

доставить груз в сохранности (например, поддерживать определенный режим, сопроводж. груза);

выдать уполномоченному лицу (если груз затарен - передача без проверки и груз пришел в нормальном виде), если груз прибыл в неисправном подвижном составе или груз с признаками недостачи или порчи, скоропортящийся груз пришел с опозданием - проверяется вес, количество мест и состояние груза. Эти данные отражены в коммерческом акте, который подписывается перевозчиком и грузополучателем. При отказе перевозчиком подписать акт, то груз принимаются по Правилам приемки по количеству и качеству.

Правила составления коммерческого акта регулируются транспортным кодексам.

На автотранспорте - сведения отражаются в накладной.

Коммерческий акт (ст. 796 п. 4) — документы о наличии и сохранности грузов составленные

перевозчиком в одностороннем порядке рассматриваются судом наравне с другими документами и

утрачивает свою первоначальную силу.

Обязанности грузоотправителя:

оплатить перевозку (в соответствии с установленными тарифами, платежи вносятся в пункте отправления, при невнесении полностью платы - может задержать груз) отправить со знанием права удержания груза до полной оплаты); может определяться по соглашению сторон.

49. Ответственность сторон за нарушение договора перевозки грузов.

Ст. 785 по договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату. Заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом).

Перевозчик отвечает за: несохранность груза; нарушение сроков доставки; утрата груза (перевозчик не может выдать его в течение 30 дней, в смешанных перевозках - 4 месяца со дня приема груза и перевозки; авиатранспорт - 10 дней), автотранспорт на пригородном сообщении - 10 дней).

Если груз не выдается, он признается утраченным. Если по истечении этого срока груз найден - грузополучатель может принять этот груз; порча груза - ухудшение его качества (изменение химического или биологического состава); повреждение груза; недостача (наличие разницы в весе и количестве принятого и доставленного груза).

Ответственность перевозчика строится по принципу вины, которая ст. 796 ГК п. 1 Перевозчик несет ответственность за несохранность груза или багажа, происшедшую после принятия его к перевозке и до выдачи грузополучателю, управомоченному им лицу или лицу, управомоченному на получение багажа, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) груза или багажа произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело.

В законодательстве закреплена презумпция виновности перевозчика. Перевозчик должен доказывать свою невиновность. Перечень обстоятельств, превращающих презумпцию невиновности в презумпцию невиновности:

- для железнодорожного транспорта ст. 109 Устава ж/д (груз прибыл в исправном составе и с исправными пломбами грузоотправителя)
- недостача произошла в связи с естественными свойствами, связанными с перевозкой в открытом подвижном составе;
- сопровождение представителем грузоотправителя). Обстоятельства, освобождающие

перевозчика от ответственности: Ст. 108 Устава ж/д:

- особые, естественные свойства груза;
- груз повышенной влажности.

Перевозчик несет ответственность лишь в размере стоимости имущества. Упущенная выгода не возмещается. Ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается перевозчиком:

в случае утраты или недостачи груза или багажа - в размере стоимости утраченного или недостающего груза или багажа;

в случае повреждения (порчи) груза или багажа - в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза или багажа - в размере его стоимости;

в случае утраты груза или багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности, - в размере объявленной стоимости груза или багажа.

Стоимость груза или багажа определяется исходя из его цены, указанной в счете продавца или предусмотренной договором, а при отсутствии счета или указания цены в договоре исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары. Перевозчик наряду с возмещением установленного ущерба, вызванного утратой, недостачей или повреждением (порчей) груза или багажа, возвращает отправителю (получателю) провозную плату, взысканную за перевозку утраченного, недостающего, испорченного или поврежденного груза или багажа, если эта плата не входит в стоимость груза.

Документы о причинах несохранности груза или багажа (коммерческий акт, акт общей формы и т.п.), составленные перевозчиком в одностороннем порядке, подлежат в случае спора оценке судом наряду с другими документами, удостоверяющими обстоятельства, которые могут служить основанием для ответственности перевозчика, отправителя либо получателя груза или багажа.

50. Особенности ответственности по договору морской перевозки грузов.

Общая и частная авария при морской перевозке.

Перевозки морским транспортом классифицируются на: а) внутренние перевозки между портами одного моря (в малом каботаже); б) внутренние перевозки между портами разных морей (в большом каботаже); в) перевозки в заграничном сообщении. Выделяются также местные перевозки (в пределах порта и его акватории).

Договор перевозки морем заключается: а) с условием предоставления для перевозки всего судна, его части или определенных помещений (трюмов) и б) без такого условия. В первом случае договор фрахтования судна или чартер, в силу которого одна сторона (фрахтовщик, судовладелец) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю, отправителю) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа (ст. 787 ГК). Во втором случае договор оформляется коносаментом. Чартер применяется при перевозках значительных партий или массовых грузов, а коносамент — при небольших по объему перевозках. Коносамент составляет перевозчик на основании погрузочных документов, подписывается капитаном судна и выдается отправителю. Он является строго формальной ценной бумагой, распоряжение которой означает передачу товара. В этом отличие коносамента от накладной: он не просто сопровождает груз, а является *товарораспорядительным* документом. Коносамент как ценная бумага может быть именным, ордерным и предъявительским. *Ответственность перевозчика за несохранность перевозимого груза* ограничивается частью реального ущерба, причиненного грузовладельцу. Эта часть ущерба может возмещаться перевозчиком тремя способами: а) в случае утраты или недостачи груза — в размере стоимости утраченного или недостающего груза; б) в случае повреждения (порчи) груза — в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза — в размере его стоимости; в) в случае утраты груза, сданного к перевозке с объявлением его ценности, — в размере объявленной стоимости груза (п.2 ст. 796 ГК).

Особый вид нарушения перевозчиком своих договорных обязанностей — *просрочка в доставке груза*. В этом случае перевозчик уплачивает штраф, который в действующих транспортных уставах носит характер исключительной неустойки и исчисляется в процентном отношении к перевозной плате в зависимости от длительности просрочки в доставке груза. От имущественной ответственности за нарушение обязательств по перевозке необходимо отличать заранее установленное *распределение риска убытков*, которые могут возникнуть при транспортировке груза. К числу таких случаев относится специальное понятие в морской перевозке — *авария*. Под аварией в морском праве понимаются убытки, возникшие в результате наступления тех или иных обстоятельств в процессе перевозки. В зависимости от причин этих убытков различаются общая и частная аварии.

Общая авария характеризуется прежде всего тем, что убытки причиняются намеренными и разумными действиями в интересах всех участников перевозки (проявляется в уничтожении части груза или судового имущества, в каких-либо расходах). Убытки признаются общей аварией лишь при условии, что соответствующие расходы или пожертвования носят чрезвычайный характер и понесены вследствие намеренных и разумных действий в целях спасания судна, груза и фрахта от общей для них опасности. При отсутствии хотя бы одного из перечисленных условий авария признается *частной* (например, при перевозке уничтожается заболевшее животное, это будет частная авария, так как опасность грозила только грузу, но не судну. Перерасход топлива для преодоления встречного штормового ветра, предпринятый для скорейшего достижения порта, также не составит общей аварии, поскольку эти расходы не являются чрезвычайными, а связаны с обычными опасностями на море). Правовые последствия общей и частной аварий различны. Убытки, составляющие частную аварию, относятся на счет того, кто их понес (судовладелец, перевозчик или грузовладелец), или на того, кто отвечает за их причинение. Расходы или пожертвования, отнесенные к общей аварии, распределяются между всеми участниками перевозки пропорционально стоимости судна, груза или фрахта. Убытки по общей аварии распределяются между всеми участниками перевозки и в том случае, когда опасность, вызвавшая чрезвычайные расходы или пожертвования, возникла по вине третьего лица или одного из участников договора морской перевозки. Расчет, составленный в целях распределения убытков по общей аварии, называется *диспаншей*, а общая стоимость имущества, участвующего в покрытии общей аварии, — контрибуционным капиталом.

51. Договор перевозки пассажиров и багажа.

По договору перевозки пассажиров одна сторона (перевозчик) обязуется перевезти пассажира в обусловленный пункт назначения, а другая сторона (пассажир) обязуется уплатить за проезд установленную плату (ст. 786 ГК). Д перевозки пассажира — *взаимный, возмездный и консенсуальный*, что отличает его от договора перевозки груза. Д перевозки пассажиров транспортом общ пользования является *публичным*. Перевозка пассажиров регулируется в общей форме ГК, транспортными уставами и кодексами, а также действующими на всех видах транспорта общего пользования Правилами перевозки пассажиров. Поскольку стороной этого договора выступает гражданин потребитель (пассажир), на этот вид перевозок распространяются Закон о защите прав потребителей и другие правовые акты.

Договор оформляется выдачей пассажиру проездного билета, в кот указ все существенные условия договора. На отдельных видах городского транспорта (например, метро) договор может заключаться конклюдентными действиями пассажира без выдачи билета (при проходе через турникеты метро и осуществлении платежа магнитной картой или жетоном). На всех видах транспорта (за искл воздушного и ж/д в поездах дальнего следования) проездные билеты являются предъявительскими документами: транспортная организация обязана исполнить договор перевозки в отношении любого пассажира, предъявившего билет или его аналог при посадке. Однако после начала перевозки передача проездного билета не допускается. Утраченный билет не восстанавливается, а внесенная по нему плата за проезд не возвращается. Договоры перевозки пассажиров могут быть *разовые* (для однократного проезда) и *длительные*.

Провозная плата, будучи ценой договора, на транспорте общего пользования определяется тарифами, а в остальных случаях — соглашением сторон (ст. 790 ГК). Тарифы на перевозки устанавливаются федеральными и местными (для городского и пригородного транспорта) органами исполнительной власти. Основная *обязанность пассажира уплата* провозных платежей. Пассажир обязан хранить билет до окончания поездки и предъявить его в пути следования по первому требованию должностных лиц, уполномоченных на проверку проездных документов. Пассажиры обязаны соблюдать установленные правила перевозок. Пассажир имеет право занять место в соответствии с билетом. В случае непредоставления пассажиру места согласно билету перевозчик обязан предоставить ему место хотя бы и более высокой категории без взимания доплаты. Пассажир вправе также бесплатно провозить с собой вещи (ручную кладь) в пределах установленных весовых норм. Пассажир вправе сделать одну остановку в пути, предупредив о том перевозчика, с продлением срока годности билета на установленное время, а в случае болезни — на время болезни (при наличии справки из лечебного учреждения). Перевозчик обязан доставить пассажира в пункт назначения в сроки, определенные транспортным законодательством. Перевозчик несет *ответственность за задержку* отправления пассажира, а также *за опоздание* прибытия транспортного средства, перевозящего пассажира, в пункт назначения. Ответственность перевозчика наступает при наличии его вины и состоит в уплате неустойки (штрафа) в размере, установленном транспортным уставом или кодексом (ст. 795 ГК). Перевозка багажа. Багажом являются вещи и иные мат ценности, кот отправляются пассажиром для личных бытовых целей за отдельную плату на основе проездного документа (билета) пассажира и перевозятся вместе с ним в багажном вагоне. *По договору перевозки багажа перевозчик обязуется доставить вверенный ему пассажиром багаж в указанный пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу, а пассажир обязуется уплатить за провоз багажа установленную плату* (ст. 786 ГК). Договор перевозки багажа *взаимный, возмездный*, но в отличие от договора перевозки пассажира всегда *реальный*, так как считается заключенным в момент сдачи багажа к перевозке. Как и договор перевозки пассажира, договор перевозки багажа транспортом общего пользования является *публичным*, а к отношениям, связанным с такой перевозкой, применяется законод о защите прав потребителей. Обяз-ть перевозки багажа для трансп организ вытекает из д перевозки пассажира, но оформл она доп соглашением к нему. Багаж принимается к перевозке только при предъявлении проездного билета. Прекращение д перевозки багажа допустимо ранее оконч срока действия д пер пассажира и не оказывает влияния на его действие. Д перевозки багажа заключается только с тем лицом, кот принадлежит право проезда по предъявленному при сдаче багажа билету.

Перевозка багажа оформл выдачей пассажиру багажной квитанции, по кот впоследствии выдается багаж, а на проездном билете ставится отметка.

52. Юридическая характеристика и область применения договора поручения.

Отличие от смежных договоров.

Гл. 49 - особенности поручения строительно-монтажного подряда (ст. 971 ГК).

По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить определенные действия от ее имени и за ее счет для другой стороны (доверителя), при этом права и обязанности возникают у доверителей.

Договор поручения - это договор о представительстве.

Это основание для возникновения представительских отношений. К этим субъектам гражданского права обращаются когда не могут сами осуществить свои права и обязанности. При договоре поручения выдается доверенность. Оба договора оформляют представительство. Это двусторонняя сделка; регулирует внутренние отношения по представительству. Выдача доверенности - односторонняя сделка. Функция договора поручения заключена в том, что он призван урегулировать отношения между представителем и представляемым, как бы внутреннюю сторону отношений представительства. Внешняя сторона отношений представительства отражается в полномочиях представителя, зафиксированных в доверенности.

Традиционно договор поручения относят к числу фидуциарных договоров, т. е. основанных на лично-доверительных отношениях сторон.

Договор по содержанию шире, чем доверенность. Существует несоответствие по срокам.

Юридическая характеристика: консенсуальный; безвозмездный (если иное не установлено законодательством, договором, иными нормативно-правовыми актами); двусторонне-обязывающий.

Граждане могут быть доверителями лишь с 18 лет, с согласия родителей с 14 лет. Поверенный - полностью дееспособное лицо, юридическое лицо должно получить лицензию. Объектом договора являются действия поверенного, причем юридически значимые. Предметом договора является оказание нематериальных посреднических услуг. Доверитель может давать поверенному любые указания, однако закон требует, чтобы эти указания были правомерными, осуществимыми и конкретными.

Договор несет строго личный характер; Договор может быть расторгнут любой стороной в любой момент (норма носит императивный характер). Если доверитель отзывает доверенность он должен оплатить уже сделанную работу.

Форма договора не определяется главой 49. На форму распределяются общие положения о сделках: если 1 сторона - юридическое лицо или между физическими лицами > 10 МРОТ, то простая письменная форма. Но п. 1 ст. 975 ГК - доверитель обязан выдать поверенному доверенность на совершение предусмотренных действий.

Срок договора (ст. 971 ст.) зависит от характера данного доверителем поручения (может выражаться в конкретном периоде времени или определяться конкретной датой). Но срок действия договора поручения не может быть менее срока действия доверенности. Новелла: д. поруч. м. б. как срочным, так и бессрочным, но выдаваемая доверенность должна содержать указание о дате ее выдачи. Если новая доверенность не выдана, то бессрочный договор поручения прекращается. Цена в возмездном договоре поручения определяется по соглашению сторон, при отсутствии в договоре указания о размере вознаграждения оно должно выплачиваться в сумме, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные услуги.

Самостоятельная разновидность договора поручения - это договор коммерческого представительства, который в отличие от договора поручения является преимущественно возмездным. Интересы коммерческого представителя имеют большую степень защиты-коммерческому представителю предоставлено право удержания вещей, причитающихся доверителю, односторонний отказ допускается только при условии предварительного уведомления другой стороны за 30 дней, коммерческому представителю предоставлено право отступить от указаний доверителя без предварительного согласия, право требовать возмещения убытков, вызванных односторонним отказом при коммерческом представительстве имеют и доверитель и поверенный.

Сфера действия договора поручения: для получения зарплаты, заключения различных сделок, приема и передачи имущества, в фирмах, оказывающих услуги по снабжению, поиску партнеров, маркетингу, юридическому обслуживанию, а также совершение операций с ценными бумагами, представительство акционера на собрании ЗАО, договоры между гражданами и юридическая консультация по ведению уголовного или гражданского дела.

53. Права и обязанности сторон по договору поручения.

Ст. 971 по договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.

Содержание договора:

Ст. 974 ГК поверенный обязан:

лично исполнять данное ему поручение, за исключением случаев передоверия исполнения поручения.

сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения;

передавать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения;

по исполнению поручения или при прекращении договора поручения до его исполнения без промедления вернуть доверителю доверенность, срок действия которой не истек, и

представить отчет с приложением оправдательных документов, если это требуется по условиям договора или характеру поручения.

выполнить поручение в точном соответствии с договором. Поверенный может отступить от договора, если это: необходимо в интересах доверителя; поверенный не может своевременно запросить доверителя, если нет возможности сделать запрос или в разумный срок не получено ответа.

Как только появилась возможность, поверенный должен сообщить доверителю о совершенном. На основании ст 976 ГК поверенный может передоверять другому лицу, если этого требуют интересы поручителя или это предусмотрено в договоре. Сделка перепоручения — о ней нужно немедленно известить доверителя, который может отвести заместителя. Выбрав заместителя, поверенный не отвечает за исполнение договора своим заместителем.

Из п. 3 ст. 976 следует, что поверенный не отвечает за исполнение договора своим заместителем, а отвечает за его выбор. Если заместитель указан в доверенности, то поверенный не отвечает за выбор заместителя, за исполнение. Ст. 975 ГК - Обязанности представителя:

Доверитель обязан выдать поверенному доверенность (доверенности) на совершение юридических действий, предусмотренных договором поручения. Доверитель обязан, если иное не предусмотрено договором:

возмещать поверенному понесенные издержки;

обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения.

3. Доверитель обязан без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором поручения.

4. Доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если договор поручения является возмездным.

Если цена не определена в возмездном договоре - ст. 424 п. 3. то уплачивается цена, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные услуги. При представительстве поверенный имеет право удержания имущества.

В случае смерти поверенного его наследники обязаны известить доверителя о прекращении договора поручения и принять меры, необходимые для охраны имущества доверителя, в частности сохранить его вещи и документы, и затем передать это имущество доверителю. Такая же обязанность лежит на ликвидаторе юридического лица, являющегося поверенным.

54. Основания и последствия прекращения договора поручения.

Согласно ст. 971 ГК по договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя. Ст. 977 Договор поручения прекращается вследствие:

отмены поручения доверителем;

отказа поверенного;

смерти доверителя или поверенного, признания кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно.

Сторона, отказывающаяся от договора поручения, предусматривающего действия поверенного в качестве коммерческого представителя, должна уведомить другую сторону о прекращении договора не позднее чем за тридцать дней, если договором не предусмотрен более длительный срок.

При реорганизации юридического лица, являющегося коммерческим представителем, доверитель вправе отменить поручение без такого предварительного уведомления. Ст. 978

Последствия прекращения договора поручения

1. Если договор поручения прекращен до того, как поручение исполнено поверенным полностью, доверитель обязан возместить поверенному понесенные при исполнении поручения издержки, а когда поверенному причиталось вознаграждение, также уплатить ему вознаграждение соразмерно выполненной им работе. Это правило не применяется к исполнению поверенным поручения после того, как он узнал или должен был узнать о прекращении поручения.

2. Отмена доверителем поручения не является основанием для возмещения убытков, причиненных поверенному прекращением договора поручения, за исключением случаев прекращения договора, предусматривающего действия поверенного в качестве коммерческого представителя.

3. Отказ поверенного от исполнения поручения доверителя не является основанием для возмещения убытков, причиненных доверителю прекращением договора поручения, за исключением случаев отказа поверенного в условиях, когда доверитель лишен возможности иначе обеспечить свои интересы, а также отказа от исполнения договора, предусматривающего действия поверенного в качестве коммерческого представителя.

55. Юридическая характеристика и область применения договора комиссии. Отличие от смежных договоров.

Договор комиссии - договор о выполнении юридической услуги.

Гл. 51 ГК и другие нормативно-правовые акты (например, Закон «О рынке ценных бумаг», «О защите прав потребителей»).

Договор комиссии (ст. 990 ГК) - одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению совершить за вознаграждение одну или несколько сделок на свое имя и за свой счет.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Права и обязанности по сделке, приобретает комиссионер, если даже комитент назван в сделке. Сфера примирения: для граждан при продаже товаров б/у, внешнеторговая деятельность, брокерская деятельность.

Чаще всего заключается по поводу договора купли-продажи, наряду с договором строительного подряда и т.п.

Договор: консенсуальный; возмездный; взаимный.

Стороны:

- комитент - дает поручение на совершение сделки;
- комиссионер - берет на себя обязанность по совершению сделки. Могут быть любые субъекты ГП, обладающие дееспособностью. Лицензия не требуется, кроме определенных видов (например, ценные бумаги). Юридические лица выступают комиссионером систематически, это означает предпринимательская деятельность.

Если комиссионер гражданин и занимается этим систематически, он должен зарегистрироваться как индивидуальный предприниматель.

Предмет - сделки, т. е. оказание посреднических услуг в сфере торгового оборота. Форма - не урегулированная г. 51 (Общие положения о сделках). Обычно договор комиссии подлежит заключению в письменной форме.

Срок не является существенным условием. Договор может быть без указания срока. Может быть указана в договоре территория, на которой должен действовать комиссионер. Сроком действия договора комиссии явл период времени, в течение которого комиссионер обязан исполнить все обязанности по договору комиссии. Действия комиссионера не ограничиваются обязанностью совершить сделку, он обязан отчитываться перед комитентом, вручить ему имущество или деньги.

Цена в договоре комиссии зависит от цены совершаемой комиссионером сделки. Его вознаграждение определяется в процентах от цены сделки и не влияет на цену договора комиссии. Комитент может взять на себя обязанность не поручать 3-м лицам совершение сделок, которые он дал комиссионеру.

Вещи, поступившие к комиссионеру от комитента либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью последнего. Условия об ассортименте товара. Договор имеет общие черты с договором поручения:

- лицо совершает определенные действия не для себя;
- сделки совершаются за счет другого лица.

Отличия:

- комиссионер действует от своего имени и правовые последствия возникают для него;
- комиссионер действует без доверенности;
- договор всегда возмезден;
- предмет договора поручения шире, чем предмет договора комиссии.

Комиссионная торговля по отношению к покупателям (тртьим лицам) существенно не отличается от розничной купли-продажи. Договор комисии относится к числу публичных договоров.

56. Права и обязанности сторон по договору комиссии.

Ст. 990 ГК по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Обязанности комиссионера: исполнять указания комитента в точном соответствии с условиями договора и на наиболее выгодных условиях (ст. 992 ГК)

Цена определяется в договоре комиссии. Если комиссионер приобретет товар по более высокой цене, комитент может отказаться от договора. Если разницу на себя берет комиссионер, комитент не может отказаться от договора. Если товар продается по более низкой цене, комиссионер не несет негативных последствий, если он докажет:

- 1) нет другой возможности резервировать товар;
- 2) предотвратить убытки (п. 2 ст. 992 ГК).

Комиссионер совершит сделку на более выгодных, чем в договоре, условиях, разница пополам, если иное не предусмотрено в договоре (ч. 2 ст. 992 ГК).

Комиссионер может отступить от договора в случае, когда: а) действует в интересах комитента; б) не может своевременно запросить или запросив не получил во время ответа. Комиссионер должен сберечь товар приобретенный для комитента или полученный от него. Собственником приобретенных вещей является комитент. Комиссионер несет ответственность только за сохранность вещей, но риска гибели или порчи не несет. Т.к. имущество находится в ведении комиссионера, он предполагается виновным в порче вещей.

Если имущество повреждено 3-ми лицами комиссионер должен собрать доказательства для предъявления требований к этому лицу и обеспечить охрану вещи, сообщить комитенту, (ст. 998 ГК).

3. Комиссионер может быть договором принужден к страхованию имущества, если он не сделает этого и имущество испорчено или погибло, то ответственность (в сумме, которую бы получил комитент при страховании).

4. Комиссионер обязан предоставить комитенту отчет и передать все полученное по договору, в том числе права и обязанности, возникшие у него перед 3-ми лицами. Комитент в течение 30 дней может сообщить о несогласии с отчетом.

Комиссионер не отвечает за надлежащее исполнение сделки 3-м лицом перед комитентом. Комиссионер отвечает за действительность сделки. Комиссионер отвечает за ненадлежащее исполнение: ручательство перед комитентом за 3-е лицо (делькредере); проявил неосмотрительность в выборе контрагента (ст. 993 ГК).

Комиссионер может заключить договор субкомиссии, разрешение не требуется, но он ответственен за действия субкомиссионера как за свои собственные. До прекращения д комиссии комитент без согласия комиссионера не может вступать в фактические отношения с субкомиссионером. **Обязанности комитента (1000 ст. ГК):**

- Принять все исполненное по договору;
- Осмотреть имущество и о выявленных недостатках заявить немедленно;
- Принять отчет и заявить возражения в 30-ти дневный срок;
- Освободить комиссионера от всех обязанностей перед 3-ми лицами;
- Уплатить вознаграждение (в твердой денежной сумме или в % отношении от суммы сделок).

Вознаграждение может быть в виде разницы между ценой в договоре и покупной ценой. Если комиссионер взял на себя ручательство - плата отдельная.

- П. 2 ст. 996 ГК - комиссионер вправе удерживать у себя вещи, которые подлежат передаче в обеспечение своих требований по договору комиссии. " Ст. 997 ГК - комиссионер вправе удерживать суммы принадлежащие ему из сумм, подлежащих передаче комитенту (ст. 410 ГК).

Если комитент объявлен банкротом, комиссионер осуществляет свое право на удержание в соответствии с порядком очередности удовлетворения требований кредиторов.

57. Основания и последствия прекращения договора комиссии.

Ст. 990 ГК по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки. Основания прекращения д комиссии ст:

- 1) исполнение договора;
- 2) в одностороннем порядке ст. 1002 ГК вследствие

отказа комитента от исполнения договора;

отказа комиссионера от исполнения договора в случаях, предусмотренных законом или договором;

смерти комиссионера, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

признания индивидуального предпринимателя, являющегося комиссионером, несостоятельным (банкротом).

В случае объявления комиссионера несостоятельным (банкротом) его права и обязанности по сделкам, заключенным им для комитента во исполнение указаний последнего, переходят к комитенту.

Комитент может расторгнуть договор в любое время с разными последствиями в зависимости от срочности договора ст. 1003: срочный - комитент должен возместить убытки комиссионеру; бессрочный - комитент предупреждает за 30 дней, если иное не предусмотрено договором, оплачивает вознаграждение и расходы лишь за совершенные сделки.

Комитент должен распорядиться имуществом у комиссионера, если в разумный срок не исполнено, то комиссионер может реализовать его или оставить у себя на хранение.

3) по инициативе комиссионера, если договор носит бессрочный характер. Предупреждение на менее, чем за 30 дней комитента. Комитент обязан забрать свое имущество в течение 15 дней, если это не сделано, то комиссионер должен сдать имущество на хранение или продать его.

Имущественные последствия:

Комиссионер сохраняет вознаграждение за сделанные сделки и возмещение расходов. Если договор срочный, комиссионер не может расторгнуть договор, но если он расторгнут у комиссионера нет никаких прав.

Комиссионер не вправе, если иное не предусмотрено договором комиссии, отказаться от его исполнения, за исключением случая, когда договор заключен без указания срока его действия. В этом случае комиссионер должен уведомить комитента о прекращении договора не позднее чем за тридцать дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором. Комиссионер обязан принять меры, необходимые для обеспечения сохранности имущества комитента.

Комитент вправе в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, отменив данное комиссионеру поручение. Комиссионер вправе требовать возмещения убытков, вызванных отменой поручения.

В случае, когда договор комиссии заключен без указания срока его действия, комитент должен уведомить комиссионера о прекращении договора не позднее чем за тридцать дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором.

В этом случае комитент обязан выплатить комиссионеру вознаграждение за сделки, совершенные им до прекращения договора, а также возместить комиссионеру понесенные им до прекращения договора расходы.

В случае отмены поручения комитент обязан в срок, установленный договором комиссии, а если такой срок не установлен, незамедлительно распорядиться своим находящимся в ведении комиссионера имуществом. Если комитент не выполнит эту обязанность, комиссионер вправе сдать имущество на хранение за счет комитента либо продать его по возможно более выгодной для комитента цене.

58. Юридическая характеристика и область применения договора хранения. Форма договора.

Ст. 886 ГК по договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности. В договоре хранения, в котором хранителем является коммерческая организация либо некоммерческая организация, осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности (профессиональный хранитель), может быть предусмотрена обязанность хранителя принять на хранение вещь от поклажедателя в предусмотренный договором срок.

Договор хранения явл реальным, т. е. считается заключенным с момента передачи вещи от поклажедателя хранителю. Но может носить и консенсуальный характер, если соглашением сторон предусмотрена обязанность хранителя принять вещь на хранение в предусмотренный договором срок. Это возмездный договор. Существуют разные мнения по поводу его взаимности или односторонности. Но хотя д хранения заключается прежде всего в интересах поклажедателя, правами и обязанностями обладают обе стороны.

Д хранения принадлежит к числу договоров об оказании услуг. Его предметом явл сама деятельность хранителя по обеспечению сохранности вверенного ему имущества. Сохранение целостности вещи и ее потребительских свойств явл целью, а не предметом. Хранитель должен предпринять все меры для этого, в противном случае на нем лежит риск случайной гибели имущества.

Виды д хранения: 1. Обычное и специальное (хранение на товарном складе, в ломбарде, банке, а также секвестр-хранение вещей, явл предметом спора), 2. В зависимости от вида вещей регулярное (индивидуально-определенная вещь или имущество, определенное родовыми признаками, гарантируется возврат того же самого имущества) и иррегулярное хранение (имущество, которое может смешиваться с вещами того же рода и качества, возвращается равное или обусловленное сторонами количество вещей), 3. От роли хранителя-профессиональное или непрофессиональное хранение, 4. От обстоятельств - обычные о чрезвычайные договоры хранения, 5. Хранение, возникающее из договора и хранение в силу закона (когда хранение возникает в силу указанных в законе обстоятельств: находки, безнадзорные животные, наследственное имущество, незаконный товар).

Сторонами д хр явл поклажедатель и хранитель. Поклажедатель - любое физическое или юр лицо, не обязательно собственник имущества, но и иное управомоченное лицо-арендатор, перевозчик, подрядчик. Хранители как граждане (полностью дееспособные), так и организации, если их учредительные документы не исключают этот вид деятельности.

Предмет д хранения - услуги по хранению, которые хранитель оказывает поклажедателю. Срок определяется как период времени, в течение которого хранитель обязан хранить вещь, м. б. заключен как на конкретный срок, так и без его указания, т. е. до востребования вещи поклажедателем. Цена имеется только в возмездных договорах. Стоимость услуг хранителя определяется по соглашению сторон, но часто устанавливается на основе действующих ставок и тарифов.

Договор хранения должен быть заключен в письменной форме. При этом для договора хранения между гражданами соблюдение письменной формы требуется, если стоимость передаваемой на хранение вещи превышает не менее чем в десять раз МРОТ. Договор хранения, предусматривающий обязанность хранителя принять вещь на хранение, должен быть заключен в письменной форме независимо от состава участников этого договора и стоимости вещи, передаваемой на хранение. Передача вещи, на хранение при чрезвычайных обстоятельствах (пожаре, стихийном бедствии, внезапной болезни, угрозе нападения и т.п.) может быть доказываема свидетельскими показаниями.

2. Простая письменная форма договора хранения считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей поклажедателю: сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем; номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма подтверждения приема вещей на хранение предусмотрена законом или иным правовым актом либо обычна для данного вида хранения.

69. Права и обязанности сторон по договору хранения.

Ст. 886 ГК по договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности. В договоре хранения, в котором хранителем является коммерческая организация либо некоммерческая организация, осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности (профессиональный хранитель), может быть предусмотрена обязанность хранителя принять на хранение вещь от поклажедателя в предусмотренный договором срок. **Обязанности хранителя:**

1. принять вещь на хранение только по консенсуальному договору.
2. обязан хранить вещь в течение обусловленного договором хранения срока. Если срок хранения договором не предусмотрен и не может быть определен исходя из его условий, хранитель обязан хранить вещь до востребования ее поклажедателем. Если срок хранения определен моментом востребования вещи поклажедателем, хранитель *вправе* по истечении обычного при данных обстоятельствах срока хранения вещи потребовать от поклажедателя взять обратно вещь, предоставив ему для этого разумный срок.
3. Хранитель обязан принять все предусмотренные договором хранения меры для того, чтобы обеспечить сохранность переданной на хранение вещи. При отсутствии в договоре условий о таких мерах или неполноте этих условий хранитель должен принять для сохранения вещи также меры, соответствующие обычаям делового оборота и существу обязательства, в том числе свойствам переданной на хранение вещи, если только необходимость принятия этих мер не исключена договором.
4. Хранитель не вправе без согласия поклажедателя пользоваться переданной на хранение вещью, а равно предоставлять возможность пользования ею третьим лицам.
5. При необходимости изменения условий хранения вещи, предусмотренных договором хранения, хранитель обязан незамедлительно уведомить об этом поклажедателя и дождаться его ответа. Если изменение условий хранения необходимо для устранения опасности утраты, недостачи или повреждения вещи, хранитель *вправе* изменить способ, место и иные условия хранения, не дожидаясь ответа поклажедателя.
6. Если договором хранения не предусмотрено иное, хранитель не вправе без согласия поклажедателя передавать вещь на хранение третьему лицу, за исключением случаев, когда он вынужден к этому силою обстоятельств в интересах поклажедателя и лишен возможности получить его согласие. О передаче вещи на хранение третьему лицу хранитель обязан незамедлительно уведомить поклажедателя.
7. При необходимости произвести чрезвычайные расходы хранитель обязан запросить поклажедателя о согласии на эти расходы.
8. Хранитель обязан возвратить поклажедателю или лицу, указанному им в качестве получателя, ту самую вещь, которая была передана на хранение, если договором не предусмотрено хранение с обезличением. Одновременно с возвратом вещи хранитель обязан передать плоды и доходы, полученные за время ее хранения, если иное не предусмотрено договором хранения. **Обязанности поклажедателя:**
1. сдавая вещь на хранение поклажедатель обязан предупредить хранителя о свойствах имущества и особенностях его хранения.
2. обязан выплачивать хранителю вознаграждение за хранение вещи, если иное не предусмотрено законом, договором и не вытекает из обстоятельств дела.
3. Если хранение прекращается до истечения обусловленного срока по обстоятельствам, за которые хранитель не отвечает, он имеет право на соразмерную часть вознаграждения или на всю сумму вознаграждения.
4. Если по истечении срока хранения находящаяся на хранении вещь не взята обратно поклажедателем, он обязан уплатить хранителю соразмерное вознаграждение за дальнейшее хранение вещи.
5. При безвозмездном хранении поклажедатель обязан возместить хранителю произведенные им необходимые расходы на хранение вещи.
6. По истечении обусловленного срока хранения поклажедатель обязан немедленно забрать переданную на хранение вещь.

60. Ответственность сторон по договору хранения.

Ст. 886 ГК по договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем), и возвратить эту вещь в сохранности. В договоре хранения, в котором хранителем является коммерческая организация либо некоммерческая организация, осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности (профессиональный хранитель), может быть предусмотрена обязанность хранителя принять на хранение вещь от поклажедателя в предусмотренный договором срок.

Ст. 901 Основания ответственности хранителя

Ответственность хранителя наступает прежде всего за отказ от принятия вещи, если договор хранения консенсуальный.

Хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей, принятых на хранение.

Профессиональный хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение произошли вследствие непреодолимой силы, либо из-за свойств вещи, о которых хранитель, принимая ее на хранение, не знал и не должен был знать, либо в результате умысла или грубой неосторожности поклажедателя. За утрату, недостачу или повреждение принятых на хранение вещей после того, как наступила обязанность поклажедателя взять эти вещи обратно, хранитель отвечает лишь при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности.

При передаче вещи на хранение третьему лицу условия договора между поклажедателем и первоначальным хранителем сохраняют силу и последний отвечает за действия третьего лица, которому он передал вещь на хранение, как за свои собственные. Ст. 902 Размер ответственности хранителя

Убытки, причиненные поклажедателю утратой, недостачей или повреждением вещей, возмещаются хранителем, принимая во внимание цены, существующие в том месте, где обязательство должно быть исполнено в день добровольного удовлетворения требований, либо в день предъявления иска. Упущенная выгода.

При безвозмездном хранении убытки, причиненные поклажедателю утратой, недостачей или повреждением вещей, возмещаются:

- 1) за утрату и недостачу вещей - в размере стоимости утраченных или недостающих вещей;
- 2) за повреждение вещей - в размере суммы, на которую понизилась их стоимость.

3. В случае, когда в результате повреждения, за которое хранитель отвечает, качество вещи изменилось настолько, что она не может быть использована по первоначальному назначению, поклажедатель вправе от нее отказаться и потребовать от хранителя возмещения стоимости этой вещи, а также других убытков, если иное не предусмотрено законом или договором хранения.

Вещи, легковоспламеняющиеся, взрывоопасные или вообще опасные по своей природе, если поклажедатель при их сдаче на хранение не предупредил хранителя об этих свойствах, могут быть в любое время обезврежены или уничтожены хранителем без возмещения поклажедателю убытков. Поклажедатель отвечает за убытки, причиненные в связи с хранением таких вещей хранителю и третьим лицам.

Если принятые на хранение с ведома и согласия хранителя легковоспламеняющиеся, взрывоопасные или вообще опасные по своей природе вещи, стали, несмотря на соблюдение условий их хранения, опасными для окружающих либо для имущества хранителя или третьих лиц и обстоятельства не позволяют хранителю потребовать от поклажедателя немедленно их забрать либо он не выполняет это требование, эти вещи могут быть обезврежены или уничтожены хранителем без возмещения поклажедателю убытков. Поклажедатель не несет в таком случае ответственности перед хранителем и третьими лицами за убытки, причиненные в связи с хранением этих вещей.

Поклажедатель обязан возместить хранителю убытки, причиненные свойствами сданной на хранение вещи, если хранитель, принимая вещь на хранение, не знал и не должен был знать об этих свойствах.

Поклажедатель, не передавший вещь на хранение в предусмотренный договором срок, несет ответственность перед хранителем за убытки, причиненные в связи с несостоявшимся хранением.

61. Договор банковского счета: понятие, элементы, заключение, виды

Ст. 845 ГК - по договору банковского счета банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету.

Правовая база: Гражданский кодекс (гл. 45); Федеральный закон «О банковской деятельности», 1996 г.; Федеральный закон «О центральном банке РФ»; Таможенный кодекс; Указы Президента; Акты Гос.банка СССР; Постановление Пленума ВАС от 19.04.99 г.

Признаки: 1. Институт банковского счета - комплексный - переплетаются публичные и частные нормы. 2. Банк и клиент не равноправны с экономической точки зрения, т.е. идет поддержка экономически слабой стороны - клиента. 3. Институт банковского счета составляют нормативные акты разного уровня. Д банковского счета явл консенсуальным - заключается не в момент зачисления средств на счет, а в момент достижения соглашения по всем существенным условиям договора. Носит двустороннеобязывающий характер. Предполагается возмездным - ст. 852 если иное не предусмотрено договором банковского счета, за пользование денежными средствами, находящимися на счете клиента, банк уплачивает проценты, сумма которых зачисляется на счет. По характеру близок к публичному договору - банк обяза заключить договор со всяким лицом, обратившимся к нему с офертой. Однако у банка есть право отказать лицу только в том случае, когда такой отказ обусловлен отсутствием у банка возможности принять это лицо на обслуживание или допускается законом и иными н. п. **а. Элементы:**

Стороны: Банк П.4 ст. 845 ГК Банк и др. кредитные организации (например, клиринговые юридические лица с лицензией для осуществления безналичных расчетов). На практике - банк, т.к. сегодня лицензия возможна лишь для банков (по закону). Клиент - физические и юридические лица - на практике - юридические лица. Нет никаких особенностей для граждан. До принятия ч. II ГК не было проблемы обязанности у юридического лица открыть банковский счет. Была императивная норма - обязано. Сейчас - нет, но понуждаются косвенно (гл. 46), но прямой нормы нет (например, ст. 861 ГК - расчет между юридическими лицами - безналичные). **Объект** - д/р услуги; деятельность банка (по выполнению распоряжения клиента). **Предмет** - денежные средства клиента, находящиеся на его счете. Безналичные деньги: обычные деньги (вещное право), бухгалтерские проводки (обязательное право).

Банковские счета: *Расчетный счет.* Открывается всеми юридическими лицами, занимающимися хозяйственной деятельностью, независимо от организационной формы. Существует для зачисления денежных средств и списания средств. Инструкция государственного банка 1986 г. - открытие по ее правилам. Юридические лица на бюджетном финансировании - *текущие счета* (иногда для структурных подразделений юридических лиц). На него деньги лишь зачисляются для субсидирования юр лица и списываются лишь по основаниям, предусмотренным законом. *Бюджетный счет.* Средства выделяются по целевому назначению. *Расчетные субсчета* открывают крупные юридические лица, имеющие свои подразделения. Открываются для филиала, но на имя юридического лица в месте нахождения филиала. На этот счет зачисляются средства от хозяйственной деятельности филиала. *Депозитный.* Для хранения денежных средств. Открывается для хранения. Носит срочный характер, в пределах этого срока клиент не может потребовать закрытия данного счета. По депозиту начисляется больше %, чем по расчетному счету. *Корреспондентский счет* - счет, через банк ведет свои расчеты. *Валютные счета.* Открываются для зачисления иностранной валюты и расчетов ею. *Конткоррентный счет* по которому банк обязуется оплачивать счета клиента при отсутствии или недостатке средств на его счете.

Форма договора - простая письменная. Ст 846 ГК при заключении договора банковского счета клиенту или указанному им лицу открывается счет в банке на условиях, согласованных сторонами. Для открытия счета клиент - юр лицо представляет в банк заявление; учред док-ты и свидетельство о регистрации; образцы подписей руководителя, главбуха и оттиск печати. Заключение договора может происходить 2 способами: путем подписания единого документа или путем подачи клиентом заявления с указанными приложениями и учинения на заявлении разрешительной надписи руководителя банка. Заключение договора влечет открытие соответствующего счета.

62.Права и обязанности сторон по договору банковского счета. Прекращение договора.

Ст. 845 ГК - по договору банковского счета банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету.

Обязанности клиента:

- 1) совершать операции по счету с соблюдением банковских правил;
- 2) оплачивать услуги банка (ст. 851 ГК). Если в договоре плата не определена, то он считается безвозмездным. В ст. 30 ФЗ «О банках и банковской деятельности» - плата клиента банку - существенное условие. (При возникновении коллизий - сила за ГК)

Если плата предусмотрена, то взыскивается в безакцептном порядке ежеквартально (п. 2 ст. 851 ГК). Иногда взаиморасчет осуществляется путем взаимозачета.

Обязанности банка:

- 1) принимать и зачислять на счет клиента денежные средства от клиента и от 3-х лиц для клиента не позднее следующего дня со дня поступления платежного документа в банк (если договором не предусмотрен более короткий срок); День - банковский день (заканчивается в 11-00 утра).
- 2) выдавать или списывать денежные средства со счета клиента (ст. 849 ГК); Любая задержка влечет ответственность банка (п. 7 - положения о штрафах, 1983 г. не действует).
- 3) у банка есть право пользоваться свободным остатком денежных средств на счетах клиента, в т.ч. предоставление денег как кредитного ресурса. Банк должен платить клиенту за это право, т.е. за заведение банковского счета банк должен платить. Плата определяется договором, но в отличие от платы клиента банку, для банка - это всегда возмездно (по вкладу до востребования). Безусловно восстановление счета по первой просьбе клиента (7 дней на обналичку)
- 4) соблюдать банковскую тайну (ст. 857 ГК).

Банковская тайна - вид информации, которая имеет особый правовой режим. Ефимова: банковская тайна - разновидность коммерческой тайны. Олейник: различаются по кругу сведений, кругу установления и т.д. Банковская тайна содержит 3 вида сведений: о банковском счете и банковском вкладе; об операциях по счету; о клиенте; могут быть и другие сведения, установленные банком. Органы, имеющие право доступа: суд (для физических и юридических лиц); следственные органы по санкции прокурора (для физических, юридических лиц; таможенные органы (ю/л); счетная палата (ю/л); налоговые органы (ю/л). **Права клиента:**

- 1) снимать деньги;
- 2) делать распоряжения о перечислении денег и об открытии новых счетов.

Снимаются денежные средства, как правило, по его требованию. В ряде случаев банк в безакцептном списании сам может снять деньги: по решению суда; в случаях, предусмотренных законом (таможенный кодекс, закон «О налоговой системе») п. 2 ст. 854 ГК - только закон. Постановления, указы - не действует (идет спор). Но Постановления и Указы в настоящее время применяются, т.к. нет специального закона (по вводной части получается, что могут действовать и Указы и Постановления); по распоряжению 3-х лиц по согласию клиента (по договору между банком и клиентом). Ст. 855 ГК - определяет порядок списания денежных средств со счета, в ч. 2 - при нехватке денежных средств: возмещение вреда жизни и здоровью; на оплату труда лиц, работающих по трудовому договору; ранее в бюджетные и внебюджетные фонды (списание безакцептное по платежным документам по недоимкам); другие денежные требования. Договор расчетного счета. К нему можно понуждать, к иным нельзя, т.к. они несут повышенный риск.

Прекращение договора (ст. 859 ГК): по заявлению клиента (в любое время) банк в течение недели остаток денежных средств выдает клиенту или переводит на другой счет;

По инициативе банка: остаток денежных средств на счете менее, чем предусмотрено «банковскими правилами» (правила разрабатывались самими правилами); отсутствие операции по счету не менее 1 года, если иное не предусмотрено договором; отказ от исполнения договора. Расторжение договора банковского счета является основанием закрытия счета клиента.

Ст. 861 ГК расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами без ограничения суммы или в безналичном порядке. Расчеты между юридическими лицами, а также расчеты с участием граждан, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, производятся в безналичном порядке. Расчеты между этими лицами могут производиться также наличными деньгами, если иное не установлено законом. Безналичные расчеты производятся через банки, в которых открыты соответствующие счета.

Эти отношения регулируются гл. 45 и 46 ГК и другими нормативными актами, в частности Положением о безналичных расчетах в РФ от 12.04.2001 года. (Вестник Банка России, № 27, 28 2001 года). Безналичные расчеты отличаются формой банковского документа, техникой описания и внесения денежных средств, порядком документооборота. **Принципы:** форму выбирает клиент; банк не вмешивается в дела клиента; денежные средства снимаются с согласия клиента. Платежные поручения (§ 2 гл. 46) - это поручение плательщика, обслуживающему его банку, о перечислении определенной денежной суммы со своего счета на счет клиента в срок, предусмотренный законодательством, или устанавливаемый в соответствии с ним (перевод денег в пределах субъекта - 2 дня, 5 дней - для субъекта РФ, если более короткий срок не предусмотрен договором). Документ - формальный. Его содержание устанавливается Центральным Банком. **Содержит:** наименование плательщика; номер его счета; наименование его банка; основание платежа; сумма; банк получателя; подпись лиц, имеющих право на это - глава юридического лица, главный бухгалтер + печать. Банк может оплачивать счета, когда у него нет денег (овердрафт - разновидность кредитования). Платежное поручение должно быть предоставлено в банк не позже 10 дней со дня выписки. Может оплатить долг, внести предоплату, сделать промежуточные платежи. Может носить безтоварный характер. Эта форма неудобна для получателя. Банк, принявший платежное поручение плательщика, обязан перечислить соответствующую денежную сумму банку получателя средств для ее зачисления на счет лица, указанного в поручении. Банк вправе привлекать другие банки для выполнения операций по перечислению денежных средств на счет, указанный в поручении клиента. Банк обязан незамедлительно информировать плательщика по его требованию об исполнении поручения. РКЦ- расчетно-кассовый центр (подразделение ЦБ РФ). Операция считается завершенной, когда деньги попадут на нужный счет. При нарушении порядков расчетов банк несет ответственность перед клиентом по гл. 25. Если правонарушение связано с неправомерным удержанием денежных средств, банк несет ответственность независимо от того, какие соисполнительные банки были привлечены. Если было обнаружено конкретное лицо в другом банке, ответственность может быть возложена на этот банк судом (ст. 866 ГК). Гл. 46 (ст. 874-876 ГК). При расчетах по инкассо банк (банк-эмитент) обязуется по поручению клиента осуществить за счет клиента действия по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа. Банк-эмитент, получивший поручение клиента, вправе привлекать для его выполнения иной банк (исполняющий банк). Выделяют чистое инкассо - получение платежа на основании финансовых документов (векселя, чека, долговой расписки) и документарное инкассо - получение платежа на основе коммерческих документов (счетов, коносаментов, накладных). Срок оплаты документов м б: по предъявлении или в установленный срок. Если неисполнение или ненадлежащее исполнение поручения клиента имело место в связи с нарушением правил совершения расчетных операций исполняющим банком, ответственность перед клиентом может быть возложена на этот банк.

Если платеж и (или) акцепт не были получены, исполняющий банк обязан немедленно известить банк-эмитент о причинах неплатежа или отказа от акцепта. Банк-эмитент обязан немедленно информировать об этом клиента, запросив у него указания относительно дальнейших действий. При неполучении указаний о дальнейших действиях в срок, установленный банковскими правилами, а при его отсутствии в разумный срок исполняющий банк вправе вернуть документы банку-эмитенту.

Формы расчетов по инкассо: инкассовые поручения; платежные требования - поручения; чек; вексель; безакцептное списание.

15.01.99 г. Письмо ВАС «Обзор судебной практики» № 39 Вестник № 4, 1999 г.

65. Расчеты по аккредитиву.

§ 3 гл. 46. При расчете по аккредитивам банк обязуется открыть аккредитив и произвести платеж или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель, или дать соответствующее поручение другому банку. Банк, который берет поручение - Банк Эмитент. Исполняющий банк - банк, который привлекается. Эта форма расчетов удобна для получателя

Виды аккредитивов: депонированный (покрытый)-банк-эмитент при его открытии обязан перечислить сумму аккредитива (покрытие) за счет плательщика либо предоставленного ему кредита в распоряжение исполняющего банка на весь срок действия обязательства банка-эмитента; гарантированный (непокрытый)-банк гарантирует оплату при наличии корреспондентских счетов, банку предоставляется право списывать всю сумму аккредитива с ведущегося у него счета банка-эмитента. *Отзывные и безотзывные аккредитивы.*

Отзывным признается аккредитив, который может быть изменен или отменен банком-эмитентом без предварительного уведомления получателя средств. Отзыв аккредитива не создает каких-либо обязательств банка-эмитента перед получателем средств. Исполняющий банк обязан осуществить платеж или иные операции по отзывному аккредитиву, если к моменту их совершения им не получено уведомление об изменении условий или отмене аккредитива. Аккредитив является отзывным, если в его тексте прямо не установлено иное

Безотзывным признается аккредитив, который не может быть отменен без согласия получателя средств. По просьбе банка-эмитента исполняющий банк, участвующий в проведении аккредитивной операции, может подтвердить безотзывный аккредитив (подтвержденный аккредитив). Такое подтверждение означает принятие исполняющим банком дополнительного к обязательству банка-эмитента обязательства произвести платеж в соответствии с условиями аккредитива. Безотзывный аккредитив, подтвержденный исполняющим банком, не может быть изменен или отменен без согласия исполняющего банка.

Для исполнения аккредитива получатель средств представляет в исполняющий банк документы, подтверждающие выполнение всех условий аккредитива. При нарушении хотя бы одного из этих условий исполнение аккредитива не производится. Если исполняющий банк произвел платеж или осуществил иную операцию в соответствии с условиями аккредитива, банк-эмитент обязан возместить ему понесенные расходы. Указанные расходы, а также все иные расходы банка-эмитента, связанные с исполнением аккредитива, возмещаются плательщиком.

Если исполняющий банк отказывает в принятии документов, которые по внешним признакам не соответствуют условиям аккредитива, он обязан незамедлительно проинформировать об этом получателя средств и банк-эмитент с указанием причин отказа. Если банк-эмитент, получив принятые исполняющим банком документы, считает, что они не соответствуют по внешним признакам условиям аккредитива, он вправе отказаться от их принятия и потребовать от исполняющего банка сумму, уплаченную получателю средств с нарушением условий аккредитива, а по непокрытому аккредитиву отказаться от возмещения выплаченных сумм. Ответственность за нарушение условий аккредитива перед плательщиком несет банк-эмитент, а перед банком-эмитентом исполняющий банк.

При необоснованном отказе исполняющего банка в выплате денежных средств по покрытому или подтвержденному аккредитиву ответственность перед получателем средств может быть возложена на исполняющий банк. В случае неправильной выплаты исполняющим банком денежных средств по покрытому или подтвержденному аккредитиву вследствие нарушения условий аккредитива ответственность перед плательщиком может быть возложена на исполняющий банк.

Закрытие аккредитива (ст. 873 ГК) в исполняющем банке производится: по истечении срока аккредитива; по заявлению получателя средств об отказе от использования аккредитива до истечения срока его действия, если возможность такого отказа предусмотрена условиями аккредитива; по требованию плательщика о полном или частичном отзыве аккредитива, если такой отзыв возможен по условиям аккредитива. О закрытии аккредитива исполняющий банк должен поставить в известность банк-эмитент.

Неиспользованная сумма покрытого аккредитива подлежит возврату банку-эмитенту незамедлительно одновременно с закрытием аккредитива. Банк-эмитент обязан зачислить возвращенные суммы на счет плательщика, с которого депонировались средства.

64. Расчеты чеками.

§ 5 гл. 46 - оборот чеков. *Чек* - ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю. В качестве плательщика по чеку может быть указан только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков, чекодатель - владелец счета; чекодержатель - лицо, которому дается чек. Участниками чекового оборота могут быть и другие лица (например, авалист; индоссант). *Виды некое*: денежные - деньги можно получить наличными; расчетный - осуществление безналичного расчета. Перечеркнутые (кроссированные) чеки - ограниченные в использовании по кругу держателей, когда банк не вправе инкассировать сумму чека в пользу иных лиц. Чек как ценная бумага может быть ордерным (указывается лицо, которое имеет право получить платеж, либо по его приказу (можно передать другому лицу), именованным и предъявительским (не указано лицо) передается путем простого вручения, от этого зависит передача чека.

Чек - ст. 878 ГК - реквизиты: наименование (чек); наименование и расчетный счет чекодателя; плательщик (банк); поручение чекодателя плательщику выплатить сумму; валюта платежа; место и время составления чека. Если нет «места» - место нахождения чекодателя. Подпись чекодателя.

Отступление какого-либо реквизита лишает его силы.

Молено начислять %. Однако указание о процентах считается ненаписанным. В

РФ практически не имеет хождения.

Отзыв чека до истечения срока для его предъявления не допускается. Выдача чека не погашает денежного обязательства, во исполнение которого он выдан.

Чек оплачивается за счет средств чекодателя. В случае депонирования средств порядок и условия депонирования средств для покрытия чека устанавливаются банковскими правилами. Срок оплаты - в течение 10 дней. При отказе в оплате чекодержатель может предъявить требование к чекодателю или иным лицам, обязанным по чеку (6 месяцев со дня окончания срока оплаты чека). Плательщик по чеку обязан удостовериться всеми доступными ему способами в подлинности чека, а также в том, что предъявитель чека является уполномоченным по нему лицом. При оплате индоссированного чека плательщик обязан проверить правильность индоссаментов, но не подписи индоссантов. Лицо, оплатившее чек, вправе потребовать передачи ему чека с распиской в получении платежа.

Передача прав по чеку (индоссамент) допускается в пользу всякого лица, включая самого чекодателя. Передаточная надпись совершается на самом чеке или на присоединенном листе (аллонже). В переводном чеке индоссамент на плательщика имеет силу расписки за получение платежа. Индоссамент, совершенный плательщиком, является недействительным. Лицо, владеющее переводным чеком, полученным по индоссаменту, считается его законным владельцем, если оно основывает свое право на непрерывном ряде индоссаментов. Платеж по чеку может быть гарантирован полностью или частично посредством авалья. Гарантия платежа по чеку (аваль) может даваться любым лицом, за исключением плательщика.

Аваль проставляется на лицевой стороне чека или на дополнительном листе путем надписи "считать за аваль" и указания, кем и за кого он дан. Аваль подписывается авалистом с указанием места его жительства и даты совершения надписи, а если авалистом является юридическое лицо, места его нахождения и даты совершения надписи. Авалист отвечает так же, как и тот, за кого он дал аваль.

Представление чека в банк, обслуживающий чекодержателя, на инкассо для получения платежа считается предъявлением чека к платежу. Зачисление средств по инкассированному чеку на счет чекодержателя производится после получения платежа от плательщика.

Отказ от оплаты чека должен быть удостоверен одним из следующих способов: 1) совершением нотариусом протеста либо составлением равнозначного акта в порядке, установленном законом; 2) отметкой плательщика на чеке об отказе в его оплате с указанием даты представления чека к оплате; 3) отметкой инкассирующего банка с указанием даты о том, что чек своевременно выставлен и не оплачен. Протест или равнозначный акт должен быть совершен до истечения срока для предъявления чека. Если предъявление чека имело место в последний день срока, протест или равнозначный акт может быть совершен в следующий рабочий день.

Чекодержатель обязан известить своего индоссанта и чекодателя о неплатеже в течение двух рабочих дней, следующих за днем совершения протеста или равнозначного акта. Каждый обязанный по чеку (чекодатель, индоссанты, авалисты) отвечает за отказ от платежа по чеку солидарно ст. 885 ГК.

66. Юридическая характеристика и область применения договора займа.

Ст. 807 ГК по договору займа одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества. Договор займа считается заключенным с момента передачи денег или других вещей.

Договор займа явл реальным и односторонним договором. Односторонний характер выражается в том, что заемщик создает для себя заключением договора голый долг, а заимодавец всегда получает право требования. Возмездный договор - ст. 809 заимодавец имеет право на получение с заемщика процентов на сумму займа в размерах и в порядке, определенных договором. При отсутствии в договоре условия о размере процентов их размер определяется существующей в месте жительства заимодавца, а если заимодавцем является юридическое лицо, в месте его нахождения ставкой банковского процента (ставкой рефинансирования) на день уплаты заемщиком суммы долга или его соответствующей части. При отсутствии иного соглашения проценты выплачиваются ежемесячно до дня возврата суммы займа.

Договор займа предполагается беспроцентным, если в нем прямо не предусмотрено иное, в случаях, когда: договор заключен между гражданами на сумму, не превышающую пятидесятикратного установленного законом минимального размера оплаты труда, и не связан с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одной из сторон; по договору заемщику передаются вещи, определенные родовыми признаками

Элементы договора: 1. Стороны - заемщик и заимодавец - любые субъекты гражд права. 2. Предмет - деньги или другие вещи, определяемые родовыми признаками. В этом отличие от договора имущ, найма и ссуды, предметом кот м б только инд-опред вещи. 3. Форма договора - письменная. Исключение составляют случаи, когда договор заключен между гражданами и сумма не превышает 10 МРОТ. В подтверждение договора займа и его условий может быть представлена расписка заемщика или иной документ, удостоверяющие передачу ему заимодавцем определенной денежной суммы или определенного количества вещей.

В ГК рассматриваются 2 разновидности документов, удостоверяющих передачу суммы займа. Это - ценные бумаги: вексель и облигация.

В случаях, когда в соответствии с соглашением сторон заемщиком выдан вексель, удостоверяющий ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока полученные займы денежные суммы, отношения сторон по векселю регулируются законом о переводном и простом векселе.

В случаях, предусмотренных законом или иными правовыми актами, договор займа может быть заключен путем выпуска и продажи облигаций. Облигацией признается ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный ею срок номинальной стоимости облигации или иного имущественного эквивалента. Облигация предоставляет ее держателю также право на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права. По ст. 810 заемщик обязан возвратить заимодавцу полученную сумму займа в срок и в порядке, которые предусмотрены договором займа. Когда срок возврата договором не установлен или определен моментом востребования, сумма займа должна быть возвращена заемщиком в течение тридцати дней со дня предъявления заимодавцем требования об этом, если иное не предусмотрено договором.

ГК указаны 2 вида договора - целевой (если договор займа заключен с условием использования заемщиком полученных средств на определенные цели, заемщик обязан обеспечить возможность осуществления заимодавцем контроля за целевым использованием суммы займа) и заем государственный (по договору государственного займа заемщиком выступает Российская Федерация, субъект Российской Федерации, а заимодавцем - гражданин или юридическое лицо. Государственные займы являются добровольными.).

Заемщик вправе оспаривать договор займа по его безденежности, доказывая, что деньги или другие вещи в действительности не получены им от заимодавца или получены в меньшем количестве, чем указано в договоре.. Если в процессе оспаривания будет установлено, что деньги или другие вещи не были получены от заимодавца, договор займа считается незаключенным.

67. Вексель.

Вексель согласно ст. 143 и 815 Гражданского кодекса РФ - это ценная бумага, содержащая, по указанию ст. 1 и 75 Положения о переводном и простом векселе 1937 года, вексельную метку и простое и ничем не обусловленное обязательство (простой вексель) или предложение векселедателя, адресованное им третьему лицу (переводной вексель), об уплате векселедержателю определенной денежной суммы в определенное время и в определенном месте.

Вексель - орудие кредита, это его основная экономическая функция. Посредством векселя можно оформить различные кредитные обязательства: оплатить купленный товар или предоставленные услуги на условиях коммерческого кредита, возратить полученную ссуду, предоставить кредит и т.д. Вексель можно рассм в двух аспектах: 1) вексель как ценная бумага; 2) вексель как обязательство. Вексель как ценная бумага м б простым и переводным. В отношениях, порождаемых простым в принимают участие 2 лица: векселедатель (должник, плательщик) и векселедержатель (кредитор). В переводном векселе фигура векселедателя разделена с плательщиком, и поэтому эти обязательства связывают как мин лиц. Переводный вексель носит назв трагта, векселедатель - трассант, плательщик-трассат, а векселедержатель - ремитент.

Вексель характеризуется свойствами строгой формальности и абстрактности. Формальность закл в том, что документ, в кот отсутствуют какие-либо элементы векселя, лишается вексельной силы. Абстрактность закл в том, что веке обязательство не связано с основанием его возникновения и ничем не обусловлено. Кроме этого, в зависимости от критериев классификации различают следующие виды векселей: товарный (коммерческий), финансовый, казначейский - зависят от характера сделки, лежащей в основе векселя; бронзовые, дружеские, встречные - в зависимости от обеспечения: обеспеченные и необеспеченные; предьявительский и ордерный (обращение по передаточной надписи) - различают по способу передачи.

Реквизиты векселя: наименование; простое и ничем не обусловленное предложение уплатить определенную денежную сумму; наименование плательщика; указание срока платежа; указание места, где д б совершен платеж; наименование того, кому или приказу кого д б совершен платеж; указание даты и места совершения векселя; подпись векселедателя.

Акцепт векселя д б простым и ничем не обусловленным, однако трассат может ограничить его частью вексельной суммы. До наступления срока платежа по векселю он д б предьявлен к акцепту векселедержателем или др лицом, действующим в его интересах. Акцепт м б назначен в определенный срок или без указания срока. Векселедатель вообще может воспретить акцепт векселя. С момента совершения акцепта трассат принимает на себя обязательство уплатить переводной вексель в срок, а ремитент получает против него прямой иск в случае неплатежа. Всякий вексель м б передан посредством индоссамент. Индоссамент возможен в пользу любого лица, включая плательщика и самого векселедателя, без ограничения их прав на последующую передачу. Передаточная надпись переносит все права по векселю. Частичный индоссамент в отличие от акцепта недействителен. Передаточная надпись совершается обычно на обороте векселя или на добавочном листе - аллонже. Индоссаменты бывают полные (переносящие все права по векселю), инкассовые и залоговые.

Способом обеспечения платежа по векселю выступает аваль (вексельное поручительство). Аваль м б дан третьим лицом или всяким подписавшим вексель. Размер вексельного поручительства м б ограничен частью суммы. Аваль совершается на самом векселе, аллонже или отдельном листе с указанием места выдачи. Он должен указывать, за кого из вексельных должников ручается авалист. При отсутствии этого указания считается, что он дан за векселедателя. Совершение платежа - основная обязанность акцептовавшего вексель плательщика. Он совершается в зависимости от срока платежа, указанного в векселе. Т к векселедержатель не м б понужден к принять платеж до срока, трассат совершает такой платеж за свой риск. Отказ от акцепта или отказ в платеже влекут протест векселя. Он осуществляется нотариусом по месту нахождения плательщика или по месту нахождения третьего лица, выполняющего поручение плательщика. Ответственность всех обязанных лиц перед векселедержателем явл солидарной. Вексельному кредитору принадлежит право предьявит иск ко всем обязанным лицам или к каждому в отдельности, не соблюдая при этом последовательности. Объем требований - вексельная сумма с процентами, в размере ставки рефинансирования ЦБ РФ.

Срок давности — 3 года со дня срока платежа по иску векселедержателя к плательщику, 1 год по искам векселедержателя против индоссантов и векселедателя, 6 мес - индоссантов друг к другу.

68. Договор банковского кредитования: юридическая характеристика, элементы, отличие от договора займа.

По ст. 819 ГК по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Кредитный договор - разновидность договора займа. К отношениям по кредитному договору применяются правила, предусмотренные для договора займа, если иное не предусмотрено правилами о кредите и не вытекает из существа кредитного договора. Т. о. заимодавец имеет право на получение с заемщика процентов на сумму займа в размерах и в порядке, определенных договором. При отсутствии в договоре условия о размере процентов их размер определяется существующей в месте жительства заимодавца, а если заимодавцем является юридическое лицо, в месте его нахождения ставкой банковского процента (ставкой рефинансирования) на день уплаты заемщиком суммы долга или его соответствующей части. Договор займа предполагается беспроцентным, если в нем прямо не предусмотрено иное, в случаях, когда:

договор заключен между гражданами на сумму, не превышающую пятидесятикратного установленного законом минимального размера оплаты труда, и не связан с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одной из сторон;

по договору заемщику передаются не деньги, а другие вещи, определенные родовыми признаками. Заемщик обязан возвратить заимодавцу полученную сумму займа в срок и в порядке, которые предусмотрены договором займа. В случаях, когда срок возврата договором не установлен или определен моментом востребования, сумма займа должна быть возвращена заемщиком в течение тридцати дней со дня предъявления заимодавцем требования об этом, если иное не предусмотрено договором. Когда заемщик не возвращает в срок сумму займа, на эту сумму подлежат уплате проценты, со дня, когда она должна была быть возвращена, до дня ее возврата заимодавцу независимо от уплаты процентов.

При невыполнении заемщиком обязанностей по обеспечению возврата суммы займа, а также при утрате обеспечения или ухудшении его условий по обстоятельствам, за которые заимодавец не отвечает, заимодавец вправе потребовать от заемщика досрочного возврата суммы займа и уплаты причитающихся процентов.

Кредитный договор в отличие от договора займа явл косенсуальным. Носит двустороннеобязывающий характер. Особенность кредитного договора в том, что ст. 821 (допускает односторонний отказ от его исполнения. Всегда явл возмездным. Плата за кредит (выражается в %, кот уст по договору.

Стороны - банк или иная кредитная организация (кредитор), имеющая лицензию Банка РФ на проведение банковских операций, и заемщик, получающий денежные средства для предпринимательских или потребительских целей. Предмет договора - денежные средства, но не иные вещи, определяемые родовыми признаками в отличие от д займа. Кредитный договор под страхом его абсолютной недействительности, д б заключен в простой письменной форме. Содержание кредитного договора в целом совпадает с содержанием договора займа. Его особенностью явл возможность одностороннего расторжения договора кредитором или заемщиком.

ок явл существенным условием кредитного договора. Этот д не заключается до востребования как обычный заем, но м б досрочно исполнен лишь с согласия кредитора. В зависимости от продолжительности срока д и его цели кредиты принято делить на долгосрочные - более 1 года и краткосрочные до 1 года. Ответственность по кредитному договору м б возложена и на заемщика, и на кредитора. Заемщик отвечает по правилам, уст для д займа.

Кредитор вправе отказаться от предоставления заемщику кредита полностью или частично фи наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику :умма не будет возвращена в срок.

Заемщик вправе отказаться от получения кредита полностью или частично, уведомив об этом кредитора до установленного договором срока его предоставления, если иное не предусмотрено ;законом, иными правовыми актами или кредитным договором.

69. Права, и обязанности сторон по договору банковского кредитования. Санкции за ненадлежащее исполнение договора.

По ст. 819 ГК по кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

Кредитный договор - разновидность договора займа. К отношениям по кредитному договору применяются правила, предусмотренные для договора займа, если иное не предусмотрено правилами о кредите и не вытекает из существа кредитного договора. Содержание кредитного договора в целом совпадает с содержанием договора займа. Обязанности кредитора: 1. предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором. Кредитор имеет право: 1. на предоставление расписки заемщиком или иного документа, удостоверяющего передачу ему денежных средств. 2. право на получение с заемщика процентов на сумму займа в размерах и в порядке, определенных договором. При отсутствии в договоре условия о размере процентов их размер определяется существующей в месте жительства заимодавца, а если заимодавцем является юридическое лицо, в месте его нахождения ставкой банковского процента (ставкой рефинансирования) на день уплаты заемщиком суммы долга или его соответствующей части. 3. Заимодавец вправе потребовать досрочного возврата всей оставшейся суммы займа вместе с причитающимися процентами в случаях: когда заемщик не возвращает в срок сумму займа или его часть; при невыполнении заемщиком предусмотренных договором займа обязанностей по обеспечению возврата суммы займа, а также при утрате обеспечения или ухудшении его условий по обстоятельствам, за которые заимодавец не отвечает; невыполнения заемщиком условия договора займа о целевом использовании суммы займа.

Обязанности должника: 1. заемщик обязан возвратить заимодавцу полученную сумму займа в срок и в порядке, которые предусмотрены договором займа. В случаях, когда срок возврата договором не установлен или определен моментом востребования, сумма займа должна быть возвращена заемщиком в течение тридцати дней со дня предъявления заимодавцем требования об этом, если иное не предусмотрено договором. 2. Уплатить проценты кредитору по договору кредитования. 3. Использовать заемные средства на определенные в договоре цели и обеспечить возможность осуществления заимодавцем контроля за целевым использованием суммы займа. Должник вправе оспаривать договор займа по его безденежности, доказывая, что деньги или другие вещи в действительности не получены им от заимодавца или получены в меньшем количестве, чем указано в договоре.

Особенностью кредитного договора является возможность одностороннего расторжения договора кредитором и заемщиком.

Ст. 821 ГК кредитор вправе отказаться от предоставления заемщику предусмотренного кредитным договором кредита полностью или частично при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок. Заемщик вправе отказаться от получения кредита полностью или частично, уведомив об этом кредитора до установленного договором срока его предоставления, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или кредитным договором. В случае нарушения заемщиком предусмотренной кредитным договором обязанности целевого использования кредита кредитор вправе также отказаться от дальнейшего кредитования заемщика по договору. Ответственность по кредитному договору м б возложена на заемщика и на кредитора. Заемщик отвечает по правилам д займа. Если иное не предусмотрено законом или договором займа, в случаях, когда заемщик не возвращает в срок сумму займа, на эту сумму подлежат уплате проценты в размере учетной ставки банковского % со дня, когда она должна была быть возвращена, до дня ее возврата заимодавцу независимо от уплаты процентов по кредитному

(договору. Кредитор вправе также обратиться в арбитражный суд с заявлением о несостоятельности должника.

К имущественной ответственности за неисполнение своих обязанностей м б привлечен и кредитор. Например, в договоре м б предусмотрена его отв - сть за немотивированный отказ от (предоставления кредита, предоставление его в меньшей сумме или с нарушением сроков. В этом (случае неустойка +убытки.

70. Понятие и виды страхования.

Страхование - разновидность социально-полезной деятельности. Зачатки - в первых веках нашей эры (например, покоренные союзы, которые компенсировали убытки, связанные с потерей кормильца); по другой версии - в XII веке в Англии, где было развито торговое мореплавание. Организован страховой фонд. Впоследствии страхование расширилось и на вредоносную деятельность человека. Самая распространенная форма страхования - деятельность, с целью извлечения прибыли.

Страхование - это такой вид необходимой -общественно полезной деятельности, при которой граждане и организации заранее страхуют себя от неблагоприятных последствий в сфере их материальных и личных нематериальных благ путем внесения денежных взносов в особый фонд специализированной организации (страховщика), оказывающей страховые услуги, а эта организация при наступлении указанных последствий выплачивает за счет средств этого фонда страхователю или иному лицу обусловленную сумму.

Этим занимаются только юридические лица, приобретшие определенный статус и лицензию на данный вид деятельности. Это коммерческая организация, которая создает резерв за счет взносов заинтересованных лиц и по договору с ними принимает на себя определенные риски. Лицензия выдается на отдельные виды страхования:

Правовое регулирование: Акты органов госнадзора о страховании (Госстрахнадзор).

Это исключительная компетенция РФ; Гражданский кодекс гл. 48; Федеральный закон «О страховании» от 27.11.92 г. (Ведомости Верховного Совета, 1993 г., № 2)

Федеральный закон «О медицинском страховании» от 28.06.91 г. (Ведомости № 27. 1991г.); Правила добровольного страхования (как нормативные акты не действуют), но если стороны решат, что они действуют для них, правила имеют силу). *Виды страхования:* От характера страхуемого субъекта:

- Личное. В личном страховании объектом является жизнь, здоровье, достижение определенного возраста и т.д. Носит компенсационную и сберегательную функцию.
- Имущественное - призвано компенсировать убытки, связанные с утратой или повреждением. В зависимости от опасности страхования может быть от пожара, неплатежеспособности и др.
 - страховой случай. Носит компенсационный характер. В

зависимости от страхуемого интереса:

- страхование имущества (утрата, повреждение);
- гражданско-правовой ответственности - страхуется риск причинения вреда жизни и здоровью или невыполнения обязательства. Риск внедоговорной ответственности страхуется в любом случае, договорной - в случаях, предусмотренных законодательством;
- предпринимательской деятельности - страхуется риск убытков от предпринимательской деятельности.

По основаниям возникновения:

добровольное - по соглашению сторон, оформление договором;

обязательное (государственное) - на основании закона - страхуется жизнь, здоровье, определенных государственных служащих. За счет соответствующего бюджета. Взносы платятся по определенным тарифам (социальное страхование).

71. Основные страховые понятия.

- страховщик - лицо, создающее фонд за счет заинтересованных лиц и берет на себя определенный риск. Это юридическое лицо, имеющее лицензию. По законодательству РФ имеет специальную правоспособность, не может заниматься иной предпринимательской деятельностью. Это не исключает правоспособность;
- страхователи - лица, заинтересованные в возмещении убытков или получении определенной денежной суммы. Это физические и юридические лица;
- лицо может застраховать свою личность или имущество в пользу 3-го лица - выгодоприобретатель (ст. 930 ГК), 3-е лицо должно иметь интерес в сохранении имущества;
- застрахованное лицо - страхователь страхует личность или имущество 3-го лица;
- объект страхования - имущество, жизнь, здоровье, риск предпринимательской деятельности (страховой интерес) ст. 928 ГК - объекты которые не могут быть объектом страхования: противоправный интерес; убытки от участия в игре лотереи и пари; расходы, к которым лицо должно быть понуждено в целях освобождения заложников.
- Страховой риск - это предполагаемое событие, на случай которого производится страхование. Оно должно обладать признаками случайности и вероятности его наступления. В период действия страхования риск может изменяться в сторону как уменьшения, так и увеличения. Оценка страхового риска явл правом страховщика.
- Страховой случай - фактически наступившее событие, которое предусмотрено законом или договором страхования и влечет возникновение обязанности страховщика произвести страховую выплату. Страховой случай, чтобы служить основанием для выплаты, должен наступить после начала действия страхования.
- Страховой интерес - основанный на законе, ином правовом акте или договоре объективно обусловленный интерес страхователя стать участником договора страхования. Это обладание тем благом, которое лицо желает защитить - имущество, жизнь, здоровье...
- Денежная оценка страхового интереса - страховая стоимость (действительная стоимость имущества).
- Сумма, на которую страхуется имущество, является страховой суммой. Это предел возмещения убытков. Возмещение может быть и ниже. Страховая сумма служит основой для определения страхового взноса и размера страховой выплаты.
- Страховое возмещение - сумма, получаемая страхователем от страховщика в счет возмещения. Не может быть больше страховой суммы и причиненных убытков.

Определение страхового возмещения: пропорционального; первого риска;

Когда страховая сумма меньше, чем страховая стоимость. Больше страховая сумма, чем стоимость быть не может.

Система первого риска: значение имеет страховая сумма и убытки.

Убытки возмещаются полностью, но не более страховой суммы. Это один из рисковых договоров.

Первый риск несет страховщик, т.к. выплаты не равны взносам.

В личном страховании страховщик выплачивает страховую сумму, которая может быть больше убытков. Не зависти от убытков и может выплачиваться при их отсутствии. Страховую сумму можно получить от нескольких страховщиков в отличие от имущественного страхования, где возмещение не может быть больше убытков.

Если страховая компания выплачивает возмещение от вредоносных действий человека и обнаружен этот человек, то страховщик в пределах выплаченной суммы имеет право предъявить [требование о возмещении - право суброгации.

Обязанность страхователя вносить страховые платежи, которые могут вноситься единовременно ((страховая премия) или в несколько приемов (страховые взносы, платежи) - ст. 954 ГК. Величина [взносов зависит от срока страхования, вероятности поступления страхового случая, суммы и других обстоятельств. Величина взносов в личном страховании зависит от состояния здоровья, вероятности наступления страхового случая, профессии. Договор вступает в силу с момента внесения первого взноса, задержка или неуплата послед, взносов влечет различные последствия - это определяется страховыми компаниями самостоятельно. Правила страхования - часть договора.

72. Договор страхования: юридическая характеристика, виды, элементы, оформление.

По договору страхования одна сторона (страхователь) вносит другой стороне (страховщику) обусловленную договором плату (страховую премию), а страховщик обязуется при наступлении предусмотренного договором события (страхового случая) выплатить страхователю или иному лицу, в пользу которого заключен договор страхования, страховое возмещение или страховую сумму. Этот договор явл возмездным, т к страхователь уплачивает страховую премию, а страховщик - несет риск наступления страхового случая, и при наличии последнего уплачивает страховую выплату. Взаимный характер д страх очевиден, т к обе стороны принимают на себя друг перед другом обязанности. Если опираться на приведенные в законе определения д страх, то его следует признать консенсуальным. Однако согласно ст 957 договор страх, если в нем не предусмотрено иное, вступает в силу в момент уплаты страховой премии или первого ее взноса, то налицо черты реального д. по общему правилу д страх считается реальным. Но в нем может быть предусмотрено, что он вступает в силу с момента достижения соглашения по всем существенным условиям. Он относится к числу рисковых (алеаторных), где возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей зависит от наступления объективно случайных для самих сторон обязательств (событий).

Элементы д страх: стороны договора: страхователь - лицо, заключающее д страх. Любое лицо, обладающее полной или частичной дееспособностью. В некоторых случаях - специальный субъект (в обязательном страх-фед органы исполнит власти). На стороне страхователя могут одновременно выступать 3 лица-выгодоприобретатели. Выгодоприобретатель - лицо, в пользу которого страхователь заключил д страх, если даже оно в этот момент неизвестно. Д страхования пользу выгодоприобретателя-один из договоров в пользу 3 лица, с той особенностью, что это лицо приобретает вместе с правами еще и обязанности.

Застрахованное лицо - физ лицо, жизнь или здоровье которого застрахованы по договору личного страх или страх ответственности. Застрахованное лицо всегда имеет страх интерес. В его роли могут выступать как страхователь так и Выгодоприобретатель.

Страховщик - юр лицо, которое имеет разрешение (лицензию) на осуществление страхования соответствующего вида (ст. 938 ГК). В роли страховщиков могут выступать как коммерческие, так и некоммерческие организации, созданные в одной из предусмотренных организационно-правовых форм. Посредниками при заключении договоров страхования выступают страховые агенты и страховые брокеры.

Предметом д страх явл особого рода услуга, которую страховщик оказывает страхователю и которая воплощается в несении страхового риска в пределах страховой суммы. Договор страхования должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора страхования, за исключением договора обязательного государственного страхования. Договор страхования может быть заключен путем составления одного документа либо вручения страховщиком страхователю на основании его письменного или устного заявления страхового полиса (свидетельства, сертификата, квитанции), подписанного страховщиком. Правила страх - это содержащий условия договора страх документ, принятый, одобренный или утвержденный страховщиком либо объединением страховщиков.

При заключении договора имущественного страхования между страхователем и страховщиком должно быть достигнуто соглашение: 1) об определенном имуществе либо ином имущественном интересе, являющемся объектом страхования; 2) о характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страхового случая); 3) о размере страховой суммы; 4) о сроке действия договора. При заключении договора личного страхования между страхователем и страховщиком должно быть достигнуто соглашение: 1) о застрахованном лице; 2) о характере события, на случай наступления которого в жизни застрахованного лица осуществляется страхование (страхового случая); 3) о размере страховой суммы; 4) о сроке действия договора.

Договор страхования, если в нем не предусмотрено иное, вступает в силу в момент уплаты страховой премии или первого ее взноса.

Страхование, обусловленное договором страхования, распространяется на страховые случаи, происшедшие после вступления договора страхования в силу, если в договоре не предусмотрен иной срок начала действия страхования.

73. Права и обязанности сторон по договору страхования.

По договору страхования одна сторона (страхователь) вносит другой стороне (страховщику) обусловленную договором плату (страховую премию), а страховщик обязуется при наступлении предусмотренного договором события (страхового случая) выплатить страхователю или иному лицу, в пользу которого заключен договор страхования, страховое возмещение или страховую сумму. *Содержание* договора страхования образуют права и обязанности сторон. Страховщик обязан при наступлении страхового случая произвести страховую выплату в установленный срок - является главной. Страховщик имеет право самостоятельно выяснять причины и обстоятельства страхового случая. В этих целях он может запрашивать сведения, связанные со страховым случаем, у правоохранительных органов, банков, медицинских учреждений и других предприятий, учреждений и организаций, располагающих информацией об обстоятельствах страхового случая, включая сведения, составляющие коммерческую тайну, врачебную, банковскую, тайну личной жизни и т. п. Страховщик (или уполномоченное им лицо) фиксирует факт наступления страхового случая в составляемом им страховом акте (аварийном сертификате). Там же рассчитывается величина страховой выплаты. Производство страховой выплаты обязательно, если отсутствуют основания для отказа от нее.

За допущенную при осуществлении страховой выплаты просрочку (в том числе и при отсутствии отказа в страховой выплате) страховщик обязан уплатить страхователю пеню в размере одного процента от суммы страховой выплаты за каждый день просрочки. В случае проведения страхователем мероприятий, уменьшивших риск наступления страхового случая, страховщик должен перезаключить по заявлению страхователя договор страхования с учетом этих обстоятельств. Обязанность страхователя сообщить об обстоятельствах, имеющих существенное значение для оценки страхового риска (ст. 944 ГК). Страховщик обязан сохранять тайну страхования (ст. 946 ГК). Страховщик не вправе разглашать полученные им в результате своей профессиональной деятельности сведения о страхователе, застрахованном лице и выгодоприобретателе, состоянии их здоровья, а также об их имущественном положении. Страхователь, в свою очередь, обязан, во-первых, уплачивать второй и последующие страховые взносы, если они предусмотрены договором страхования. При заключении договора страхования страхователь должен сообщить страховщику известные ему обстоятельства, имеющие существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его наступления (страхового риска), если эти обстоятельства не известны и не должны быть известны страховщику (п. 1 ст. 944 ГК). Страховщик имеет право не только потребовать от страхователя предоставить необходимые для определения страхового риска сведения, но и самостоятельно оценить этот риск. При заключении д страх имущества страховщик вправе произвести осмотр имущества, а при необходимости — назначить экспертизу в целях установления его действительной стоимости. При личном страховании страховщик вправе провести обследование застрахованного лица для оценки фактического состояния его здоровья. Однако оценка страхового риска страховщиком необязательна для страхователя, который вправе доказывать иное (ст. 945 ГК). Если после заключения договора страхования установлено, что страхователь сообщил страховщику заведомо ложные сведения об обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения страхового риска, страховщик вправе потребовать признания договора недействительным и применения последствий, предусмотренных п. 2 ст. 179 ГК. Страхователь должен незамедлительно сообщать страховщику о ставших ему известными значительных изменениях в обстоятельствах, сообщенных страховщику [при заключении договора, если эти изменения могут существенно повлиять на увеличение (страхового риска (п.,1 ст. 959 ГК). Страховщик, уведомленный об обстоятельствах, влекущих (увеличение страхового риска, вправе потребовать изменения условий договора страхования или [уплаты дополнительной страховой премии соразмерно увеличению риска. Если страхователь |(выгодоприобретатель) возражает против этого, страховщик вправе потребовать расторжения Договора (п. 2 ст. 959 ГК). При расторжении договора страхователь может потребовать возврата (уплаченной страховой премии. Страхователь обязан сообщить страховщику о наступлении страх случая в сроки, уст д страх (п. 1 ст. 961 ГК). Неисполнение страхователем данной обязанности |ает страховщику право отказать в страховой выплате, если не будет доказано, что страховщик Своевременно узнал о наступлении страхового случая либо что отсутствие у страховщика сведений об этом не могло сказаться на его обязанности выплатить страховое возмещение.

74. Понятие и элементы обязательств, возникающих вследствие причинения вреда. Их отличие от договорной ответственности.

В соответствии со ст. 1064 вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда. Законом или договором может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда. Лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине. Законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины причинителя вреда.

Вред, причиненный правомерными действиями, подлежит возмещению в случаях, предусмотренных законом.

В возмещении вреда может быть отказано, если вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

Опасность причинения вреда в будущем может явиться основанием к иску о запрещении деятельности, создающей такую опасность. Если причиненный вред является последствием эксплуатации предприятия, сооружения либо иной производственной деятельности, которая продолжает причинять вред или угрожает новым вредом, суд вправе обязать ответчика, помимо возмещения вреда, приостановить или прекратить соответствующую деятельность.

Суд может отказать в иске о приостановлении либо прекращении соответствующей деятельности лишь в случае, если ее приостановление либо прекращение противоречит общественным интересам. Отказ в приостановлении либо прекращении такой деятельности не лишает потерпевших права на возмещение причиненного этой деятельностью вреда. *Охранительные обязательства:*

- обязательства из неосновательного обогащения;
- действия в чужом интересе без поручения;
- " обязательства вследствие причинения вреда.

Потерпевший вправе требовать от причинившего вред лица возмещения вреда в виде: восстановления прежнего состояния; возмещение убытков.

Стороны: потерпевший; причинитель. Ими могут быть все субъекты гражданского права. Основанием возникновения обязательства является правонарушение (деликт). *Содержание обязательства:* право потерпевшего требовать возмещения вреда; обязанность возместить вред. Объект обязательства - положительные действия причинителя по возмещению вреда. Эти обязательства - гражданско-правовая ответственность. Нужно гражданско-правовую ответственность отличать от договорной ответственности. Разница:

- 1) договорная ответственность возможна и при отсутствии вреда, деликтная - только при наличии вреда;
- 2) договорная ответственность может наступать за вину 3-х лиц; деликтная ответственность - только за свои действия, но возможна при отсутствии своей вины;
- 3) эти обязательства отличаются характером норм, которые их регулирует; договорная ответственность регулируется во многом диспозитивными нормами; деликтная ответственность - императивные нормы.

Правовое регулирование: Глава 59 ГК; Федеральный закон «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев».

Удовлетворяя требование о возмещении вреда, суд в соответствии с обстоятельствами дела обязывает лицо, ответственное за причинение вреда, возместить вред в натуре (предоставить вещь того же рода и качества, исправить поврежденную вещь и т.п.) или возместить причиненные убытки.

Вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит. Если грубая неосторожность самого потерпевшего содействовала возникновению или увеличению вреда, в зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда размер возмещения должен быть уменьшен. При причинении вреда жизни или здоровью гражданина отказ в возмещении вреда не допускается. Вина потерпевшего не учитывается при возмещении дополнительных расходов, при возмещении вреда в связи со смертью кормильца, а также при возмещении расходов на погребение

75. Условия (основания) возникновения обязательств из причинения вреда.

В соответствии со ст. 1064 вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред.

Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся

причинителем вреда. Законом или договором может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда.

Лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине. Законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины причинителя вреда. Вред, причиненный правомерными действиями, подлежит возмещению в случаях, предусмотренных законом. В возмещении вреда может быть отказано, если вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

Основание возникновения ответственности: вред; противоправные деяния; причинная связь; вина. Вред - умаление, уничтожение личного или имущественного блага, которое охраняется законом и подлежит возмещению.

Вред делится на: убытки (возмещаются полностью) и моральный вред (§ 4 гл. 59 ГК) - физические или нравственные страдания потерпевшего. Размер зависит от характера страданий, степени вины причинителя, учет требований разумности и справедливости. Размер определяется в конечном счете судом.

В состав реального ущерба входят не только фактически понесенные расходы, но и затраты, которые это лицо должно будет произвести для восстановления нарушенного права.

Ст. 1099 ГК сузила сферу применения ст. 151 ГК. Если вред причинен личным неимущественным благам иск может опираться на ст. 151 ГК. Компенсация морального вреда осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда.

Если нарушены имущественные права потерпевшего, моральный вред компенсируется лишь в случаях, предусмотренных законом (Закон о защите прав потребителей). Противоправность - действие, причиняющее вред субъективному праву, если причинитель не уполномочен на него (генеральный деликт - любое вредоносное действие признается противоправным, если не доказано иное).

Правомерными считаются действия, хотя и вредоносные, но совершенные при задержании преступника; в состоянии необходимой обороны; по просьбе или с согласия потерпевшего, если при этом не нарушаются нравственные нормы общества; при исполнении служебных обязанностей, совершенные в состоянии крайне необходимости (ГК предусматривает, что вред, причиненный в крайней необходимости, возмещается причинителем, но, учитывая обстоятельства, суд может возложить обязанность возместить вред 3-м лицам, в пользу которого действовал причинитель. Причинная связь - необходимое условие.

Вина - психическое отношение к совершенному деянию и его последствиям. Вред может быть причинен в результате противоправных действий самого потерпевшего смешанная вина.

Идет снижение ответственности причинителя или освобождение от ответственности.

Формы вины: умысел (редко); неосторожность

Простая - какие-то меры предосторожности для предотвращения вреда не предприняты Грубая - потерпевший пренебрег самыми элементарными мерами предосторожности Форма вины не влияет на размер возмещения причинителя. Форма вины потерпевшего влияет на ответственность:

- если присутствовал умысел - освобождение от ответственности причинителя;
- грубая неосторожность - суд может освободить от ответственности или уменьшить ответственность. При причинении вреда жизни и здоровью - освободить от ответственности нельзя, лишь снизить ответственность;
- простая неосторожность - не влияет на размер возмещения - ст. 1083 ГК. |

Вина потерпевшего никогда не презюмируется, причинитель должен ее доказать.

76. Ответственность за вред, причиненный государственными органами и органами местного самоуправления.

В соответствии со ст. 1064 вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред.

Специальные нормы - правила специального деликта.

Ст. 1069 ГК: вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов МСУ либо должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта гос органа или органа МСУ, подлежит возмещению. Вред возмещается за счет

соответственно казны РФ, казны субъекта РФ или казны муниц образования

а) особый субъективный состав - ответственность государственных органов и ОМСУ и их должностных лиц;

б) противоправность не предполагается, ее должен доказать потерпевший. Противоправность доказывается отменой акта.

г) акты в области управления должны быть отменены до подачи иска в судебном порядке;

д) ответственность наступает за вину, но доказав противоправность акта, потерпевший доказал вину.

Эта норма сформулирована с учетом требований конституции, предусматривающих право

граждан и юр лиц на возмещение вреда, причиненного незаконными действиями гос и мун органов или их д л.

Эта норма распространяется и на нормативные акты, хотя есть мнение (Сергеев), что норма действует лишь в отношении ненормативных актов. Ущерб возмещается за счет соответствующей казны. Ущерб возмещается полностью. Она явл специальной, т.е. в ней предусмотрены особенности, которые отличают ее от общих правил деликтной ответственности. Эти особенности выражаются: а) во властно-административном, т.е. юридически обязательном, одностороннем характере действий государственных органов, ОМСУ и их д л, что отличает данные отношения от гражданско-правовых: б) в причинении вреда в этой сфере противоправными действиями указанных субъектов. Ответственность по ст. 1069 наступает на общих основаниях, но при наличии означенных в ней специальных условий.

Под незаконными действиями (бездействиями) понимаются деяния, противоречащие не только законам, но и другим правовым актам. Ими могут быть различные приказы, распоряжения, указания и иные властные предписания (причем не имеет значения, сделаны они в письменной или устной форме), которые направлены гражданам и юридическим лицам и которые подлежат обязательному исполнению. Должностными признаются лица, постоянно, временно или по спец полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в гос органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах РФ, других войсках и воинских формированиях РФ.

Для наступления отв, предусмотренной ст. 1069, необходимо, чтобы д л причинило вред при исполнении служ обязанностей. Сами д л, незаконными действиями (бездействием) которых причинен вред, ответственности перед потерпевшим не несут.

Отв по ст. 1069 не зависит от того, кому причинен вред - гражданину или юр лицу. Но граждане могут требовать за причинение вреда в сфере властно-административных отношений и компенсацию морального вреда.

РФ, субъект РФ или мун образование, возместившие потерпевшему вред на основании ст. 1069, I имеют право регресса к непосредственному причинителю в размере выплаченного возмещения, | если иной размер не установлен законом, в частности трудовым законодательством. Иногда вред подлежит возмещению за счет казны РФ, казны суб РФ или казны мун образования, от (имени казны выступают соответствующие финансовые органы (управления фед казначейства (Главного управления фед казначейства Министерства финансов РФ по республикам, краям, областям, автономным области и округам и г. Санкт-Петербургу).

77. Ответственность за вред, причиненный органами дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.

В соответствии со ст. 1064 вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред.

Ст. 1070 ГК - ответственность за вред, причиненный органами дознания, суд, ОПС, прокуратуры. Вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения адм взыскания в виде ареста или исправительных работ, возмещается за счет казны РФ, а в случаях, предусмотренных законом, за счет казны субъекта РФ или казны муниц образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном законом.

Вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконной деятельности органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры, не повлекший вредных последствий, возмещается по основаниям и в порядке, которые предусмотрены статьей 1069 ГК. Вред, причиненный при осуществлении правосудия, возмещается в случае, если вина судьи установлена приговором суда, вступившим в законную силу.

а) особый субъектный состав;

б) вред возмещается по этой статье в следующих случаях: незаконное обвинение, привлечение к уголовной ответственности; незаконное применение меры пресечения в виде заключения под стражу; незаконный административный арест или исправительные работы.

в) незаконность действий субъективной ответственности доказывает: отмена приговора; прекращение уголовного дела по реабилитирующим основаниям; прекращение дела об административном правонарушении (если дело возбуждено в результате самонаговора, ответственность не наступает);

г) вред возмещается за счет казны РФ.

Когда причиненный вред подлежит возмещению за счет казны РФ, казны субъекта РФ или казны муниц образования, от имени казны выступают соотв финансовые органы, если э/а обязанность не возложена на другой орган, юридическое лицо или гражданина. Приказом Минфина РФ от 12 февраля 1998 г. организация и ведение работы по выступлению в судах от имени казны РФ возложена на управления фед казначейства Главного управления фед казначейства Министерства финансов РФ по республикам, краям, областям, автономным области и округам и г. Санкт-Петербургу.

Потерпевшими от незаконных действий в сфере правосудия являются только граждане. В случае смерти потерпевшего право на возмещение вреда в порядке общего правопреемства переходит наследникам. Указ Президиума Верховного Совета СССР от 18 мая 1981 г. "О возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями гос и общ организаций, а также д л при исполнении ими служебных обязанностей".

Право на возмещение вреда в сфере правосудия возникает при условии: постановления оправдательного приговора, прекращения уголовного дела за отсутствием состава преступления, прекращения уголовного дела за недоказанностью участия гражданина в совершении преступления, прекращения дела об административном правонарушении. Право на возмещение такого ущерба возникает лишь в случае полной реабилитации гражданина.

Вред возмещается в полном объеме независимо от вины д л, в результате незаконных действий которых он причинен. Убытки определяются на момент причинения ущерба. Поскольку деликт носит здесь длящийся характер, он определяется периодом времени от незаконного привлечения к уг отв до вынесения реабилитирующего документа правоприменительного органа. Убытки, возникшие у потерпевшего после этого, возмещаться не должны.

Потерпевшему восстанавливаются трудовые права (предоставляется прежняя работа, а при невозможности этого - другая равноценная работа, восстанавливается трудовой стаж, аннулируется порочащая запись об увольнении в трудовой книжке) и жилищные права. Подлежат восстановлению личные неимущественные права (возвращаются медали и ордена, восстанавливаются звания и пр.) и компенсируется моральный вред.

78. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности.

В соответствии со ст. 1064 вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред.

Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся

причинителем вреда. Законом или договором может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда.

Лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине. Законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины причинителя вреда. Вред, причиненный правомерными действиями, подлежит возмещению в случаях, предусмотренных законом. В возмещении вреда может быть отказано, если вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

Ст. 1079 регулирует правила наложения ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности. Это вид деликтных обязательств - специальный деликт.

Юр лица и граждане, деят которых связана с повыш пасностью для окружающих (использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов; осущ-е строительной и иной, связанной с нею деятельности), обязаны возместить вред, причиненный ист повыш опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. Владелец ист повыш опасности может быть освобожден судом от отв полностью или частично также по след основаниям: 1. если грубая неосторожность самого потерпевшего содействовала возникновению или увеличению вреда, в зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда размер возмещения должен быть уменьшен. При грубой неосторожности потерпевшего и отсутствии вины причинителя вреда в случаях, когда его отв наступает независимо от вины, размер возмещения должен быть уменьшен или в возмещении вреда может быть отказано, если законом не предусмотрено иное. При причинении вреда жизни или здоровью гражданина отказ в возмещении вреда не допускается.

Вина потерпевшего не учитывается при возмещении дополн расходов, вреда в связи со смертью кормильца и расходов на погребение. Суд может уменьшить размер возмещения вреда, прич гражданам, с учетом его имущ положения, за искл случаев, когда вред причинен действиями, совершенными умышленно.

Обязанность возмещения вреда возлагается на юр лицо или гражданина, которые владеют источ повыш опасности на праве собств, праве хоз ведения или праве оперативн упр-я либо на ином законном основании (на праве аренды, по доверенности на право управления транспортным средством, в силу распоряжения соотв органа о передаче ему ист повыш опасности). Владелец источника повышенной опасности не отвечает за вред, причиненный этим источником, если докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц. Отв за вред, причиненный ист повыш опасности, в таких случаях несут лица, противоправно завладевшие источником. При наличии вины владельца источника повышенной опасности в противоправном изъятии этого источника из его обладания отв м б возложена как на владельца, так и на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности. Владельцы ист повыш опасности солидарно несут отв за вред, причиненный в рез-те взаимодействия этих источников (столкновения транспортных средств) третьим лицам. Вред, причиненный в результате взаимодействия источников повышенной опасности их владельцам, возмещается на общих основаниях.

Ист повыш опасности - предметы мат мира, которые не поддаются полному и всестороннему контролю со стороны человека; это деят-сть человека по использ ист повыш опасности законодатель придерж 2 позиции). Особенность ответственности владельца - ответственность строится на основании независимости ответственности от вины. Это объясняется тем, что пользование этим источником дает определенные выгоды владельцу. Владелец несет ответственность за свою вину, если 2 источника повышенной опасности взаимодействуют и тричиняют вред 3 лица и себе - перед 3-ми лицами владельцы несут солидарную ответственность (езависимо от вины, а друг перед другом они несут ответственность на общих основаниях (3-е шца - пешеходы, пассажиры и т.п.).

79. Ответственность, за вред, причиненный несовершеннолетними, недееспособными и ограниченно дееспособными лицами.

В соответствии со ст. 1064 вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред.

Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда. Законом или договором, может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда.

Лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине. Законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины причинителя вреда. Вред, причиненный правомерными действиями, подлежит возмещению в случаях, предусмотренных законом. В возмещении вреда может быть отказано, если вред причинен по просьбе или с согласия потерпевшего, а действия причинителя вреда не нарушают нравственные принципы общества.

Согласно ст. 1073 за вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим 14 лет (малолетним), отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине. Если малолетний, нуждающийся в опеке, находился в соотв юспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом учреждении, кот явл его опекуном, это учр обязано возместить вред, причиненный малолетним, если не докажет, что вред возник не по вине учр-я. Если малолетний причинил вред в то время, когда он находился под надзором образ, воспит леч учр-я, обязанного осущ за ним надзор, либо лица, осущ надзор на осн договора, это учр-е или лицо отвечает за вред, если не докажет, что вред возник не по его вине в осущ надзора. Обязанность родителей, опекунов, образова, воспит, леч и :щих учр-ий по возм-ю вреда, прич малолетним, не прекращается с достиж малолетним совершеннолетия или получ им имущ, достаточного для возм-я вреда.

Если родители умерли или не имеют достаточных средств для возм-я вреда, прич жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель вреда, ставший полностью дееспос, облад средствами, суд с учетом имущ положения потерпевшего и причинителя вреда вправе принять эшение о возм-ии вреда за счет самого причинителя вреда.

Несовершеннолетние от 14 до 18 лет самост несут отв за причиненный вред на общих осн. В случае, когда у несовершеннолет нет доходов или иного имущ, достаточных для возм-я вреда, вред д б возмещен полностью или в недостающей части его родителями или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Если несовершеннолет, нуждающийся в попечении, находился в соотв воспит, леч учр-ии, учр-ии соц защиты населения, оно обязано возместить вред, если не докажет, что вред возник не по его вине. Обяз родителей (усыновителей), попечителя и соотв учр-ч по возм-ю вреда, прич несовершеннолет от 14 до 18 лет, прекращается по достиж причинившим вред совершеннолетия или когда у него до достиж соверш-я появились доходы или имущ, достаточные *ця* возм вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел дееспособность.

. 1076 вред, причиненный гражданином, признанным недеесп, возмещают его опекун или организация, обязанная осущ за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Эта обязанность не прекращ в случае признания его дееспос. Если опекун умер либо не имеет средств для возм вреда, а сам причинитель обладает средствами, суд с учетом имущ положения ютерпевшего и причинителя вреда, вправе принять решение о возм вреда за счет причинителя.

Вред, причиненный гражданином, ограниченным в дееспособности вследствие шоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, возмещается самим [ричинителем вреда.

Дееспособный гражданин или несовершеннолет от 14 до 18 лет, причинивший вред в состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими, не отвечает за причиненный им вред. Если вред причинен жизни или здоровью потерпевшего, суд может возложить отв на фичинителя вреда. Причинитель вреда не освобождается от ответственности, если сам привел себя в такое состояние употреблением алкоголя, наркотиков или др. Если вред причинен лицом, кот не могло понимать значения своих действий или руководить ими вследствие псих жстройства, обязанность м б возложена судом на проживающих совместно с этим лицом его родоспос супруга, родителей, соверш детей, кот знали о его состоянии, но не ставили вопрос о физнании его недееспособным.

80. Ответственность за вред, причиненный жизни и здоровью гражданина.

Согласно ст. 1084 ГК вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, а также при исполнении обязанностей военной службы, службы в милиции и других соответствующих обязанностей возмещается по правилам, предусмотренным ГК, если законом или договором не предусмотрен более высокий размер ответственности. При причинении гражданину увечья или ином повреждении его здоровья возмещению подлежит утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья (расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии), если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение.

При определении утраченного заработка (дохода) пенсия по инвалидности, назначенная потерпевшему в связи с увечьем или иным повреждением здоровья, а равно другие пенсии, назначенные как до, так и после причинения вреда здоровью, не принимаются во внимание и не влекут уменьшения размера возмещения вреда. В счет возмещения вреда не засчитывается также заработок потерпевшего. Размер подлежащего возмещению утраченного потерпевшим заработка (дохода) определяется в процентах к его среднему месячному заработку (доходу) до увечья, соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии профессиональной трудоспособности - степени утраты общей трудоспособности. В случае увечья или иного повреждения здоровья несовершеннолетнего, до 14 лет и не имеющего заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить расходы, вызванные повреждением здоровья. По достижении 14 лет, а также в случае причинения вреда несовершеннолетнему в возрасте от 14 до 18 лет, не имеющему заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить потерпевшему помимо расходов, вызванных повреждением здоровья, также вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности, исходя из 5 МРОТ. Если ко времени повреждения его здоровья несовершеннолетний имел заработок, то вред возмещается исходя из размера этого заработка, но не ниже 5 МРОТ. После начала трудовой деятельности несовершеннолетний, здоровью которого был ранее причинен вред, вправе требовать увеличения размера возмещения вреда исходя из получаемого им заработка, но не ниже размера вознаграждения, установленного по занимаемой им должности или заработка работника той же квалификации по месту его работы. В случае смерти потерпевшего (кормильца) право на возмещение вреда имеют: нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания; ребенок умершего, родившийся после его смерти; один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими 14 лет либо хотя и достигшими, но по заключению мед органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе; лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение 5 лет после его смерти. Вред возмещается: несовершеннолетним - до достижения восемнадцати лет; учащимся старше восемнадцати лет - до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет; женщинам старше пятидесяти пяти лет и мужчинам старше шестидесяти лет - пожизненно; инвалидам - на срок инвалидности; одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, - до достижения ими 14 лет либо изменения состояния здоровья.

Лицам, имеющим право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, вред возмещается в размере той доли заработка умершего, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни.

Потерпевший, частично утративший трудоспособность, вправе в любое время потребовать от лица, на которое возложена обязанность возмещения вреда, увеличения размера его возмещения, если его трудоспособность уменьшилась в связи с причиненным повреждением здоровья по сравнению с той, которая оставалась у него к моменту присуждения ему возмещения вреда. Суммы возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, при повышении стоимости жизни подлежат индексации в установленном законом порядке.

81. Компенсация морального вреда.

Согласно ст 1099 моральный вред, причиненный действиями (бездействием), нарушающими имущ права гражданина, подлежит компенсации в случаях, предусмотренных законом. Если гражданину причинен моральный вред (физ или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда.

постановление Пленума ВС РФ от 20 декабря 1994 г "Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда" под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна и т.п.) или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, право авторства и другие неимущественные права в соответствии с законами об охране прав на результаты интеллектуальной деятельности), либо нарушающими имущественные права гражданина.

Компенсация морального вреда осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда. Ответственность за моральный вред не находится в прямой зависимости от наличия имущ ущерба и может возлагаться как наряду с имущ отв, так и самостоятельно. При этом возмещение имущ вреда не влияет на право потерпевшего компенсировать моральный вред. В зависимости от конкретных обстоятельств размер его компенсации может быть установлен судом и выше размера имущ вреда. Компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме.

Он применяется к отношениям, возникающим из договоров: розничной купли-продажи; аренды, включая прокат; найма жилого помещения, в том числе социального найма, в части выполнения работ, оказания услуг по обеспечению надлежащей эксплуатации жилого дома, в котором находится данное жилое помещение, по предоставлению или обеспечению предоставления нанимателю необходимых коммунальных услуг; подряда; перевозки граждан. Размер компенсации морального вреда определяется судом в зависимости от характера причиненных потерпевшему физ и нравственных страданий, а также степени вины причинителя вреда в случаях, когда вина является основанием возмещения вреда. При определении размера компенсации вреда должны учитываться требования разумности и справедливости. Характер физ и нравственных страданий оценивается судом с учетом фактических обстоятельств, при кот был причинен моральный вред, и индивидуальных особенностей потерпевшего. Компенсация морального вреда осуществляется независимо от вины причинителя вреда когда: вред причинен жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности; вред причинен гражданину в результате его незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ; вред причинен распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию.

Если вред жизни и здоровью гражданам - владельцам источников повышенной опасности причинен в результате взаимодействия этих источников, то моральный вред компенсируется в зависимости от вины каждого из них. При наличии вины обоих владельцев размер компенсации морального вреда определяется соразмерно вине каждого и исходя из степени понесенных физ и нравственных страданий. Если виновен владелец, здоровье которого пострадало, то моральный вред ему не компенсируется. При отсутствии вины обоих владельцев и взаимном причинении вреда ни один из них не имеет права на компенсацию морального вреда.

Следует отметить, что при взыскании денежных сумм в возмещение морального вреда необходимо учитывать реальные возможности причинителя вреда.

Объективный смысл - это институт Гражданского права, нормы которые регулируют отношения по наделению автора имущественными и личными неимущественными правами, их охране и установлению режима использования произведения.

Субъективный смысл - это комплекс правомочий имущественного и неимущественного характера.

Авторское право в объективном смысле базируется на определенных принципах:

1. Свобода творчества (ст. 44 Конституции РФ) - автор свободен в выборе идеи, темы и форм их воплощения. Идеологическая цензура не допустима.

Ст. 33 закона «О СМИ» - д/лица и государственные органы не вправе требовать согласия с ними печатных изданий и налагать запрет на проведение той или иной идеи. (Кроме тех произведений, которые призывают к свершению КС; развязыванию войны).

2. Сочетание личных интересов с общественными -Личный интерес в том, что автор обладает монополией на использование своего произведения. Но монополия не безгранична. В зависимости от правового режима, полит, эконом...условий в той или иной стране степень «монополии» различна. (Тенденция к расширению авторских прав.)

Ст. 14 «Об авторских и смежных правах» - служебное произведение (монополия сужается-прим. Журналист снимает репортаж за вознаграждение)

3. Принцип договорного использования произведения, кроме таких случаев, как:

1) цитирование в оригинале и в переводе в научных, исследовательских, полемических... целях из правомерно обнародованных произведений в объеме, оправданном целью цитирования;

2) использование правомерно обнародованных произведений в качестве иллюстраций в изданиях, в радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;

3) воспроизведение в газетах, передача в эфир правомерно опублик. в газетах или журналах статей по текущим экономическим, политическим... вопросам или переданных в эфир произведений такого же характера -если не были специально запрещены автором;

4) воспроизведение в газетах передача в эфир или сообщение по кабелю для всеобщего сведения публично произнесенных политических речей обращений, докладов...

5) воспроизв. правомерно обнарод. произведений без извлечения прибыли рельефно-точечным шрифтом или другими спец. способами для слепых, кроме спец. созданных для таких способов воспроизведения.

Репродуцирование в един, экземпляре без извлечения прибыли

1) правомерно опубликованного произвед. библиотеками и архивами для восстановления, замены,

утраченных или испорченных экземпляров...

3) отдельных статей и малообъемных произведений, правомерно опублик. в сборниках, газетах...

образовательными учреждениями для аудиторных занятий.

"^Допускается без согласия автора и без выплаты автор, вознаграж. публичное исполнение музыкальных произведений во время официальных и религиозных церемоний...

Лицо, правомерно владеющее экземпляром программы для ЭВМ или базы данных, вправе без получения разрешения автора и без выплаты дополнительного вознаграждения:

1) изготовить копию программы для ЭВМ или базы данных при условии, что эта копия предназначена только для архивных целей и для замены правомерно приобретенного экземпляра в случаях, когда оригинал программы для ЭВМ или базы данных утерян, уничтожен или стал непригоден для

использования. При этом копия программы для ЭВМ или базы данных не может быть использована для иных целей, чем указано в подпункте 1 настоящего пункта, и должна быть уничтожена в случае, если владение экземпляром этой программы для ЭВМ или базы данных перестает быть правомерным.

Ранее существовали типовые авторские договора, сейчас как нормативно-правовые акты не применяются и не действуют.

4. Материальная и моральная заинтересованность в создании и использовании своих произведений.

Проявляется в присуждении премии. Государство в принципе не влияет на ставки авторского

вознаграждения. Действует Постановление «О минимальных ставках авторского вознаграждения за

некоторые произведения», 1994 г.

К источникам авторского права относят: Закон «Об авторском праве и смежных правах», 1993 г. (с доп.

1995 г.) (СЗ № 30, 1995 г);Постановления Правительства;Женевская конвенция об авторских правах, 1952

г.;Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений, 1886 г.

(РФ

присоединилась в 1994 г.)

Объекты авторского права - произведения науки, литературы и искусства, которые в объективной форме воплощают творческий замысел.

Объектом авторского права являются не книги, не муз. произвел., а идеи, образы и представления, формы, в которых они воплощены.

Произведения - совокупность идей образов и представлений, которые воплощены в объективной форме. Чтобы произведение охранялось, оно должно:

- носить творческий характер (Определений творч. деят. в Зак. нет, поэтому в литер-ре не сформир. единой т.з. Произведение носит творч. хар-р, если является результатом творч. деят-ти. Произведение защищается независимо от его достоинства.
- иметь объективную форму (письменное, на фото-киноплёнке, устная, скульптура и т.п. Объективная форма - любая форма, доступная для восприятия).

Закон охраняет в одинаковой степени законченные и незаконченные произведения, части произведения, в т.ч. название, если он самобытно.

АП не распространяется на идеи, методы, системы, способы, концепции, факты. АП не охраняет сюжет, фабулу произведения; идею; образ - под сомнением. АП охраняет скорее форму, нежели содержание.

Авторское право на произведение не связано с правом собственности на материальный объект, в котором оно выражено, поэтому передача права собственности на материальный объект не влечет передачи авторских прав.

Виды объектов авторских прав (ст. 7) литературные произ-я; драм-е имуз-драм.; живописи; хореографич. И пантомимы, аудиовизуальные (кино-, теле-, видеофильмы, сценарные, фотографические, географ. карты...

- 1) первоначальные (самостоятельные) произведения - это те, которые создаются впервые;
- 2) производные - переводы, аннотации, резюме, инсценировки, рефераты, обзоры и т.д.;
- 3) составные произведения - сборники (базы данных, антологии, энциклопедии); (творческий труд - составление). В сборник могут включаться охранно-способные и неохранноспособные объекты.

Не являются объектами авторских прав официальные документы; официальные переводы; государственные символы и знаки; денежные знаки; сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер; произведения народного творчества (На международной арене предпринимаются попытки создать механизм охраны произведений народного творчества (Бернская конвенция). До того, как закон, судебное решение, перевод, флаг, герб, знак и т.п. будут утверждены или приняты в качестве офиц. или гос. док-та, символа или знака, они существуют как произведения науки, лит-ры и ис-ва и охраняются авторским правом. Для превращения охраняемого произв-я в офиц. или гос. док-т, символ, знак необходимо согласие автора произведения. (Проект закона есть охраняемое литературное произведение). Это согласие предст. собой дог-р о выкупе или безвозмезд. приобретении всех имущ, прав с одновременным погашением всех личных авторских прав. Однако, договор в официальном или государственном объекте может быть ограничен опред. случаями использования этого объекта, причем за пределами этих случаев, т.е. при других способах использования, автор сохраняет свои авторские права. (напр, рисунок на почтовой марке, конечно же, является официальным изображением, а потому авторским правом не охраняется; однако авторское право на это изображение сохраняется за автором при других способах использования).

Точно так же товарный знак может представлять собой название произ-я, персонаж, цитату... Товарный знак может включать любые эти объекты в качестве своей составной части - но может производиться лишь с согласия обладателя авторского права (З "О товар, знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происх-я товаров" После получения такого согласия и регистрации товарного знака, использование объекта, охраняемого АП, в товарном знаке выводится из сферы АП, но для остальных случаев использования объекта АП сохраняется. Что кас. сообщений, то они не охр. АП потому, что имеют информац. хар-р, т.е. неоригинальны, предст-т собой простое, мех-е, нетворческое переложение событий и фактов (основ. на нормах Бернской конвенции) (Искл.с моей т.з. когда форма выражения этих сообщений является оригинальной).

Президиум Высшего АС РФ несколько раз высказывал мнение что программы теле- и радиопередач не охраняются авторским правом, поскольку они представляют собой сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер. За охраняемость АП программ телерадиопередач высказывалась Суд. палата по информ. Спорам. В странах Европы программы телепередач авторским правом охраняются.

Объект авторского права — возникновение не требует соблюдения каких-либо формальностей, связано с соблюдением 2 критериев.

1. Первоначального авторского права - авторы произведения - только физические лица. Чтобы быть автором не нужно достижения определенного возраста и наличия дееспособности. Лица, достигшие 14 лет, могут своими действиями осуществлять свои авт.права (до этого дог-р заключ.родители). Фигура автора возникает по факту создания произ-я, и не связано с формальностями.

2. Производного авторского права - это лица, обладающие правомочиями по соглашению с авторами. Это может быть физ. или юр. лицо, наследники и иные правопреемники, по договору (например, издательства). Им принадлежат отдельные авторские правомочия, в пределах переданных автором.

Если произведение создано несколькими лицами — это называется соавторство. Есть 2 вида соавторства:

1. Раздельные (произведение делится на части, каждая из которых может быть использована как самостоятельное произведение), например, учебник. Произведение используется по согласию всех авторов, но каждый из авторов без согласия других авторов может использовать свою часть.

2. Нераздельное (произведение не делится на части) отдельная часть не является самостоятельным произведением (например, Ильф и Петров). Произведение используется по согласию всех авторов. Вопрос вознаграждения может решаться судом.

Субъектами творческой деятельности являются актеры, певцы-исполнители в широком смысле слова (раздел 3 Закона - смежные права).

Закон говорит о четырех категориях смежных прав:

- 1) права исполнителей на их исполнения и постановки (исполнительские права);
- 2) права производителей фонограмм на их фонограммы (фонограммные права);
- 3) права организаций эфирного вещания на их передачи в эфир;
- 4) права организаций кабельного вещания на их передачи для всеобщего сведения.

Права организаций кабельного вещания и права организаций эфирного вещания одинаковы по своему содержанию. Поэтому можно говорить о единой категории смежных прав организаций эфирного и кабельного вещания на их передачи.

Таким образом, правильнее говорить о наличии в российском законодательстве трех категорий смежных прав. Указанные три категории смежных прав отличаются друг от друга по субъектам, содержанию, срокам охраны и т.п. (Поэтому нельзя говорить о смежном праве как о едином правовом институте. Вот почему Закон правомерно употребляет выражение "смежные права" во множественном числе). Субъекты смежного права:

- исполнители;
- производители фонограмм;
- организации эфирного вещания.

Права автора - это субъект. правомочия, принадлежащие конкрет. субъекту по поводу конкрет. произ-я. Носят имущ, или неимущ, личный характер. **1. Личные неимущ, права:**

- пр. авторства - право создателя считать себя автором и требовать этого от других. Сущ-т в течение жизни автора. После смерти - право лишь охраняется законом как юридический факт. Оно непередаваемо и неотчуждаемо ни при каких обстоятельствах;
- пр. на авторское имя — связано с фактом использования произ-я. Это возможность автора обнародовать произведение под своим именем, анонимно или под псевдонимом. Не отчуждаемо и не передаваемо;
- пр. на обнародование в любой форме - право сделать его достоянием неопределенному кругу лиц; Составной частью пр. на обнарод-е явл. право на отзыв - отказаться от ранее принятого решения об обнародовании (возможно на любой стадии: когда нах-ся на рецензирование, наход-ся в печати, в продаже). Но при этом должно соблюдаться одно условие: после заключения договора автор должен возместить все убытки, кот. были причинены др. стороне! У обнародованного и необнародованного произведения разные режимы. Если автор сделал опубликование об отзыве произведения, это произведение считается неопубликованным и его использование другими лицами фактически не допустимо. Право на обнародование - передаваемо при жизни автора и переходит по наследству, (при условии опубликования произ-я в неизменном виде).
- Пр. на защиту репутации автора (право на неприкосновенность произв-я) - произ-е, как оно создано, неприкосновенно! Пользователь не имеет права: дополнять, изымать, выбрасывать, изменять что-либо без согласия автора (без согласия автора нельзя произ-е снабдить иллюстрациями, ремарками и т.п.). Непередаваемое право. Но наследникам переходит право на защиту любого права автора (т.е. само право не переходит, а переходит защита)

Имущественные права (ст. 16): указание на то, что исключ. права на испол-е произ-я принадлежат автору, не следует понимать ограничительно: такие же искл-е права принадлежат и лицам, к кот. имущ, автор, права перешли по Закону (на основе ст. 13, 14, 29) или по договору (ст. 30). В 3 «Об автор.прав» провозглашено наличие у автора исключ. прав на испол-е произ-я. Это означает, что все имущ, автор, права сводятся к единому праву - праву на испол-е произ-я. Это важная новелла рос. закон-ва, отличающая его от прежнего совет, закон-ва. Последнее формулировало отдельные автор, правомочия, но не сводило их к единому праву на испол-е.

Кроме того, в новом Законе имущ, автор, права прямо названы исключ-ми. Это не только сближает авторские права с правом собст-ти, с патентным правом, с правом на товарные знаки, но и позволяет преодолеть широко распространенное в совет, литературе мнение о том, что АП не носят исключ. характера, что сводило имущ, права автора к праву на получение вознаграждения:

Имущ.права: право на воспроизведение (копирование);на распространение экземпляров любым способом;на публичный показ, исполнение;на перевод;на аранжировку или иную переработку;практическую реализацию проектов (дизайнерская работа) ;авторы произведения изобразительного искусства - право доступа к произ-ю (для его копирования), право следования - при публичной перепродаже произведения по цене, превышающей на 20 % предыд. цены. Автор имеет 5 % от цены (перепродажной). При жизни не передается. По наследству передается только прямым наследникам и действует в течение действия авторских прав.

Эти авторские права носят исключительный характер (т.е. находятся в исключ. праве автора и ими можно воспользоваться только на договорной основе)

Срок действия АП-в - в течении жизни автора, 50 лет после смерти автора насл-ми или спец. организ-ми (исчисляется с 01.01.года следующего за годом смерти). Если произведение создано в соавторстве - 50 лет с года смерти последнего соавтора. Если произ-е под псевдонимом - в течении 50 лет со дня обнародования. По истечении 50 лет произ-е переходит в общенародное достояние (кто угодно может использовать данное произ-е свободно: воспроиз-ть, писать сценарии).

Имущ.права автор или иной владелец АП-в может потребовать по дог-ру выплаты ему вознагражд-я за каждый вид испол-я произ-я. Этим и ограничивается смысл данной нормы. Она не устанавливает обязанности выплаты автор. Вознагражд-я пользователям за испол-е каждого имущ, правомочия, ибо автор или иной владелец АП-в может дать согласие на безвозмездное пользование отдел, правомочиями. Норма не исключает возможности установления в автор, дог-ре единого вознаграждения за испол-е разных имущ. прав.

За нарушение правил, предусмотренных Законом об авторских и смежных правах наступает гражданская, уголовная и административная ответственность.

Меры защиты авторских и смежных прав: обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе требовать от нарушителя: признания прав; восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушению; возмещение убытков, включая упущенную выгоду; взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав, вместо возмещения убытков; выплаты компенсации в сумме от 10 до 50000 МРОТ устанавливаемых законодательством РФ, определяемой по усмотрению суда или арбитражного суда, вместо возмещения убытков или взыскания дохода; принятия иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой их прав, (меры применяются по выбору обладателя авторских и смежных прав). Помимо возмещения убытков, взыскания дохода или выплаты компенсации в твердой сумме суд или арбитражный суд за нарушение авторских или смежных прав взыскивает штраф в размере 10 процентов от суммы, присужденной судом в пользу истца. Сумма штрафов направляется в установленном законодательством порядке в соответствующие бюджеты. За защитой своего права обладатели исключительных авторских и смежных прав вправе обратиться в установленном порядке в суд, арбитражный суд, третейский суд, орган дознания, органы предварительного следствия в соответствии с их компетенцией.

Контрафактные экземпляры произведений или фонограмм (экземпляры произведения и фонограммы, изготовление или распространение которых влечет за собой нарушение авторских и смежных прав. А также экземпляры охраняемых в РФ в соответствии с настоящим Законом произведений и фонограмм, импортируемые без согласия обладателей авторских и смежных прав в РФ из государства, в котором эти произведения и фонограммы никогда не охранялись или перестали охраняться) подлежат обязательной конфискации по решению суда или судьи единолично, а также по решению арбитражного суда. Конфискованные контрафактные экземпляры произведений или фонограмм подлежат уничтожению, за исключением случаев их передачи обладателю авторских или смежных прав по его просьбе. Суд или судья единолично, а также арбитражный суд может вынести решение о конфискации материалов и оборудования, используемых для изготовления и воспроизведения контрафактных экземпляров произведений или фонограмм.

В соответствии со сложившейся в российской юридической практике традицией принято различать охрану прав (установление общего правового режима) и защиту прав (меры, которые принимаются в случаях, когда права нарушены или оспорены). Если закон дает право, то он должен давать также и средства его защиты. Собственно, последние есть не что иное, как реальное, в необходимых случаях принудительное осуществление права. Законодательство содержит достаточно эффективные механизмы защиты от незаконного использования объектов авторского права и смежных прав, однако далеко не всегда они реализуются на практике. Причины кроются не только в экон., но и во внеэкон. факторах, которые порой влияют на уровень защищенности ничуть не меньше.

Закон РФ "Об авторском праве и смежных правах" предусматривает создание особой системы реализации автор, и смежных прав, получившей название "системы коллективного управления имущественными правами". Смысл: обеспечить имущ-е права обладателей смежных прав в тех случаях, когда их осущ-ие в индивидуальном порядке оказывается невозможным либо затруднительным. Основной задачей обществ, осущ. коллективное управление имущ-ми правами, являются сбор, распределение и выплата вознаграждения правообладателям. Дополнительные задачи: предоставление лицензий пользователям и контроль за соблюдением их условий, борьба с нарушениями, а также осуществление функций социального и культурного характера. Таким образом, названные общества призваны осуществлять не только сбор и распределение вознаграждения за различные виды использования произведений, но и представительство интересов правообладателей, своего рода "лоббистскую деятельность" и любые иные действия, для плодотворности которых необходимо, чтобы они были коллективными.

В целях испол-я произв-я автор или его правопреемник вправе заключить с соответствующей

организацией авторский договор (авдог). Отличит.особенностью авдога является его **предмет**: автор передает или обязуется передать пользователю имущ.авторс.права на использование произведения. Авдог должен быть заключен в письм.форме. В случае если письм. форма авдога не была соблюдена, стороны лишаются права доказывать факт заключения дог-ра и его условия с помощью свидет-х показаний. В устной форме может быть заключен только авдог об использовании произведения в периодич.печати. Особое значение имеет вопрос о составе и объеме прав, передаваемых по автор.дог-ру. Такими правами могут быть только имущ.авторские права на использование произведения. При разрешении

первоначальным правообладателем использовать свое произведение другим лицам (при передаче автором исключительных прав) условия такого испол-я: либо автор передает имущ.права опред-му лицу, лишая себя возможности самому осуществлять эти права и передавать их др.лицам; либо автор сохраняет за собой возможность самому осущ-ть имущ.права или разрешать их осущ-е другим лицам, несмотря на то, что соответ.права уже были переданы по авдогу. **Виды.** По характеру передаваемых прав различают сл.виды автор.дог-в: 1) авдог о передаче прав, 2) авдог заказа. Особенностью последнего является то, что он заключается еще до того, как автор создал произведение. По способу использования произведения, на которое передаются права, различают издательские, постановочные, сценарные договоры и т.д. По сроку, на кот.передаются автор.права: 3)с опред-м сроком использования, 2)дог-ры без указания такого срока. Для автор.дог-ра **существенными** являются **условия**: способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору в отношении конкретного произведения); территория, на

кот. пере дается право (если в договоре не указана- права ограничивается тер-й РФ); размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ испол-я произвед-я, порядок и сроки его выплаты (может быть в виде % от дохода, зафиксированной суммы...- выплачиваться

периодически или единовременном платежом); другие условия, которые стороны сочтут сущес-ми для данного дог-ра. При отсутствии к-л из существенных условий он будет считаться незаключенным, а соответствующие права по нему непередаваемыми. Размер авторского вознаграждения не может быть меньше размера, уст-го Правительством РФ. (Наприм.: постанов-е Правительства РФ от 21.03.94г. "О минимальных ставках авторского вознаграждения за некот. виды использования произведений литературы и искусства").

Ответственность автора за нар-е дог-ра: Автор обязан возратить авторское вознаграждение, полученное по договору о передаче произведения для использования, если договор расторгнут организацией вследствие того, что автор по своей вине не передал ей произведения в установ-й договором срок; выполнил заказанную работу не в соответствии с условиями договора или недобросовестно; отказался от внесения исправлений, предложенных ему в порядке и пределах, установленных договором; передал без

письм.разрешения др.стороны третьим лицам. Если организация отклонила произведение по основаниям, предусмотренным договором, и не доказала по суду недобросовестности автора в исполнении заказанной работы, полученное по договору вознаграждение сохраняется за автором в целом или в части,

определяемой типовыми договорами. Эта часть не может быть меньше 25% суммы договора.

Ответственность организации: Если в срок, уст-й дог-м о передаче произв-я для использования,

организация не осуществит или не начнет использование одобренного ею произведения, она обязана по требованию автора уплатить ему обусловленное вознаграждение полностью. В этом случае автор вправе также отказаться от договора и потребовать возврата переданных по договору экземпляров произведения. Организация освобождается от обязанности уплатить автору часть вознаграждения, которую он должен был бы получить после начала использования произведения, если докажет, что не могла использовать произведение по обстоятельствам, зависящим от автора. **Виды по кодексу:**

1.По авдогу о передаче прав автор или его правопреемник передает либо автор обязуется создать и в установл.дог-м срок передать произв-е орган-ции для испол-я обусловленным способом, а организация обязуется осуществить или начать это испол-е в установленный договором срок, а также уплатить автору или

его правопреемнику вознаграждение, кроме случаев, указанных в законе. 2. По авт. лицензионному дог-ру автор или его правопреемник предоставляет организации право использовать произв-е, в том числе путем перевода на другой язык или переделки, в обусловленных дог-м пределах и на опред. дог-м срок, а организация обязуется уплатить вознаграждение за предоставление этого права или за использ-е произв-я.

В объект.смысле - нормы регулирующие отн., связанные с признанием объектов патенто-способными, их правовой охраной и защитой прав патентообладателя. В субъективном - ряд правомочий, принадлежащих патентообладателю. Ранее существовал похожий институт - изобретательским правом (выдав-сь авторское свид-во, в кот. указ-сь кто автор и .., т.о. произ-е становилось общенародным достоянием. Никакой монополии не было. Автор получал 2%. Т.о. деюре ППр существовало, но дефакто -его не было). С становлением рыночной экономики появилась необходимость преобразовать изобретение в товар. Документом, кот. это сделал явился *Патент* - единственная правовая форма, защищающая изобретение и позволяющая им торговать.

Принципы ППр: 1.Своевременное и правильное оформление прав на объект ППр. Никакой прав.охраны, никаких патентообладателей не возникает до того момента пока он не оформит правильно и грамотно патент. Т.е. права изобретателя возникают с момента оформления патента (не позднее 6 месяцев со дня обнаружения - в противном случае сохранится право на идею, но не право на продажу); 2.Проверка объекта на требования (критерий) правовой охраны. Прежде чем выдать патент объект подлежит экспертизе-есть ли в объекте те признаки, кот. указаны в Законе.

Условия патентоспособности **1. Изобретения:** оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо. Объектами изобр-я могут являться: устройство, способ, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а также применение известного заранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению. Не признаются патентоспос-ми изобр-и: научные теории и матем. методы; методы организации и управления хозяйством; условные обозначения, расписания, правила; методы выполнения умственных операций; алгоритмы и программы для вычислительных машин; проекты и схемы планировки сооружений; решения, касающиеся только внешнего вида изделий, направленные на удовлетворение эстетических потребностей; сорта растений и породы животных; решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности... **2. Полезной модели:** она является новой и промышленно применимой. В качестве полезных моделей не охраняются: способы, вещества, штаммы микроорганизмов, культур клеток растений и животных, а также их применение по новому назначению; а также объекты, не признаваемые патентоспособ. изобретениями (см. выше). **3.Промышленного образца:** - это художественно-конструкторское решение изделия определяющее его внешний вид. - если он является новым, оригинальным и промышленно применимым. Не признаются патентоспособ. Промышл. образцами решения: обусловленные исключительно тех. функцией изделия; объектов архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промыш., гидротехнических и других стационарных сооружений; печатной продукции как таковой; объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ; изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Т.о. объект становится охраняемым не с момента заявки на патент, а с момента решения эксперта, (в этих двух принципах проявляется формальный характер ППр); 3.Признание приоритета не за тем, кто изобрел, а за тем, кто первым запатентовал. Если несколько одинаковых заявок в одно число - см. на регистрационный номер.

Источники патентного права: Патентный закон РФ от 23.09.92г.; Правила оформления патентных заявок, правила уплаты пат. пошлин и т.п. (на уровне Постановлений правительства); Парижская конвенция 1065 г. «Об охране промышленной собственности» - суть в том, чтобы упростить порядок патентования в любой др. стране, присоединив, к этой конвенции - более 90 гос-в; Евразийская конвенция «Об охране права собственности» - направлена на расширение границ правовой охраны.

Объекты патентного права: изобретения; промышленный образец; полезная модель - все относятся к промыш. собст-ти, но не исчерпывают последнюю (в нее входят и товарные знаки; и обозначение происхождения товара; наименование участников гражданского оборота; не названные объекты; «ноу-хау»; рационализаторские предложения. Они могут носить технич. или нетех. характер. Объединяет то, что они все идеальные объекты (от слова идея).

Объекты патентного права: изобретения; промышленный образец; полезная модель - все относятся к промыш. собст-ти, но не исчерпывают последнюю (в нее входят и товарные знаки; и обозначение происхождения товара; наименование участников гражданского оборота; не названные объекты; «ноу-хау»; рационализаторские предложения. Они могут носить технич. или нетех. характер. Объединяет то, что они все идеальные объекты (от слова идея).

Главный и центральный объект патен. права. Ему предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимым.

В соответствии с п.2 ст.4 Патентного закона объектами изобретения могут являться: *устройство, способ, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных, а также применение известного ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению.* Данный перечень объектов изобретения является исчерпывающим и не подлежит расширительному толкованию. Сходные перечни объектов изобретения присутствовали в ранее действующем законодательстве (Положение об открытиях, изобретениях и рационализаторских предложениях 1973 г. -> Закон об изобретениях 1991 г.). Такая жесткая правовая конструкция в отношении перечисленных объектов изобретения, в условиях динамичного развития науки и техники в мире, может привести к такой ситуации, когда новые объекты, особенно в области геномной инженерии, не будут охватываться упомянутым перечнем. В таких случаях для исправления положения необходимо время от времени вносить соответствующие изменения в Патентный закон, что является непростой задачей. В законодательствах заруб. стран, кроме государств СНГ, указанные перечни практически отсутствуют, что придает им необходимую гибкость в случаях появления новых научно-технических достижений. Такие перечни объектов изобретения, и то в форме примерных перечней, используют только для характеристики групп изобретений, что влечет за собой совершенно иные правовые последствия. В п.2.1. Правил дается хар-ка объектам изобретения, упомянутым в Патентном законе. Так, к *устройствам* относятся конструкции и изделия. *Способы* - это процессы выполнения действий над материальным объектом с помощью материальных объектов. К *веществам* относятся: индивидуальные химические соединения, в том числе условно высокомолекулярные соединения и объекты геномной инженерии; композиции (составы, смеси); продукты ядерного превращения. К *штаммам микроорганизма, культуры клеток растений и животных* относятся как индивидуальные штаммы, культуры клеток растений и животных, так и консорциумы микроорганизмов, культур клеток растений и животных. Применение известных ранее устройства, способа, вещества, штамма по новому назначению - это их использование с иной предназначенностью. К применению по новому назначению приравнивается первое применение известных веществ (природных и искусственно полученных) для удовлетворения общественных потребностей.

Новизна изобретения - один из начальных этапов экспертизы, изобр-е считается новым, если оно не известно на уровне техники (уровень техники - любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения: выданные патенты в РФ и за рубежом, заявки в рос. патентное ведомство, принятые к защите диссертации, любые сведения, зафиксированные в письменной или иной форме; экспонаты на выставках).

Изобретательский уровень - предложение не должно быть, очевидно, для специалиста в данной области, предмет должен существенно отличаться от всего того, что было ранее в этой области. Это изобретение должно поднять уровень техники на новую ступень. В заявке должен быть высокий творческий потенциал.

Промышленная применимость - изобр-е должно быть применимо в промыш-ти, с/х, на транспорте и т.п. Если уровень развития техники не достаточен для внедрения изобретения в промышленность и народное хозяйство, но оно полезно, то это изобретение либо не признается таковым; либо признается перспективным изобретением и патент выдается.

Объектами изобретения являются: устройства (то, что ...-ет в 3 измерениях); вещество (кот. характеризуется определенным набором ингредиентов); способ (хар-ся определ. последовательностью действий); применение устройств, способов и веществ по новому назначению; штаммы микроорганизмов. **Не являются изобретениями:** научные теории; методы организации и управления хозяйством; программы ЭВМ; проекты и схемы планировки зданий; сорта растений, породы животных; решения, противоречия гуманности и общественным интересам.

В 1992 г. в РФ введена пр. охрана нового для нашей страны объекта промыш. собст-ти - полезной модели. В этой связи рос. зак-ль счел необходимым, в отличие от изобретений, в отношении которых указаны только условия их патентоспособности, сформулировать понятие пол. модели. Это конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. Иными словами, объектами полезной модели могут быть только устройства. К полезным моделям предъявляются менее строгие требования. Среди условий их патентоспособности - **новизна и промышленная применимость, а изобретательский уровень здесь не учитывается.** Ей предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой. *Новизна полезной модели* - если совокупность ее существенных признаков не известна из уровня техники. Новизна полезной модели сформулирована как относительная мировая, поскольку в уровень техники для полезной модели включаются общедоступные опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения, а также об их применении в России. Это означает, что при оценке новизны полезной модели в расчет берутся порочащие ее сведения, опубликованные как в России, так и за рубежом, а также сведения о ее применении только на территории России. В уровень техники входят запатентованные в России изобретения и полезные модели, а также поданные ранее другими лицами заявки на изобретения и полезные модели. Равным образом применительно к полезной модели действует авторская льгота в отношении новизны, равняющаяся шести месяцам с даты раскрытия информации о модели. Критерий *промышленной применимости* полезной модели идентичен соответствующему критерию, предусмотренному для изобретений. А именно: полезная модель должна быть применима в промыш-ти, с/х, на транспорте и т.п. Если уровень развития техники не достаточен для внедрения полезной модели в промышленность и народное хозяйство, но она полезна, то пол. модель либо не признается таковой; либо признается перспективной и патент выдается.

Неохраноспособны в качестве полезных моделей, помимо тех объектов, которые исключены из патентоспособных изобретений (научные теории; методы организации и управления хозяйством; программы ЭВМ; проекты и схемы планировки зданий; сорта растений, породы животных; решения, противоречия гуманности и общественным интересам), способы, вещества, штаммы микроорганизмов, культуры клеток растений и животных, а также их применение по новому назначению. Более детальные требования к полезным моделям закреплены в Правилах составления, подачи и рассмотрения заявки на выдачу свидетельства на полезную модель 1994 г. Изобретательского уровня для промышленной модели нет.

Полезная модель занимает промежуточное место между изобретением и рационализаторским предложением. (Пример: модель ножа для разрезания замороженных продуктов). **Форма правовой охраны:** свидетельство. Патент по юр. силе = свидетельству (малый патент). Патент выдается Рос. патентным ведомством и удостоверяет: приоритет (первенство); авторство; исключительное право патентообладателя на защиту. (*Приоритет* - определяется по первенству подачи заявки. Искл. Конвенция 1883 г. - если заявитель подал заявку в свою страну о выдаче патента и через некоторое время обратился в другую страну, приоритет 2-й заявки определяется по дате 1-й заявки, при условии, что он обратиться в течение 12 месяцев. Если срок пропущен, то он может быть продлен, но не более, чем на 3 месяца, если будет доказана исключительность обстоятельств. *Авторство* - признание лица автором изобретения промышленного образца и полезной модели, что возлагает на остальных пассивное право воздерживаться от нарушения авторских прав).

Патент носит Срочный (действует в течение нескольких лет, после чего теряет силу): полезная модель - 5 лет (продление не более 3 лет) - по окончании этого срока патентообладатель теряет правомочие) и 2)территориальный характер (патент действует на территории той страны, где он выдан). Евразийская конвенция позволяет признать патент на тер-ии нескольких стран(1994 г.) (за территорией действия патентного изобретение может быть использовано свободно, без обязательств перед патентообладателем.

Права патентообладателя предполагают юридическую монополию на использование объекта: (возможность самому патентообладателю использовать объект для собств. потребления и коммерч. целей; право требовать запрета прим-я объекта др. лицами на территории государства, выдавшего патент. Не является нарушением исключ.права патентообладателя: выдавать разрешение на использ-е предмета др. лицам (лицензионный договор); уступить патент др. лицу (полная продажа); отказаться от патента.

Наследственное право - подотрасль гражданского права, нормы кот. регулируют отношения, связанные с переходом прав и обязанностей умершего к другим лица. В субъективном смысле НП предусмотрено К РФ и реализуется при наличии 2-х фактов: смерти (событие); принятия наследства (односторонняя сделка).

Наследство - переход имущества, принадлежащего умершему, к другим лицам, (универсальное правопреемство. Наследуется а) все имущество целиком (кроме тех, кот. не могут насл-ся); в один момент.

Субъекты: Наследник - любой субъект гражданского права. **Физическое лицо** - по закону и по завещанию. Зачаты в период жизни наследодателя и родившиеся после его смерти живыми. Живые лица. **РФ** - вымороченное имущество (по завещанию и по закону). **Юр.лицо** - только по завещанию лица (существующие на день открытия наследства), **субъект РФ, муниципальные образования, ин. государства, международные организации** - могут быть только наследниками по завещанию. **Наследодатель** - лицо, умершее и оставившее после себя имущ, (физические лица независимо от возраста и дееспособности - по закону; завещатель должен отвечать определенным требованием).

Наследственная масса- имущество, переходящее после смерти наследодателя в порядке наследования: Вещи; Имущ, права и обяз-и (право собст-ти и др. права - право сервитута); обязательственные права (право требовать уплаты долга); обязанности (уплатить долг), возместить вред и т.д.); доли в уставном или складочном капитале общества или товарищества, акции (Искл.: потребительский кооператив - обязательно!).

Личные права (на возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью, на алименты и др.) - не наследуются! (Искл.: - право на защиту авторских прав; право на получение патента; охрана прав лица, изображенного в произвед-х изобразит, искусства.

Место открытия наследства- последнее место жительства наследодателя (т.е. место, где он постоянно или преимущественно проживает). Если его определить невозможно, то по месту нахождения наследственной массы, если она разбросана, то по месту нахождения недвижимого имущества или его наиболее ценной части, если нет недвижимого - то движимого или его наиболее ценной части. Если умер за пределами РФ, а в состав наследства входит имущество, находящееся в РФ, то местом открытия наследства на это имущество считается РФ. **Имеет значение для:** применения законодательства; для обращения к нотариусу с заявлением о принятии наследства или об отказе; для определения места выдачи свидетельства о праве на наследство.

Время открытия наследства — определяется по дню смерти наследодателя, не имеет значения час или минута смерти. Только день! (Напр., муж с женой попали в автокатастрофу - он умирает сразу, она в тот же день через 5 часов - они считаются, умершими одновременно, но если он умер в 23-50, а она в 00-40 - то она наследует имущество после него). Если лицо считается умершим по суду, то днем открытия считается день вступления в законную силу решения суда. Если гражданин пропал при обстоятельствах, грозящих ему смертью, то в решение суда указывается день предполагаемой гибели - этот день и будет днем открытия наследства. **Имеет значение для:** определения круга наследников; определения состава наследств. массы; для исчисления сроков принятия нас-ва (6 месяцев); для исчисления сроков, в теч. кот. кредиторы могут предъявить свои требования; определения законодательства, которое необходимо применять (законодательство, действующее на момент вступления завещания в силу, а не на день составления).

Недостойные наследники: 1. **абсолютно недостойные** - А: не наследуют ни по закону, ни по завещанию - их незаконные действия способствовали призванию себя к наследованию или др. лиц и т.д. Условия: должны быть противоправными; противоправность должна быть подтверждена в судебном порядке; умышленные действия (если убийство по неосторожности-это уже не относ, к недостойным насл-м); направленность действий против наследодателя, его воли (последней воли), либо способствовали призванию к наследству себя или др. лиц или увеличению доли.

Если после всего этого завещатель все-таки оставит свое имущ, этим лицам - они его наследуют. Но здесь есть спорный вопрос: знает или не знает об этом наследодатель.

Б^ не наследуют по закону родители, лишённые родительских прав. Но!, если ребенок об этом знает, и все равно оставляет имущество в их пользу, то они могут наследовать.

2. **Относительно недостойные** - лица, которые злостно уклоняются от выполнения лежавших на них всилу закона обязанностей по содержанию наследодателя. Не наследуют по закону. Суд может устранить их от наследования по требованию заинтересованного лица. Если уже успели чего-либо взять, а потом суд признал их недостойными - обязаны вернуть.

Это наследование не противоречит наследованию по завещанию. *Случаи* наследования по закону: нет завещания; завещано не все имущество; завещание недействительно полностью или в его части; наследники по завещ-ю отказались от имущества (не сказали, в чью пользу); наследники по зав-ю - недостойные наследники.

Если есть наследники одной очереди - остальные не наследуют. Все наследники той очереди,

кот.призывается к наследству - наследуют имущ-во вместе и наравне (есть ряд исключений: супруг сохраняет за собой ¹А совместнонажитого имущ.).

1 очередь: супруг, дети, родители (супруг - лицо в зарегистрированном и при= к нему браке; дети - после матери всегда, после отца (если родители зарегистрированы, если отцовство признано, если отцовство установлено в судебном порядке), к детям при= усыновленные; родители - мать всегда, отец - если родители зарегистрированы, если отцовство признано, если отцовство установлено в судебном порядке, к родителям при= усыновители. Т.о. усыновленные наследуют не после кровных родителей, ибо они теряют правовую связь с кровными родителями, а после усыновителей и их родственников. Хотя, если есть юр.связь, кот.установлена по решению суда - тогда наследование возможно.

2 очередь: братья, сестры, бабушки, дедушки (со стороны отца и матери)

Братья, сестры: родные (как полнородные, так и нет, мать - единоутробные, отец - единокровные).

3 очередь: тети, дяди родные (полнородные и нет) братья и сестры родителей.

4 очередь: прадедушки и прабабушки (3-я степень родства). Степень родства - число рождений, не считая самого лица.

5 очередь: двоюродные внуки и внучки, двоюродные бабушки и дедушки.

6 очередь: дети двоюродных внуков - двоюродные правнуки и правнучки, дети двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы), дети двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

7 очередь: пасынки и падчерицы, отчим и мачеха.

8 очередь: (если не относятся ни к одной из очередей - требуется совместное проживание с наследодателем; если относятся к одной из очередей - совместного проживания не требуется)

нетрудоспособные

иждивенцы -наследуют вместе и наравне с той очередью, которая призывается к наследству. Делятся на 2 категории: 1)достигшие пенсионного возраста; 2)инвалиды I, II, III группы. Условия: средства, получаемые от наследодателя единственный или не единственный, но основной источник существования; нахождение на иждивении не менее года до смерти наследодателя.

Если нет ни одной из очередей - имущество выморочно - наследство наследуется гос-вом..

Недостойные наследники: 1 абсолютно недостойные - А: не наследуют ни по закону, ни по завещанию - их незаконные действия способствовали призванию себя к наследованию или др. лиц и т.д. Условия: должны быть противоправными; противоправность должна быть подтверждена в судебном порядке; умышленные действия (если убийство по неосторожности-это уже не относ, к недостойным насл-м); направленность действий против наследодателя, его воли (последней воли), либо способствовали

призванию к наследству себя или др. лиц или увеличению доли.

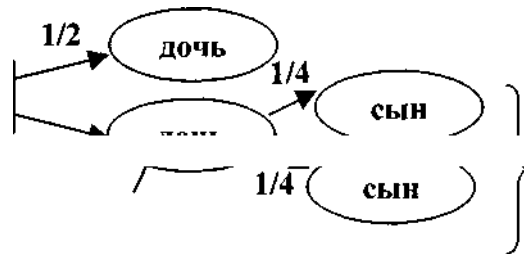
Если после всего этого завещатель все-таки оставит свое имущ, этим лицам - они его наследуют. Но здесь есть спорный вопрос: знает или не знает об этом наследодатель.

Б: не наследуют по закону родители, лишённые родительских прав. Но!, если ребенок об этом знает, и все равно оставляет имущество в их пользу, то они могут наследовать.

2.Относительно недостойные - лица, которые злостно уклоняются от выполнения лежавших на них всилу закона обязанностей по содержанию наследодателя. Не наследуют по закону. Суд может устранить их от наследования по требованию заинтересованного лица. Если уже успели чего-либо взять, а потом суд признал их недостойными - обязаны вернуть.

Это такие категории наследников, которые наследуют только при том условии, что нет в живых их родителей, которые были бы призваны наследниками. Это не означает, что потомки наследника выступают как его преемники, т.е. получают имущ., наследод-ля вместе с иным имущ., наследника. Наследники по праву представления наследуют не своему восходящему родственнику, а непосредственно наследодателю. Это важно с точки зрения правовых последствий. Поскольку наследник по праву представления наследует непосредственно после наследодателя, имущество переходит к нему сразу и не включается в имущественную массу его родственника, а следовательно, и не может быть обременено долгами последнего. **Насл-е по праву предст. невозможно:** т.к. право предст-я производно от права основного наследника, искл. его из числа нас-ков влечет за собой отсутствие данного права и у нас-ка по праву предст-я. Лишение наследника по закону права на наследство возможно в силу завещательного распоряжения наследодателя, при признании его недостойным наследником. Такие основания наследования по праву предст-я и условия исключения возможности такого наследования дают возможность выделить две группы юридических фактов: 1) основания нас-я по праву пред-я (наличие у нас-ка по праву предст-я прямого родства по восходящей линии с лицом, кот.могло бы быть призвано к насл-ю; наличие оснований для призвания к насл-ю родст-ка по восходящей (наличие права насл-ть по закону после наследодателя, отсутствие наследников предыдущей очереди); смерть нас-ка до момента открытия насл-ва либо одновременно с наследодателем. 2) условия, исключающие насл-е по праву предст-я (лишение основного нас-ка или нас-ка по праву предст. нас-ва в завещании; признание основного нас-ка либо наследника по праву предст-я недостойным. По праву представления наследуют родственники наследника по закону. Потомки наследников по завещанию не наследуют по праву представления. Наследовать могут только лица, прямо названные в законе. Все они относятся к потомкам наследника по прямой линии (в отношении наследодателя они могут находиться и в боковой степени родства, см. например, пункт 2 статьи 1144 ГК). Наследование по праву представления допускается для первых трех очередей наследников. Потомки наследников иных очередей таким правом не наделяются (к примеру, не могут наследовать по праву представления родные дети мачехи или отчима, а также пасынка, падчерицы).

Наследственная трансмиссия. Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано - к его наследникам по завещанию (наследственная трансмиссия). Право на принятие наследства в порядке наследственной трансмиссии не входит в состав наследства, открывшегося после смерти такого наследника. Право на принятие наследства, принадлежавшее умершему наследнику, может быть осуществлено его наследниками на общих основаниях. Если оставшаяся после смерти наследника часть срока, установленного для принятия наследства, составляет менее трех месяцев, она удлиняется до трех месяцев. По истечении срока, установленного для принятия наследства, наследники умершего наследника могут быть признаны судом принявшими наследство в соответствии со ст. 1155 (принятие наследства по истечении установл.срока), если суд найдет уважительными причины пропуска ими этого срока. Право наследника принять часть наследства в качестве обязательной доли не переходит к его



наследникам. Например: I

наследодатель

иер
умер

1/2

умерла

наследуют
за мать II

Отличие права представления от наследственной трансмиссии: 1) по праву предст., есть круг лиц, который может наследовать, в трансмиссии круг лиц не ограничен; 2) по праву предст., наследование только по закону, в трансмиссии - и по закону и по завещанию; 3) по праву предст. Переходящее имущ.входит в наследст.массу, по трансмиссии переходящее имущество не входит в наследственную массу умершего; 4)

- воля наследодателя, выраженная в завещании (т.е. разрешение вопросов: кто наследует, кто не наследует, в каких долях...)

Виды завещательных распоряжений:

1. Подназначение наследника - указание в завещании лица, другого наследника, на случай, если основной наследник умрет: а) до открытия завещания; б) вместе или до наследодателя; в) откажется от зав-я; г) будет лишен права наследования.

2. Завещательный отказ - возложение на одного или нескольких наследников по завещанию или закону исполнения обязанностей имущ. характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей, кот. имеют право требовать исполнения обязательств от наследника, т.е. становятся кредиторами по отношению к наследнику). Например: передать из наслед. массы к-л вещь в собст-ть или пользование (временное или постоянное) отказополучателю; выполнить работу, оказать услугу в пользу отказополучателя; передать ден. сумму однократно или периодически; предоставить часть дома в безвозмездное пользование отказополучателю. Завещ. отказ выполняется в пределах наследственной массы. Завещ. отказ обременяет не наследника, а имущество и при переходе права собственности завещательный отказ не прекращается. Если вещь погибла, то наследник не обязан предоставлять свою личную вещь взамен.

3. Возложение - это вид завещ. распоряжения, при котором завещатель возлагает на одного или нескольких наследников по закону или по завещанию совершить к-л действия имущ, или неимущ, характера, направленные на достижение общественно-полезной цели.

Отличия завещ. отказа от возложения: Завещ. отказ - всегда носит имущ, характер, возложение же может быть и имущ, и неимущ, характера; зав. отказ всегда сов-ся в пользу конкретного лица - фигура кредитора точно определена, возложение же прямо не указывает лиц, в чью пользу осущ-ся возложение (общ. организация, гос. организация). Пример возложения: ученый завещает свою библиотеку, но обремен. Возложением сл. хар-ра - обяз-ю давать возможность пользоваться всем желающим.

4. Назначение исполнителя завещания — поручение завещателем лицу (душеприказчику) исполнения завещания (он может не входить в число наследников). Но необходимо согласие душеприказчика! Формы согласия: расписаться в самом завещании; заявление до смерти наследодателя; фактические действия по исполнению завещания в течении месяца после смерти. Может делать все это возмездно. Все завещательные распоряжения - это содержание завещания.

Завещание, как гражданско-правовая сделка: понятие, условия действит-ти, содержание 101 *Завещание* - распоряжение наследодателя относительно принадлежавшего ему имущества на случай своей смерти, составленное в установленном законом порядке. По юр. природе это односторонняя сделка (не требуется ни согласия, ни поставления в известность наследников), более того есть тайна завещания. Т.к. завещание - сделка, то все требования к сделке должны быть соблюдены: 1) дееспособность на момент составления завещания (не могут составить завещ. подростки и ограниченно дееспособные лица - этот вопрос долго был спорным), если лицо, составившее завещание было дееспособным, а потом лишилось ее, то завещание остается в силе. Наоборот - признается недействительным, даже если не было отменено; 2) должно быть составлено от имени одного лица; 3) сделка строго личного характера (т.е. невозможны доверенности и представители); 4) должно наблюдаться совпадение воли и волеизъявления при составлении завещания, т.е. если присутствовали угроза, насилие, иное принуждение - признается завещание недействительным; 5) *Зав-е* - сделка, носящая формальный характер (нет «домашних завещаний» как в др. странах). Непременными атрибутами зав-я явл.: дата, место составления; подпись наследодателя (в ряде случаев рукоприкладчик). Завещатель не связан завещанием - он может менять его хоть каждый день!; 6) принцип «свободы завещания» и свободы «завещательного распоряжения» - наследодатель не связан никаким кругом лиц (Искл: «обязательными наследниками») (1893 г. составлено завещание для человека первого, шагнувшего на луну - Армстронгу).

Содержание: *Наследодатель вправе:* 1) назвать лиц, которые наследуют после его смерти; 2) определить состав имущ. и распределить долг для наследников; 3) лишить к-л. наследования: либо умолчать о лице; указать прямо на лицо, не имеющее право наследовать. Если завещано не все имущ.: то последнее не может его наследовать в любом случае, а лицо, о кот. умолчал насл-тель может наследовать эту долю; 4) указать завещательные распоряжения: подназначить наследника, сделать завещательный отказ или сделать возложение.

Форма завещания: только писм. форма завещания. В одном из законопроектов предусматривалась устная форма в экстренных условиях. 4 варианта писм. форм: 1. Нотариальная форма завещания может быть написано: собственно завещателем; с его слов нотариусом; с помощью тех. средств - с ознакомлением. Присутствия свидетелей не требуется, но может присут-ть свидетель по просьбе завещателя. Подписывается по просьбе завещателя. В ряде случаев (физический недостаток, неграмотность) необходим рукоприкладчик; 2. Завещание, приравненное к нотариальному: излечение в больнице (завещание удостоверяется главврачом); плавание на судах под флагом РФ (капитаном суда); военнослужащие (начальник военной части), т.е. определенный случай - опред. д/л. Зав-е должно быть собственноручно подписано завещателем. Свидетель необходим. Возможен рукоприкладчик. Такие завещания пересылаются в нотариальную контору по месту жительства наследодателя. Зав-е может быть подписано д/л ОМСУ и консульских учреждений РФ (в местах, где нет нотконтор). Зав-е также может быть подписано работником банка, уполномоч. принимать распоряжения клиентов - только на ден. средства, находящиеся во вкладах в банках. Завещание собственноручно пишется завещателем (возможно в филиале), удостоверяется и хранится в банке - касается только той массы, кот. явл. вкладом в банк- вклады, завещанные т.о. входят в наследственную массу и наследуются в обычном порядке; 3. Закрытые завещания - Новелла! С текстом завещания никто не знакомится. Требования: а) собственноручно написанное; б) собственноручно подписано; передается в запечат. конверте нотариусу в присутствии 2-х свидетелей. Нотариус запечатывает его в еще 1 конверт (все подписывают). Нотариус должен предупредить завещателя об обязанности 2-х предыд. условий. Об этом делается отметка. Через 15 дней после смерти (предоставляется свидетельство о смерти) конверт вскрывается у нотариуса при 2-х свидетелях (не обязательно те, которые подписывали) составляется протокол. 4. Завещание при чрезвычайных обстоятельствах: 1) обстоят-ва, явно угрожающие жизни наследодателя (причем у последнего не должно быть возможности совершить данную сделку по правилам); зав-е должно быть собственноручно написано (не может быть написано и подписано никем другим); в присутствии 2-х свидетелей (обязательно); нужно, чтобы из док-та явствовало то, что это - завещание; если чрезвычайные обстоятельства отпали, то завещание действует в течение 1 месяца. Зав-е, написанное т.о. подлежит исполнению только при условии подтверждения его судом (подтверждение должно быть сделано до истечения 6 месяцев).

В состав наследства участника полного товарищества или полного товарища в товариществе на вере, участника общества с огранич. или с доп. ответс-ю, члена производственного кооператива входит доля (пай) этого участника (члена) в складочном (уставном) капитале (имуществе) соответствующего товарищества, общества или кооператива. Если в соответствии с учредительными документами требуется согласие остальных участников, а они против, наследник вправе получить действительную стоимость унаследованной доли (пая) либо соответствующую ей часть имущества. В состав наследства вкладчика товарищества на вере входит его доля в складочном капитале этого товарищества. Наследник, к которому перешла эта доля, становится вкладчиком товарищества на вере. В состав наследства участника акционерного общества входят принадлежавшие ему акции. Наследники, к которым перешли эти акции, становятся участниками акционерного общества.

В состав наследства члена потребительского кооператива входит его пай. Наследник члена жилищного, дачного или иного потребительского кооператива имеет право быть принятым в члены соответствующего кооператива. Такому наследнику не может быть отказано в приеме в члены кооператива. В случае, когда никто из наследников не имеет преимущественного права на переход в его собственность предприятия, входящего в состав наследства, последнее, разделу не подлежит и поступает в общую долевую собственность наследников в соответствии с причитающимися им наследственными долями.

Если наследник умершего члена крестьянского (фермерского) хозяйства сам членом этого хозяйства не является, он имеет право на получение компенсации, соразмерной наследуемой им доле в имуществе, находящемся в общей совместной собственности членов хозяйства. *О наследовании имущества крестьянского хозяйства см. также Закон РСФСР от 22.11.90 г.*

Наследование вещей, ограниченно оборотоспособных: оружие, сильнодействующие и ядовитые вещества, наркотические и психотропные средства и др. входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях. При отказе наследнику в выдаче спец. разрешения на эти вещи его право собственности на такое имущество подлежит прекращению в соответствии с суммой, вырученной от реализации имущества, передаются наследнику за вычетом расходов на его реализацию.

Принадлежавшие наследодателю на праве собственности зем/уч или право пожизн. наследуемого владения зем/уч—м входит в состав наслед-ва и наслед-ся на общих основаниях, (переходят находящиеся в границах этого зем/уч-ка поверхностный (почвенный) слой, замкнутые водоемы, находящиеся на нем лес и растения).

Право на получение подлежавших выплате наследодателю, но не полученных им при жизни по какой-либо причине сумм заработной платы и приравненных к ней платежей, пенсий, стипендий, пособий по социальному страхованию, возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью, алиментов и иных денежных сумм, предоставленных гражданину в качестве средств к существованию, принадлежит проживавшим совместно с умершим членам его семьи, а также его нетрудоспособным иждивенцам независимо от того, проживали они совместно с умершим или не проживали.

Средства транспорта и другое имущество, предоставленные гос-м или мун-м образованием на льготных условиях наследодателю в связи с его инвалидностью или другими подобными обстоятельствами, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях.

Гос-е награды, которых быш удостоен наследодатель и на которые распространяется законодательство о гос-х наградах РФ, не входят в состав наследства. Награды, на которые не распространяется зак-во о гос-х наградах входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях.

Вклад может быть завещан (ранее не мог) общим или отдельным завещанием и можно сделать распоряжение банку (рукописное, заверенное работником банка). Вклад не может быть получен ранее 6 месяцев. На вклад распространяются долги и права обяз-х наследников. Необходимый документ для принятия - свидетельство нотариуса. На день смерти для проведения достойных похорон выдается по постановлению нотариуса лица, занимающимися похоронами (очень спорное положение, т.к. нотариус не может выдать постановление, только если нет завещания) 100 МРОТ.

Преимущественное право на предметы обычной домашней обстановки и обихода при разделе наследства. Наследник проживавший на день открытия наследства совместно с наследодателем, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли предметов обычной домашней обстановки и обихода.

Во всех странах есть принцип свободы завещательного распоряжения, лицо может завещать имущ, кому хочет, однако определен круг обязательных наследников.

Обязательные наследники: нетрудоспособный супруг; нетруд.родители; нетруд, дети; несовершеннолет. дети - т.е. все наследники 1 очереди; + нетрудос. иждивенцы (и состоящие в родст.отношениях, и не родственники, но проживающие с наследодателем не менее 1 года).

Включение в число лиц, имеющих право на обязательную долю не только нетруд-х, но и несовер-х детей означает, что они имеют право на получение обязат-й доли, даже если достигли трудоспособного возраста - 15 лет, а также когда они были эмансипированы или вступили в брак до достижения совершеннолетия. Не могут претендовать на обязательную долю согласно недостойные наследники.



Обязательная доля - не менее 1/2 от той доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по

16 лет 1/8

закону.

-Обязательные наследники

нетрудоспособная

жена 40 л.

" ^ ^ " " " " " "

наследодатель

племянница по



сестра 58 л.

по завещанию все наследство ему

завещанию

Обязательная доля, как правило, **исчисляется:** а) прежде всего из незавещанного имущества, если даже при этом уменьшается доля законных наследников (Только при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю требования управомоченного лица могут погашаться из той части имущества, которая завещана.); б) учитывается стоимость завещательного отказа в общую долю.

Право на обязат.долю означает, что независимо от содержания завещания наследник имеет возможность получить определенную часть наследств.имущ-а. При этом право на обязательную долю в отношении обеспечения опред. размера получаемого наследником имущ-а сохраняется и тогда, когда наследнику завещана часть имущества ниже размера обязательной доли. В таких случаях наследник вправе потребовать обязательную долю в части, превышающей размер его доли по завещанию. Вместе с тем, если завещана часть имущества, меньшая доли причитавшейся наследнику, если бы он наследовал по закону, но равная либо превышающая размер обязательной доли, наследник не может предъявить каких-либо дополнительных требований.

При определении, соответствует ли доля обязательного наследника половине того, что ему должно было причитаться при наследовании по закону, в размер полученной наследником доли включается не только имущество, которое было завещано наследнику, но все, что он получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе и по завещательному отказу.

Если осущ-е права на обяз-ю долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать нас-ку по завещанию имущ., которым наследник, имеющий право на обяз-ю долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и тому подобное) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и тому подобное), суд может с учетом имущ, положения наследников, имеющих, право на обязат. долю, уменьшить размер обязат. доли или отказать в ее присуждении. Преимущественное право наследника по завещанию, действует только при наличии следующих юр. фактов: наследник по завещанию пользовался имущ-м при жизни наследодателя в целях проживания либо как орудием труда, основным источником средств к существованию; обязат. наследник данным имущ, не пользовался; имущ, положение обязательного нас-ка позволяет без

существенного ущерба уменьшить его долю или отказать в ее передаче; имущественное положение наследника по завещанию таково, что передача используемого им имущества лишит его источника средств к существованию либо иным образом ухудшит условия жизни (к примеру, создаст проблемы с жильем).

Срок принятия наследства - 6 месяцев (это не срок исковой давности, -это пресекательный срок, поэтому суд может восстановить этот срок при наличии уважительных причин пропуска)

Принятие наследства - односторонняя сделка (т.е. волевое действие наследодателя). Существует 2 способа принятия наследства:

1) путем обращения в нотариальную контору с заявлением (либо: прошу признать меня принявшим наследство; либо: прошу выдать мне наследство). Сделка не личного характера, может быть сделана через представителя (со специальной доверенностью).

2) Путем совершения фактических действий, свидетельствующих о намерении принять наследство: к примеру - взять часть наследства; принять меры к сохранности имущества; произвести расходы на содержание наследственного имущества; оплатить долги наследодателя;

Осуществляется принятие наследства 1 и 2 способом считаются вступившим в наследство со дня открытия наследства, т.е. принятие наследства имеет обратную силу. Взяв часть имущества в наследственной массе, наследник считает приобретшим все имущество (т.е. принявшим наследство).

Не допускается: 1) отказаться от части наследства, а часть принять, ибо при наследовании осуществляется универсальное правопреемство (и с долгами и с должниками). Однако можно принять наследство по одному основанию (по закону например) и отказаться по другому (по завещанию). 2) принятие наследства под условием или с оговорками.

Приняв наследство, наследник может отказаться в 6-месячный срок со дня открытия наследства (раньше это было невозможно). Если наследник принял наследство путем фактических действий, а отказывается по истечении 6-месячного срока, суд может это признать.

К наследникам переходят обязанности наследодателя, не прекращающиеся в связи с его смертью. Согласно ГК обязательство прекращается смертью должника лишь в случае, если исполнение не может быть произведено без личного участия должника либо если обязательство иным образом неразрывно связано с личностью должника. Наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам солидарно, но в пределах своей части. Это означает с одной стороны: что кредитор вправе требовать исполнения обязанности наследодателя от всех таких наследников совместно, притом как полностью, так и в части долга, Однако с другой стороны: при этом ответственность каждого из таких наследников ограничена стоимостью перешедшего к соответствующему наследнику наследственного имущества. Т.о. усматривается противоречие.

Наследник, принявший наследство в порядке наследственной трансмиссии, не отвечает по долгам наследника, от которого к нему перешло право на принятие наследства, поскольку право на принятие наследства не входит в состав имущества, открывшегося после смерти такого наследника.

Течение срока исковой давности по требованиям кредиторов, начавшееся до смерти наследодателя, продолжается после его смерти в общем порядке. Общий срок исковой давности составляет три года. Начало течения срока исковой давности для предъявления требований кредиторами наследодателя после его смерти определяется общими правилами ГК. Особенностью действия института исковой давности в отношении требований кредиторов наследодателя является неприменимость к этим требованиям правил о перерыве, приостановлении и восстановлении срока исковой давности. Новация: Сроки для кредиторов, ранее - 6 месяцев, теперь - срок исковой давности (3 года).

Свидетельство о праве на наследование выдается по истечении 6 месяцев после открытия наследства по месту открытия наследства. Выдается по просьбе наследника. Это право лица, а не обязанность (просто не сможешь распоряжаться недвижимым имущ.). Свидетельство выдается как одно на все имущ., так и каждому наследнику с указанием его доли.

Если в основной свидетельстве указано не все имущество, то на вновь появившееся наследство (о котором раньше не знали) выдается дополнительное свидетельство. Свидетельство может быть выдано ранее 6 месяцев, если будут достоверные данные о том, что кроме обратившихся за свидетельством, других наследников нет.

Это односторонняя сделка, которая носит личный характер (может быть совершена через представителя с нотариальной удостоверенной доверенностью (со специальным полномочием «доверяю отказаться от наследства»), если доверенность по почте подпись наследника удостоверяется).

- 1) лицо считается не принявшим наследство, если в течении 6 месяцев оно не совершило никаких действий для принятия наследства;
- 2) лицо подало заявление в нотариальную контору об отказе от наследства. Если недееспособен или ограниченно дееспособен, несовершеннолетний, то требуется согласие органа опеки. Отказ от наследства - бесповоротная сделка.

Способы: 1) Не указывая лиц, в пользу которого отказывается (если завещено все имущество, то доля, от которой отказались, прирастает и делится между другими участниками завещания пропорционально их долям в наследстве (раньше делилось поровну). Если завещано не все имущество, то эта доля наследуется наследниками не по завещанию, а по закону). 2) С указанием таких лиц (однако круг таких лиц ограничен: лицо может отказаться только в пользу наследников либо по закону, либо по завещанию, НО не в пользу лиц, кот. были лишены права наследования). **Нельзя отказываться:**

1. Если имущ. было завещено все (т.е. не осталось того, что можно наследовать по закону), то наследники по завещанию не могут отказаться в пользу к-л;
2. Отказаться в пользу к-л от обязательной доли;
3. Отказаться под условием или с оговоркой;
4. Отказаться от части наследства по одному основанию (по разным - можно - по завещанию-принять, а по закону-отказаться).

Свидетельство о праве на наследование выдается по истечении 6 месяцев после открытия наследства по месту открытия наследства. Выдается по просьбе наследника. Это право лица, а не обязанность (просто не сможешь распоряжаться недвижимым имущ.). Свидетельство выдается как одно на все имущ., так и каждому наследнику с указанием его доли.

Если в основной свидетельстве указано не все имущество, то на вновь появившееся наследство (о котором раньше не знали) выдается дополнительное свидетельство. Свидетельство может быть выдано ранее 6 месяцев, если будут достоверные данные о том, что кроме обратившихся за свидетельством, других наследников нет.

Вопрос о месте СП в Рос.правовой системе-спорный. *Советская правовая доктрина.* Предмет: личные неимущественные, а также имущ, отн., складывающиеся между членами семьи. СП определяет: порядок и условия вступления в брак; прекращение брака; признание недействительным; условия устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей. Советская доктрина, выделяя СП в отдельную отрасль, исходила из сущ.отличия СП от ГП: у СП специфический предмет, т.к. доминирующую роль играют личные неимущ.отн.(в то время как в ГП домин, личные имущ.); отношения не краткосрочны (гражданско-пр. отн. Как правило носят срочный ха-р); специфика санкций: лишение родит.прав, отобрание детей от родителей (в ГП: взыскание неустойки, убытков); преобладают императивные нормы (в ГП - диспозитивн.) С 1996 в новом СК закреплена новая правовая доктрина: СП - не с/м отрасль права. Особенности СП не отвергаются, однако ведь специфика присуща и др.подотраслям ГП (в наследственном, и в авторском, но ведь их нельзя выделить, т.к. произойдет распад гражданско-правовых отношений).

Метод регулирования: в основном это равноправные отношения (например, супругов), но есть и некоторая императивность (например, властность в отношениях между родителями и детьми).

Семейное право- это подотрасль ГП, нормы которого регулируют личные неимущественные отношения, а также некоторые имущественные, складывающиеся в семье, а также порядок и условия вступления в брак, расторжение брака, признание брака недействительным, а также устройство детей, оставшихся без попечения родителей, в др.семью. **Принципы:**

- 7) добровольность вступления;
- 8) равенство супругов в семье;
- 9) разрешение внутренних вопросов по взаимному согласию;
- 10) приоритет семейного воспитания детей (проявляется в появлении института приемной семьи);
- 11) забота о благополучии и развитии ребенка;
- 12) обеспечение приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи (алиментирование).

Источники: Семейное законодательство состоит из СК и принимаемых в соответствии с ним других федеральных законов (например: ФЗ «Об актах гражданского состояния»), а также законов субъектов РФ (например закон Нижегородской области «О порядке и условиях вступления в брак лиц, не достигших 16-летнего возраста»). Законы субъектов регулируют семейные отношения по вопросам, отнесенным к ведению субъектов СК и по вопросам, непосредственно СК не урегулированным.

К имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений.

В случае, если отношения между членами семьи не урегулированы семейным законодательством или соглашением сторон, и при отсутствии норм гражданского права, прямо регулирующих указанные отношения, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяются нормы семейного и (или) гражданского права, регулирующие сходные отношения (аналогия закона). При отсутствии таких норм права и обязанности членов семьи определяются исходя из общих начал и принципов семейного или гражданского права (аналогия права), а также принципов гуманности, разумности и справедливости.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены семейным законодательством, применяются правила международного договора.

Вопрос о месте СП в Рос.правовой системе-спорный. Советская правовая доктрина. Предмет: личные неимущественные, а также имущ, отн., складывающиеся между членами семьи. СП определяет: порядок и условия вступления в брак; прекращение брака; признание недействительным; условия устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей. Советская доктрина, выделяя СП в отдельную отрасль, исходила из сущ.отличия СП от ГП: у СП специфический предмет, т.к. доминирующую роль играют личные неимущ.отн.(в то время как в ГП домин, личные имущ.); отношения не краткосрочны (гражданско-пр. отн. Как правило носят срочный ха-р); специфика санкций: лишение родит.прав, отобрание детей от родителей (в ГП: взыскание неустойки, убытков); преобладают императивные нормы (в ГП - диспозитивн.) С 1996 в новом СК закреплена новая правовая доктрина: СП - не с/м отрасль права. Особенности СП не отвергаются, однако ведь специфика присуща и др.подотраслям ГП (в наследственном, и в авторском, но ведь их нельзя выделить, т.к. произойдет распад гражданско-правовых отношений).

Метод регулирования: в основном это равноправные отношения (например, супругов), но есть и некоторая императивность (например, властность в отношениях между родителями и детьми).

Семейное право- это подотрасль ГП, нормы которого регулируют личные неимущественные отношения, а также некоторые имущественные, складывающиеся в семье, а также порядок и условия вступления в брак, расторжение брака, признание брака недействительным, а также устройство детей, оставшихся без попечения родителей, в др.семью. **Принципы:**

- 1) добровольность вступления;
- 2) равенство супругов в семье;
- 3) разрешение внутренних вопросов по взаимному согласию;
- 4) приоритет семейного воспитания детей (проявляется в появлении института приемной семьи);
- 5) забота о благополучии и развитии ребенка;
- 6) обеспечение приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи (алиментирование).

Источники: Семейное законодательство состоит из СК и принимаемых в соответствии с ним других федеральных законов (например: ФЗ «Об актах гражданского состояния»), а также законов субъектов РФ (например закон Нижегородской области «О порядке и условиях вступления в брак лиц, не достигших 16-летнего возраста»). Законы субъектов регулируют семейные отношения по вопросам, отнесенным к ведению субъектов СК и по вопросам, непосредственно СК не урегулированным.

К имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений.

В случае, если отношения между членами семьи не урегулированы семейным законодательством или соглашением сторон, и при отсутствии норм гражданского права, прямо регулирующих указанные отношения, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяются нормы семейного и (или) гражданского права, регулирующие сходные отношения (аналогия закона). При отсутствии таких норм права и обязанности членов семьи определяются исходя из общих начал и принципов семейного или гражданского права (аналогия права), а также принципов гуманности, разумности и справедливости.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены семейным законодательством, применяются правила международного договора.

Закон не дает легального определения «семьи», и не дает перечня лиц, которые относятся к членам семьи.

Признаки семьи: это объединение лиц, связанных: а) браком или родством, б) материальной и духовной общностью, в) взаимными правами и обязанностями, г) рождением и воспитанием детей, д) совместным проживанием... (Некоторые авторы считают, что наличие всех этих признаков не обязательно). Семья - это объединение лиц, связанных ...

Признаки брака: союз мужчины и женщины; союз, заключенный с соблюдением определенных условий и порядка; свободный союз и равноправный; союз, порождающий права и обязанности.

Есть различные подходы к понятию брака, как то: брак это партнерство, союз... Однако я присоединяюсь к т.з., что брак это сделка! Ибо присутствуют все признаки сделки: действие волевое, целенаправленное, предполагающее опред. форму, порождающее возникновение прав и обязанностей, кот. также может быть признана недействительной. Отличие от сделки в том, что при заключении сделки в самом договоре предусматриваются права и обязанности, а в браке - права и обязанности прописаны в законе - в СК, хотя возможно заключение договора, в котором они могут быть предусмотрены - например, брачный договор.

Порядок.

1. Права и обязанности супругов возникают только после гос-ной регистрации брака. Состояние в сожительстве также порождает права и обязанности, но не те, которые регулирует СК (отношения регулируются ГК).

2. Брак заключается при личном присутствии лиц, вступающих в брак (т.е. сделка личного хар-ра) и не допускается представительства.

3. Брак заключается, по общему правилу, по истечении месяца со дня подачи заявления. При наличии уважительных причин срок может быть сокращен или увеличен, но не более, чем на 1 месяц (иногда органы ЗАГС по своей инициативе увеличивают срок для проверки документов). В исключительных случаях брак может быть заключен в день подачи заявления. Органы ЗАГС не могут отказать в принятии заявления. **Условия вступления в брак:**

1) *добровольность* (взаимное согласие) - его наличие проверяется в момент регистрации брака.(если в поаледствии будет обнаружено несоответствие воли - волеизъявлению - брак может быть признан недействительным). Однако неосведомленность одного из супругов о к-л обстоятельствах, касающихся другого (к примеру: состояние беременности, наличие к-л заболеваний(кроме венерических-но заявить можно не позднее 1 года), состояние ранее в браке) - не является основанием недействительности брака! Больше не требуется согласие никого, кроме брачующихся (благословение - традиция).

2) *достижение брачного возраста* (18 лет) - в России как для мужчин, так и для женщин. Однако брачный возраст может быть снижен с разрешения местных органов власти до 16 лет. Законодательством субъектов РФ брачный возраст может быть снижен и ниже 16 лет: так в Нижегородской области принят закон «О порядке и условиях вступления в брак лиц, не достигших 16-летнего возраста» - где с разрешения губернатора и только в исключительных случаях допускается вступление в брак лиц, достигших 14 лет. **Обстоятельства, препятствующие вступлению в брак.**

1) Состояние в другом не расторгнутом зарегистрированном браке (тем самым провозглашается принцип моногамии) Т.о. Россия навязывает свою религию другим народам, для которых полигамия - нормальное естественное состояние - т.е. данное обстоятельство противоречит Конституции;

2) Состояние родства (супруги являются родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (мать-сын, дедушкой и внукой), или полнородными или неполнородными братьями и сестрами (имеющих общих отца или мать));

3) Усыновитель - усыновленный;

4) Наличие недееспособности, вследствие псих.растройства, у одного из супругов на момент регистрации брака, установленной решением суда.

Никакое заболевание, кроме венерической болезни и ВИЧ-инфекции, не может препятствовать вступлению в брак.

Основания: 1) брак заключен при отсутствии взаимного согласия; 2) не достижение брачного возраста - 18 лет, по общему правилу. (Законодательством субъектов РФ брачный возраст может быть снижен и ниже 16 лет: так в Нижегородской области принят закон «О порядке и условиях вступления в брак лиц, не достигших 16-летнего возраста» - где с разрешения губернатора и только в исключительных случаях допускается вступление в брак лиц, достигших 14 лет; 3) состояние в другом не расторгнутом зарегистрированном браке (тем самым провозглашается принцип моногамии) Т.о. Россия навязывает свою религию другим народам, для которых полигамия - нормальное естественное состояние - т.е. данное обстоятельство противоречит Конституции; 4) Состояние родства (супруги являются родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (мать-сын, дедушкой и внукой), или полнородными или неполнородными братьями и сестрами (имеющих общих отца или мать)); 5) Усыновитель - усыновленный; 6) Наличие недееспособности, вследствие псих.растройства, у одного из супругов на момент регистрации брака, установленной решением суда. 7) Одно из лиц вступающих в брак скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции; 8) Фиктивный брак - брак, заключенный без намерения создать семью и родить детей (мотивы: получение прописки, наследства...). **НО!** Суд может признать брак действительным, если к моменту рассмотрения дела о признании брака недействительным отпали те обстоя-ва, которые в силу закона препятствовали его заключению (Суд может отказать в иске о признании недействительным брака, заключенного с лицом, не достигшим брачного возраста, если этого требуют интересы несовершеннолетнего супруга, а также при отсутствии его согласия на признание брака недействительным; суд не может признать брак фиктивным, если лица, зарегистрировавшие такой брак, до рассмотрения дела судом фактически создали семью; брак не может быть признан недейств-м после его расторжения, за искл. случаев наличия между супругами запрещенной законом степени родства либо состояния одного из супругов в момент регистрации брака в другом нерасторгнутом браке. Брак признается недействительным только судом. **Вопрос о признании брака недействительным могут ставить:**

а) несовершеннолетний супруг, его родители, орган опеки и попеч-ва или прокурор, если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста, при отсутствии разрешения на заключение брака до достижения этим лицом брачного возраста После достижения несовершеннолетним супругом возраста восемнадцати лет требовать признания брака недействительным вправе только этот супруг; б) супруг, права кот. нарушены заключением брака, а также прокурор, если брак заключен при отсутствии добровольного согласия одного из супругов на его заключение: в результате принуждения, обмана, заблуждения или невозможности в силу своего состояния в момент гос-й регистрации заключения брака понимать значение своих действий и руководить ими; в) супруг, не знавший о наличии обстоятельств, препятствующих заключению брака, опекун супруга, признанного недееспособным, супруг по предыдущему нерасторгнутому браку, другие лица, права которых нарушены заключением брака, произведенного с нарушением требований СК, а также орган опеки и попечительства и прокурор; г) прокурор, а также не знавший о фиктивности брака супруг в случае заключения фиктивного брака; д) супруг, права которого нарушены, при наличии сокрытия другим супругом вензаболевания или ВИЧ-инфекции. **Последствия:** брак, признанный недействительным не порождает прав и обязанностей супругов, предусмотренных СК: т.е. совместной собст-ти, исполнения брачного договора, алиментов, оставления брачной

фамилии...**Исключения:** 1) на права детей признание брака недейств-м не влияет (ребенок сохраняет право на содержание от обоих родителей, право оставить фамилию и отчество); 2) Если один из супругов является добросовестным (вступает в брак с целью создать семью), а другой нет, то к добросовестному супругу суд может применить: раздел имущ.по правилам совместной собст-ти; присудить взыскание алиментов в пользу добросовестного супруга; признать (полностью или в части) действительным брачный договор; обязать недобросовестного возместить матер.и моральный вред; оставить брачную фамилию, избранную добросовестным супругом при заключении брака. **Отличие расторжения брака от признания брака недействительным):** 1) при расторжении брака нет перечня оснований, при недействит. - исчерпывающий перечень; 2) расторжение может производить ЗАГС и Суд, признать недейств.- только суд; 3) инициатива о

расторжении брака может исходить только от супругов или опекунов (если супруг заболел и впоследствии признан недееспособным); 4) по последствиям: при расторжении: имущество признается совместно нажитым..., при признании недееспособным- совместной собственности нет, имущество делится по правилу долевой собственности, брачную фамилию вернуть нельзя...

- 1) у супругов нет несовершеннолетних детей + обоюдное согласие супругов;
- 2) по волеизъявлению 1 из супругов, когда другой супруг:
 - признан судом безвестно отсутствующим;
 - признан недееспособным;
 - осужден к лишению свободы на срок более 3 лет

Расторжение брака производится по истечении месяца со дня подачи заявления. Если в данном случае возникает спор об имуществе, о содержании другого супруга, спор о детях, то это не препятствует расторжению брака в ЗАГСе. (ранее если были споры подобного рода - расторжение производилось только через суд). Т.о. проявляется тенденция к устранению публичной власти от регулирования отношений между двумя равноправными субъектами где нет публичного интереса.

Отказ в расторжении брака в настоящее время невозможен! (ранее по законодательству суд имел такое право).

Отличие расторжения брака от признания брака недействительным): 1) при расторжении брака нет перечня оснований, при недействит. - исчерпывающий перечень; 2) расторжение может производить ЗАГС и Суд, признать недейств.- только суд; 3) инициатива о расторжении брака может исходить только от супругов или опекунов (если супруг заболел и впоследствии признан недействительным); 4) по последствиям: при расторжении: имущ. признается совместножитым..., при признании недействительным- совместной собственности нет, имущ. делится по правилу долевой собственности, брачную фамилию вернуть нельзя...

- при наличии несовершеннолетних детей;
- при несогласии одного из супруга на расторжение;
- если один супруг настаивает на разводе, а другой не возражает, но и не настаивает (т.е. не принимает никаких активных действий для развода);

Новация: если есть несовершеннолетние дети и супруги желают расторгнуть брак, суд не должен принимать меры к примирению супругов, а просто вынести решение о расторжении брака. Причем супруги могут предоставить на рассмотрение суда: а) соглашение о детях (с кем будет проживать, кто будет одержать...); б) соглашение о разделе имущества; в) соглашение о содержании другого нетрудоспособного супруга. Если супруги не представляют 2 последних соглашений, суд не вмешивается. Если нет соглашения о детях, суд с/м решает вопрос о детях, их содержании.

Если один из супругов не согласен на развод, суд выясняет мотивы и дает срок на примирение - не более 3 месяцев (хотя законодательство не содержит оснований расторжения брака, как к примеру в Италии, в РФ есть только одно «основание» - если суд придет к выводу, что дальнейшее проживание супругов - невозможно!).

Отказ в расторжении брака в настоящее время невозможен! (ранее по законодательству суд имел такое право).

Брак считается расторгнутым: с момента вступления в законную силу решения суда. Суд обязан в течение 3 дней в органы ЗАГСа предоставить копию решения суда о расторжении брака. Супруги не вправе вступать в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака, (ранее с момента занесения записи в книгу записей актов гражданского состояния).

Правовой режим имущества супругов. 110

Имущ.отношения между супругами могут быть 3 видов: отношения собственности; обязательственные отношения по содержанию др.супруга; отн-я, регулируемые ГК, т.е. обычные сделки имущ.хар-ра.

Отношения собственности. В советское время предусматривался единый режим совместной собс-ти. Сейчас этот режим остался как преимущественный (ибо есть режим брачного договора), этот режим называется законным.

Совместная собственность предполагает, что имущество, нажитое в браке - совместная собст-ть: это доходы от трудовой (предпринимательской) деятельности, интеллектуальной деятельности; пенсии,

пособия, суммы на возмещение вреда... иные спец.денежные выплаты; имущ-во, приобретенное на данные доходы, в том числе ценные бумаги, имущество подлежащее регистрации, но зарегистрированные на одного из супругов.

Имущ.признается совместнонажитым даже если один из супругов не имеет никакого дохода, но применяет «труд» по ведению домашнего хоз-ва, воспитанию детей.

Итак, супруги: владеют - совместно; пользуются - совместно; распоряжаются: для сделки не требуется согласия другого супруга; если супруг докажет, что сторона знала или должна была знать о его несогласии на сделку, то сделка признается недействительной. Если это имущ.требует гос-й регистрации или

нотариального удостоверения, требуется нотариальное удостоверение согласия другого супруга. Если согласия нет, то супруг в течение года может требовать признание сделки недействительной.

Имущество, которое при разделе имущ.разделу не подлежит: приобретенное до брака; имущество,

приобретенное в браке, но на средства, полученные до брака; имущество, полученное в порядке

наследования, в дар, по иной безвозмездной сделке; вещи индивидуального пользования, кроме

драгоценностей и предметов роскоши (оценочные понятия).

В исключительных случаях имущ-во, принадлежащее супругу до брака может быть в совместной

собственности, если будет доказано, что это имущество было существенно улучшено за счет совместных средств, имущества или труда другого супруга.

Раздел общего имущества: (исковая давность - 3 года):

- в период существования семьи (решение о разделе имущества);
- в случае обращения взыскания по долгам одного или каждого из супругов;
- при разводе;

По общему правилу все совместно нажитое имущество делится поровну, за исключением:

1) если супруги приходят к соглашению о разделе имущества. (Нельзя делить будущее имущество);

1) когда имущ-во делится по суду или в случае обращения взыскания, - доли презюмируются равными, однако суд может отойти от этого правила в следующих случаях: доля супруга, с которым остается несовершеннолетний ребенок; исходя из заслуживающих внимания интересов одного из супругов, в частности если он без уважительных причин не имел доходов, тратился из доходов семьи; имущ., нажитое при раздельном проживании, но в состоянии брака.

Вещи детей не являются собственностью супругов.

Брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущ.права и обяз-ти супругов в браке и в случае его расторжения.

Содержание. Брачным дог-м супруги вправе установить, что их имущество является совместной собств-ю, долевой или раздельной. Любое из этих решений может быть принято в отношении всего имущ-ва, либо его отдельных видов. Кроме того, поделить таким образом можно не только уже имеющиеся вещи, но и те, что появятся в будущем. Признавая имущ-во совместной собств-ю, супруги тем самым устанавливают, что распоряжаются вещами сообща (при этом при совершении сделки одним из супругов предполагается согласие второго, исключение составляют лишь нотариально заверяемые сделки - здесь необходимо нотариально удостоверенное согласие второго супруга). Установление долевой собств-ти на имущ-во дает ел.возможности: плоды, продукция и доходы от использования имущ-ва, находящегося в долевой собств-ти, поступают в состав общего имущества и распределяются соразмерно долям; соразмерно долям производятся и расходы по содержанию собств-ти; супруг будет иметь преимущественное право покупки продаваемой постороннему лицу доли; участник долевой собств-ти вправе требовать выдела своей доли из общего имущ-ва либо выплаты ему стоимости его доли. Раздельная же собственность на то или иное имущество дает его собственнику право распоряжаться им по своему усмотрению, не испрашивая согласия супруга при совершении любых сделок. Если вы приобрели акции (как известно, акции могут быть только именными) на свое имя, не стоит считать, что вам дозволено распоряжаться ими без учета мнения своей половины: если в брачном договоре не установлена раздельная собств-ть на приобретаемые именные ценные бумаги, то, согласно закону, они будут считаться совместной собственностью супругов. Кроме вопросов, касающихся режима имущества супругов, в брачном договоре можно определить свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из супругов семейных расходов; определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака. При этом любые положения договора могут ограничиваться опред. сроками либо ставиться в зависимость от наступления или от ненаступления определенных условий. Например, договором может быть предусмотрено, что все имущ-во супругов является их совместной собств-ю, а в случае развода - делится в опред-х долях. Или что в течение нескольких лет все доходы по имеющимся в собств-ти супругов ценным бумагам поступают в распоряжение одного из них.

Закон запрещает ограничивать бр.дог-м правоспос-ть или деес-ть супругов (например, записать в договоре, что жена не имеет права работать, или принимать наследство, или сочинять стихи, или ходить по магазинам, или учреждать предприятия). Нельзя в договоре отказаться от права на обращение в суд за защитой своих нарушенных прав. СК установлено, что дог-р не может регулировать личные неимущ. отношения между супругами, т.е., отношения, лишенные материального содержания: выбор фамилии при регистрации брака; выбор места жительства; право решать совместно все вопросы жизни семьи; право расторгнуть брак. Закон же традиционно регулирует подобные отношения самым общим образом, ограничиваясь констатацией равенства супругов в личных правоотношениях. БД не может содержать положений, касающихся прав и обязанностей супругов в отношении детей, включая определение с кем из родителей остаются дети в случае развода. Договор не может содержать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания - все эти вопросы детально регламентированы законом. Существует несколько **оснований для признания брачного договора недействительным**. Во-первых, в результате признания недействительным брака. При этом к имуществу, приобретенному совместно лицами, брак которых признан недействительным, применяются положения Гражданского кодекса о долевой собственности. Однако суд вправе при разделе совместно приобретенного имущества, учитывая интересы добросовестного супруга, признать его не долевой, а совместной собственностью. Во-вторых, договор может быть признан недействительным полностью или частично, если он содержит условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства. И, в-третьих, по основаниям, предусмотренным ГК: не соответствие дог-ра закону; когда цель заключения дог-ра противоречит основам правопорядка и нравственности; если он заключен лишь для вида или с целью прикрыть другую сделку; если один из супругов признан недееспособным или ограничен судом в дееспособности; или если при заключении договора один из супругов был не способен понимать значение своих действий...

Обязанности супругов по взаимному содержанию: Супруги обязаны материально поддерживать друг друга. В случае отказа от такой поддержки и отсутствия соглашения между супругами об уплате алиментов право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют: а) нетрудоспособный нуждающийся супруг; б) жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка; в) нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста 18 лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы.

Право бывшего супруга на получение алиментов после расторжения брака: Право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют: а) бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка; б) нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы; в) нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака; г) нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время. Размер алиментов и порядок их предоставления бывшему супругу после расторжения брака могут быть определены соглашением между бывшими супругами.

Размер алиментов, взыскиваемых на супругов и бывших супругов в судебном порядке: при отсутствии соглашения между супругами (бывшими супругами) об уплате алиментов размер алиментов,

взыскиваемых на супруга (бывшего супруга) в судебном порядке, определяется судом исходя из материального и семейного положения супругов (бывших супругов) и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно.

Освобождение супруга от обязанности по содержанию другого супруга или ограничение этой обязанности сроком: суд может освободить супруга от обязанности содержать другого

нетрудоспособного нуждающегося в помощи супруга или ограничить эту обязанность определенным сроком как в период брака, так и после его расторжения: а) в случае, если нетрудоспособность нуждающегося в помощи супруга наступила в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или в результате совершения им умышленного преступления; б) в случае непродолжительности пребывания супругов в браке; в) в случае недостойного поведения в семье супруга,

требуемого

выплаты

алиментов.

Основанием для возникновения прав и обязанностей родителей и детей является происхождение детей, удостоверенное в установленном законом порядке. Происхождение ребенка от матери (материнство) устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинском учреждении, а в случае рождения ребенка вне медицинского учреждения на основании медицинских документов, свидетельских показаний или на основании иных доказательств. Если ребенок родился от лиц, состоящих в браке между собой, а также в течение трехсот дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка, отцом ребенка признается супруг (бывший супруг) матери, если не доказано иное. Отцовство супруга матери ребенка удостоверяется записью об их браке. Отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, устанавливается путем подачи в ЗАГС совместного заявления отцом и матерью ребенка; в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места нахождения матери или в случае лишения ее родительских прав - по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, при отсутствии такого согласия - по решению суда. В случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой, и при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка происхождение ребенка от конкретного лица (отцовство) устанавливается в судебном порядке по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия. При этом суд принимает во внимание любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица.

Отец и мать, состоящие в браке между собой, записываются родителями ребенка в книге записей рождений по заявлению любого из них. Если родители не состоят в браке между собой, запись о матери ребенка производится по заявлению матери, а запись об отце ребенка - по совместному заявлению отца и матери ребенка, или по заявлению отца ребенка, или отец записывается согласно решению суда. В случае рождения ребенка у матери, не состоящей в браке, при отсутствии совместного заявления родителей или при отсутствии решения суда об установлении отцовства фамилия отца ребенка в книге записей рождений записывается по фамилии матери, имя и отчество отца ребенка - по ее указанию. Лица, состоящие в браке и давшие свое согласие в письменной форме на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, в случае рождения у них ребенка в результате применения этих методов записываются его родителями в книге записей рождений. Лица, состоящие в браке между собой и давшие свое согласие в письменной форме на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, могут быть записаны родителями ребенка только с согласия женщины, родившей ребенка (суррогатной матери).

Запись родителей в книге записей рождений, произведенная в соответствии правилами СК, может быть оспорена только в судебном порядке по требованию лица, записанного в качестве отца или матери ребенка, либо лица, фактически являющегося отцом или матерью ребенка, а также самого ребенка по достижении им совершеннолетия, опекуна (попечителя) ребенка, опекуна родителя, признанного судом недееспособным. Требование лица, записанного отцом ребенка в книге записей, об оспаривании отцовства не может быть удовлетворено, если в момент записи этому лицу было известно, что оно фактически не является отцом ребенка. Супруг, давший в порядке, установленном законом, согласие в письменной форме на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, не вправе при оспаривании отцовства ссылаться на эти обстоятельства. Супруги, давшие согласие на имплантацию эмбриона другой женщине, а также суррогатная мать не вправе при оспаривании материнства и отцовства после совершения записи родителей в книге записей рождений ссылаться на эти обстоятельства.

Дети, родившиеся от лиц, не состоящих в браке между собой при установлении отцовства имеют такие же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, какие имеют дети, одившиеся от лиц, состоящих в браке между собой.

Ребенком признается лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет (совершеннолетия). Каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно, право знать своих родителей, право на их заботу, право на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Ребенок имеет права на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства. При отсутствии родителей, при лишении их родительских прав и в других случаях утраты родительского попечения право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органом опеки и попечительства в порядке. **Ребенок имеет право** 1)на общение со своими родственниками. Расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка. В случае раздельного проживания

родителей ребенок имеет право на общение с каждым из них. Ребенок имеет право на общение со своими родителями также в случае их проживания в разных государствах. Ребенок, находящийся в экстремальной ситуации (задержание, арест, заключение под стражу, нахождение в лечебном учреждении и другое), имеет право на общение со своими родителями и другими родственниками в порядке, установленном законом. 2)на защиту своих прав и законных интересов, кот. осуществляется родителями, а в некоторых случаях органом опеки и попечительства, прокурором и судом. Однако!: Несовершеннолетний, признанный в соответствии с законом полностью дееспособным до достижения совершеннолетия, имеет право

самостоятельно осуществлять свои права и обязанности, в том числе право на защиту. При нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами, ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста четырнадцати лет в суд. Д/лица организаций и иные граждане, которым станет известно об угрозе жизни или здоровью ребенка, о нарушении его прав и законных интересов, обязаны сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка. При получении таких сведений орган опеки и попечительства обязан принять необходимые меры по защите прав и законных интересов ребенка. 3) на выражение своего мнения при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. 4) на ФИО. При отсутствии соглашения между родителями относительно имени и(или) фамилии ребенка возникшие разногласия разрешаются органом опеки и попечительства. 5)на получение содержания от своих родителей и других членов семьи в порядке и в размерах, установленных С К. Ребенок имеет право собственности на доходы, полученные им, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое другое имущество, приобретенное на средства ребенка. Ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, родители не имеют права собственности на имущество ребенка. Дети и родители, проживающие совместно, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию.

По совместной просьбе родителей до достижения ребенком возраста 14 лет орган опеки и попечительства исходя из интересов ребенка вправе разрешить изменить имя ребенку, а также изменить присвоенную ему фамилию на фамилию другого родителя. Если родители проживают раздельно и родитель, с которым проживает ребенок, желает присвоить ему свою фамилию, орган опеки и попечительства разрешает этот вопрос в зависимости от интересов ребенка и с учетом мнения другого родителя. Учет мнения родителя не обязателен при невозможности установления его места нахождения, лишении его родительских прав, признании недееспособным, а также в случаях уклонения родителя без уважительных причин от воспитания и содержания ребенка. Если ребенок рожден от лиц, не состоящих в браке между собой, и отцовство в законном порядке не установлено, орган опеки и попечительства исходя из интересов ребенка вправе разрешить изменить его фамилию на фамилию матери, которую она носит в момент обращения с такой просьбой. Изменение имени и фамилии ребенка, достигшего возраста десяти лет, может быть произведено только с его согласия.

Соглашение об уплате алиментов (размере, условиях и порядке выплаты алиментов) заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, а при недееспособности лица, обязанного уплачивать алименты, и(или) получателя алиментов - между законными представителями этих лиц. Не полностью дееспособные лица заключают соглашение об уплате алиментов с согласия их законных представителей.

Форма соглашения об уплате алиментов. Соглашение заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Несоблюдение установленной законом формы соглашения об уплате алиментов влечет за собой ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной. Нотариально удостоверенное соглашение об уплате алиментов имеет силу исполнительного листа. **Порядок** заключения, исполнения, изменения, расторжения и признания недействительным соглашения об уплате алиментов. К заключению, исполнению, расторжению и признанию недействительным соглашения об уплате алиментов применяются нормы ГК РФ, регулирующие заключение, исполнение, расторжение и признание недействительными гражданско-правовых сделок. Соглашение об уплате алиментов может быть изменено или расторгнуто в любое время по взаимному согласию сторон. Изменение или расторжение соглашения об уплате алиментов должно быть произведено в той же форме, что и само соглашение об уплате алиментов. Односторонний отказ от исполнения соглашения об уплате алиментов или одностороннее изменение его условий не допускаются. В случае существенного изменения материального или семейного положения сторон и при недостижении соглашения об изменении или о расторжении соглашения об уплате алиментов заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с иском об изменении или о расторжении этого соглашения. При решении вопроса об изменении или о расторжении соглашения об уплате алиментов суд вправе учесть любой заслуживающий внимания интерес сторон.

Признание недействительным соглашения об уплате алиментов, нарушающего интересы получателя алиментов. Если предусмотренные соглашением об уплате алиментов условия предоставления содержания несовершеннолетнему ребенку или совершеннолетнему недееспособному члену семьи существенно нарушают их интересы, такое соглашение может быть признано недействительным в судебном порядке по требованию законного представителя несовершеннолетнего ребенка или совершеннолетнего недееспособного члена семьи, а также органа опеки и попечительства или прокурора.

Размер алиментов, уплачиваемых по соглашению об уплате алиментов. Размер алиментов, уплачиваемых по соглашению об уплате алиментов, определяется сторонами в этом соглашении. Размер алиментов, устанавливаемый по соглашению об уплате алиментов на несовершеннолетних детей, не может быть ниже размера алиментов, которые они могли бы получить при взыскании алиментов в судебном порядке.

Способы и порядок уплаты алиментов по соглашению об уплате алиментов. Способы и порядок уплаты алиментов по соглашению об уплате алиментов определяются этим соглашением. Алименты могут уплачиваться в долях к заработку и(или) иному доходу лица, обязанного уплачивать алименты; в твердой денежной сумме, уплачиваемой периодически; в твердой денежной сумме, уплачиваемой единовременно; путем предоставления имущества, а также иными способами, относительно которых достигнуто соглашение. В соглашении об уплате алиментов может быть предусмотрено сочетание различных способов уплаты алиментов.