Министерство образования Республики Беларусь

Учреждение образования
«Полоцкий государственный университет»

В. А. Богоненко

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Учебно-методический комплекс
для студентов специальности 1-24 01 02 «Правоведение»

В двух частях

Часть 1

Новополоцк
ПГУ
2009

УДК 347 (075.8)
ББК 67.99(2)3я73
Б74

Рекомендовано к изданию советом юридического факультета
в качестве учебно-методического комплекса (протокол № 6 от 24.02.2006)

РЕЦЕНЗЕНТЫ:

доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой гражданского права Белорусского государственного университета В. Н. ГОДУНОВ;
кандидат юридических наук, доцент,
декан юридического факультета УО «ПГУ» А. В. ЕГОРОВ

Богоненко, В. А.

Б74 Гражданское право : учеб.-метод. комплекс для студентов спец. 1-24 01 02 «Правоведение». В 2 ч. Ч. 1 / В. А. Богоненко. – Новополоцк : ПГУ, 2009. – 312 с.

ISBN 978-985-418-962-8.

Впервые издано в 2006 г.

Представляет собой систематизированный учебно-методический материал, состоящий из различных функциональных блоков, обеспечивающих изучение дисциплины «Гражданское право».

Предназначен для студентов специальности «Правоведение», а также магистрантов, аспирантов и преподавателей.

УДК 347 (075.8)
ББК 67.99(2)3я73

ISBN 978-985-418-962-8 (Ч. 1)
ISBN 978-985-418-961-1

© Богоненко В. А., 2006
© Богоненко В. А., 2009, с изменениями
© УО «Полоцкий государственный университет», 2009

Введение

Гражданское право – это основная учебная дисциплина среди иных дисциплин частноправового блока, изучаемых студентами, обучающимися по специальности «Правоведение».

Гражданское право как учебная дисциплина основывается на выводах и положениях науки гражданского права, включает в себя богатое теоретико-правовое наследие, а также результаты теоретико-правовых исследований новейшего времени.

Обучение гражданскому праву основывается на формализованных методических включениях, позволяющих следовать строго определенной системе учебного курса, требует от студентов сосредоточенности и внимания на всем протяжении обучения. Общетеоретические познания студентов, их работа в студенческих научных обществах позволяет рассчитывать на успешное овладение гражданским правом как учебной дисциплиной.

Система учебного курса «Гражданское право» в основе своей следует структуре и содержанию Гражданского кодекса Республики Беларусь. Используемые формы теоретического материала адаптированы к целям и задачам дисциплины, способствуют более эффективному ее освоению.

Значительное место в системе курса «Гражданское право» уделяется правоприменительной практике и иностранному правовому опыту.

Формы организации лекционного и практического курса

Лекционные занятия по курсу «Гражданское право» проводятся в соответствии с тем количеством часов, которое определено рабочей программой на учебную дисциплину в целом и на каждую изучаемую тему в отдельности. Проводятся по заранее определенным темам в форме изложения основных теоретических вопросов по изучаемой теме.

На практических занятиях студентам предлагаются активные рабочие формы, способствующие выработке практических навыков, профессионализма в определенных сферах правоприменительной деятельности. Рассматриваются примеры из судебной практики, договорная практика, решаются тесты и контрольные задания.

Особой формой практических занятий является выездная практика, осуществляемая в общих и хозяйственных судах.

Основные принципы работы с учебным материалом на практических занятиях

Работа студентов на практических занятиях по курсу «Гражданское право» включает в себя ознакомление с образцами судебных документов, хозяйственных договоров, формами расчетных и иных документов. Студенты осуществляют учебную экспертизу юридических текстов, составляют образцы юридических текстов по подобию тех текстов, с которыми знакомились и изучали, осуществляют системный анализ актов гражданского законодательства, а также отдельных его норм.

Формы организации самостоятельной работы студентов

Самостоятельная работа по курсу «Гражданское право» должна обеспечить полное и всестороннее изучение тем лекционных занятий и строится на принципах беспрерывности, тематической преемственности, возобновляемости, контроля и самоконтроля.

Самостоятельная работа студентов включает в себя:

- изучение законодательства по каждой теме;
- подготовка и написание рефератов по темам курса;
- составление проектов судебных решений, хозяйственных договоров;
- подготовка к практическим занятиям;
- подготовка к зачетам и экзаменам.

РАБОЧАЯ ПРОГРАММА

1. ЦЕЛИ И ЗАДАЧИ ДИСЦИПЛИНЫ, ЕЕ МЕСТО В УЧЕБНОМ ПРОЦЕССЕ

1.1. Цель преподавания дисциплины

Дисциплина «Гражданское право» является одной из важнейших дисциплин оказывающих влияние на формирование специалистов в области права, их профессиональный уровень.

Целью преподавания дисциплины является выработка у студентов навыков применения норм гражданского права, как ведущей отрасли материального права.

1.2. Задачи изучения дисциплины:

- иметь устойчивые знания о физических и юридических лицах, объектах гражданских прав, сделках и представительстве, сроках исковой давности;
- знать положения о праве собственности и других вещных правах;
- знать общие положения об обязательствах;
- знать общие положения о договорах.

В результате изучения дисциплины студенты должны:

- знать предмет и метод правового регулирования гражданско-правовых отношений;
- знать систему гражданского законодательства и источники правового регулирования отдельных гражданско-правовых обязательств;
- знать правовую характеристику договорных и внедоговорных гражданско-правовых обязательств, элементы этих обязательств, их содержание;
- уметь проводить отграничения смежных гражданско-правовых договоров и их сравнительную характеристику;
- знать классификацию гражданско-правовых договоров, её критерии;
- знать основания возникновения прав на объекты интеллектуальной собственности;
- знать основные положения наследственного права.

1.3.Построение курса «Гражданское право» учитывает общетеоретические положения «Общей теории права» по разделам:

1. Понятие и признаки норм права.
2. Структура норм права.
3. Юридические факты.

4. Субъекты права.
5. Объекты права
6. Виды правонарушений.
7. Понятие и виды юридической ответственности
8. Основные виды правовых норм.
9. Понятие и виды источников права.
10. Национальное и международное право.
11. Реализация права.
12. Правоотношение: понятие, структура, виды.
13. Система права. Система законодательства.

2. СОДЕРЖАНИЕ ДИСЦИПЛИНЫ (ЛЕКЦИИ)

2.1. Название тем, их содержание, объем в часах лекционных занятий

№	Название темы	Содержание	объ-ем, ч
1	2	3	4
Третий семестр			
1	Введение в гражданское право	Понятие гражданского права как науки, отрасли и учебной дисциплины. Предмет гражданского права, метод гражданско-правового регулирования. Понятие гражданского законодательства, его действие во времени, в пространстве и по кругу лиц. Принципы гражданского законодательства. Соотношение норм международного права с нормами национального гражданского права. Аналогия права и аналогия закона в гражданском праве	4
2	Общая характеристика гражданского и торгового права зарубежных стран. Общая характеристика регистрационного права европейских стран	Гражданское право в правовой системе зарубежных стран. Граждане. Юридические лица. Право собственности и другие вещные права. Договор в гражданском праве зарубежных стран. Наследственное право. Понятие регистрационного права. Виды регистрационных систем. Законодательство о регистрации. Порядок совершения регистрационных действий	2
3	Граждане как субъекты гражданских правоотношений	Понятие физического лица. Правоспособность физических лиц, ее возникновение и прекращение. Понятие и виды дееспособности граждан. Эмансипация несовершеннолетних. Ограничение дееспособности физических лиц, признание их недееспособными. Ограничение предпринимательской деятельности граждан. Понятие места жительства и его значение. Признание граждан безвестно отсутствующими и объяв-	4

		ление умершими. Последствия явки гражданина безвестно отсутствующего. Последствия явки гражданина объявленного умершим	
4	Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений	Понятие и признаки юридического лица. Правосубъектность юридического лица. Индивидуализация юридических лиц. Место нахождения юридического лица. Органы юридического лица. Филиалы и представительства юридических лиц. Создание юридических лиц. Учредительные документы. Прекращение деятельности юридических лиц. Виды юридических лиц. Правовое регулирование деятельности отдельных видов юридических лиц. Хозяйственные общества и товарищества: полное товарищество, коммандитное товарищество, акционерное общество, общества с ограниченной ответственностью и дополнительной ответственностью, дочерние и зависимые общества. Производственный кооператив. Унитарное предприятие. Казенное предприятие. Потребительский кооператив. Общественные и религиозные организации. Фонды. Учреждения. Объединения юридических лиц	4
5	Государство и его административно-территориальные единицы как субъекты гражданских правоотношений	Порядок участия Республики Беларусь и административно-территориальных единиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством. Особенности правового положения государства, формы участия государства в гражданском обороте. Осуществление государством своей право- и дееспособности на своей территории и за ее пределами. Ответственность Республики Беларусь, административно-территориальных единиц по своим обязательствам	4
Четвертый семестр			
1	Объекты гражданских правоотношений. Понятие недвижимого имущества и его виды	Понятие объектов гражданских правоотношений. Вещи, их классификация. Ценные бумаги и их виды. Деньги как объекты гражданских правоотношений. Работы и услуги как объекты гражданских прав	2
2	Основания возникновения, изменения, прекращения гражданских правоотношений. Государственная регистрация недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним	Понятие юридического факта. Классификация юридических фактов. Юридические составы и их виды. Понятие сделки. Содержание сделки, ее основания. Виды сделок. Условия действительности сделок. Понятие ничтожных и оспоримых сделок. Последствия несоблюдения формы сделки. Сделки с пороками воли. Сделки совершенные недееспособными субъектами. Сделки, незаконные по содержанию. Последствия признания сделок недействительными,	4

		недействительность части сделки. Понятие регистрационного правоотношения. Законодательство о государственной регистрации. Государственная регистрация недвижимого имущества. Государственная регистрация прав и ограничений на недвижимое имущество. Государственная регистрация сделок с недвижимым имуществом	
3	Представительство. Доверенность	Понятие представительства, его причины. Виды представительства. Субъекты представительства. Понятие и виды доверенности. Реквизиты и содержание доверенности. Передоверие. Прекращение доверенности. Последствия совершения представителем действий, не предусмотренных доверенностью. Представительство без полномочий. Доверенность	2
4	Право собственности	Понятие права собственности. Правомочия собственника и пределы их осуществления. Способы возникновения и прекращения права собственности. Момент перехода права собственности при приобретении имущества. Риск случайной гибели. Право собственности государства. Особенности возникновения права государственной собственности. Объекты государственной собственности. Виды государственной собственности. Право частной собственности. Право собственности физических лиц. Право собственности юридических лиц. Их особенности. Право частной собственности. Право частной собственности юридических лиц. Понятие права общей собственности. Виды общей собственности. Общая долевая собственность. Доли реальные и идеальные. Преимущественное право покупки отчуждаемой доли. Общая совместная собственность. Выдел доли и раздел общей собственности. Защита права собственности. Виндикационный иск. Негаторный иск	6
5	Ограниченные вещные права	Понятие и виды ограниченных вещных прав. Право хозяйственного ведения. Право оперативного управления. Сервитуты и иные ограниченные вещные права	2
6	Защита гражданских прав	Понятие права на защиту. Способы защиты гражданских прав. Необходимая оборона и действия в усло-	2

		виях крайней необходимости как способы защиты гражданских прав. Последствия превышения пределов необходимой обороны. Меры оперативного воздействия на нарушителя гражданских прав. Меры государственного принуждения	
7	Ответственность по гражданскому праву	Понятие и виды гражданско-правовой ответственности. Ответственность долевая, субсидиарная. Условия гражданско-правовой ответственности. Размер гражданско-правовой ответственности. Его зависимость от вины сторон	4
8	Сроки в гражданском праве	Понятие и виды сроков. Порядок исчисления сроков. Сроки возникновения и осуществления гражданских прав. Срок исковой давности. Понятие и виды. Приостановление течения срока исковой давности. Прерывание срока исковой давности. Течение срока исковой давности. Восстановление пропущенного срока исковой давности	2
9	Обязательства	Понятие и признаки обязательства. Виды обязательств. Основания возникновения обязательств. Субъекты обязательств. Исполнение обязательств. Принципы обязательств. Принципы исполнения обязательств. Субъекты исполнения. Перемена лиц в обязательстве. Предмет, способ, место и срок исполнения. Просрочка исполнения обязательств. Ответственность за неисполнение обязательств. Обеспечение исполнения обязательств. Задаток. Залог. Неустойка и ее виды. Поручительство и гарантия. Удержание вещи. Способы прекращения обязательств. Невозможность исполнения обязательств. Новация. Зачет встречных требований	6
10	Гражданско-правовой договор	Понятие договора и его роль в гражданском праве. Система договоров. Содержание договора. Существенные, обычные и случайные условия договора. Предписываемые, инициативные и отличительные условия. Толкование договора. Заключение договора. Стадии заключения договора. Основания изменения и расторжения договора. Одностороннее расторжение договора	6

Пятый семестр			
1	Купля-продажа	Понятие договора купли-продажи. Источники правового регулирования. Правовая характеристика договоров и признаки розничной купли-продажи. Стороны, предмет, форма, цена и сроки. Основные права и обязанности сторон. Ответственность сторон. Понятие договора поставки, договора поставки товаров для государственных нужд, государственного контракта. Правовая характеристика договоров и источники правового регулирования. Порядок заключения договоров и государственного контракта. Стороны, предмет, форма, цена и сроки. Права, обязанности и ответственность сторон. Понятие договоров. Источники правового регулирования. Правовая характеристика. Сравнения со смежными договорами. Предмет, стороны, форма, цена и сроки. Права, обязанности и ответственность сторон. Договор продажи недвижимости. Его признаки и правовая характеристика. Предмет, стороны и форма договора. Государственная регистрация перехода права собственности на недвижимость. Цена недвижимости и передача недвижимости. Договор продажи предприятия. Признаки и правовая характеристика договора. Форма и государственная регистрация договора. Передача предприятия и переход права собственности на предприятие	4
2	Мена. Дарение	Понятие договора дарения и его правовая характеристика. Стороны, форма, предмет и цена договора. Запрещение и ограничение дарения. Отказ от исполнения договора. Отмена дарения. Пожертвование.	2
3	Рента и пожизненное содержание с иждивением	Виды договора ренты. Предмет и форма договора ренты. Отчуждение имущества под выплату ренты. Обременение рентой недвижимого имущества. Обеспечение выплаты ренты. Договор постоянной ренты. Договор пожизненной ренты. Договор пожизненного содержания с иждивением.	2

4	Аренда и безвозмездное пользование имуществом (ссуда)	Понятие договора аренды. Источники правового регулирования. Виды аренды. Предмет, стороны, форма и сроки договора. Арендная плата. Основные права и обязанности сторон. Субаренда и виды имущества. Улучшение имущества. Изменение, прекращение, расторжение договора. Договор проката. Договор аренды транспортных средств. Договор аренды здания или сооружения. Договор аренды (лизинг). Понятие договора. Предмет, стороны и форма договора. Содержание договора. Понятие, элементы, содержание договора ссуды.	2
5	Наем жилого помещения	Жилищный фонд и его виды. Управление жилищным фондом. Договор найма жилого помещения. Источники правового регулирования. Система учета граждан нуждающихся в улучшении жилищных условий. Предоставление жилого помещения. Стороны, предмет и форма договора найма жилого помещения. Норма жилой площади. Изменение условий договора. Поднайм. Обмен жилых помещений. Правила пользования жилыми помещениями. Права и обязанности сторон. Служебные жилые помещения. Общежитие, организации граждан-застройщиков. Пользование частным жилищным фондом	2
6	Подряд. Выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских работ	Понятие договора подряда. Источники правового регулирования. Сравнение со смежными договорами. Предмет, стороны, форма и сроки договора. Основные права и обязанности сторон. Смета. Виды рисков. Ответственность сторон. Договор бытового подряда. Понятие договора строительного подряда. Источники правового регулирования. Разновидности договора. Порядок заключения договора. Заключение договора по результатам торгов. Предварительный договор. Проектно-сметная документация. Предмет, стороны, форма и сроки договора. Основные права и обязанности сторон. Ответственность подрядчика и заказчика. Понятие договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ. Понятие государственного	2

		контракта на выполнение подрядных работ для государственных нужд. Предмет, стороны, форма и сроки договора (контракта). Содержание договора (контракта), его исполнение, изменение и прекращение. Понятие договора и сфера его применения. Предмет, стороны, форма и сроки договора. Права, обязанности и ответственность сторон	
7	Возмездное оказание услуг	Понятие договора и сфера применения. Виды договоров. Предмет, стороны, форма и цена договора. Права, обязанности и ответственность сторон	2
8	Перевозка. Транспортная экспедиция	Значение и специфика транспортных перевозок. Источники правового регулирования. Виды перевозок. Понятие договоров перевозки грузов, пассажиров и багажа. Предмет, стороны, форма, сроки и цена договора. Смешанная перевозка. Права, обязанности и ответственность сторон. Претензии и иски по перевозкам. Договор транспортной экспедиции. Источники правового регулирования и сфера применения договора. Отграничение от договора перевозки. Предмет, стороны, форма, цена и сроки договора. Права, обязанности и ответственность сторон	2
Шестой семестр			
1	Заем и кредит	Понятие кредитного договора. Источники правового регулирования. Виды кредита. Понятие договора займа. Предмет, стороны, формы договора. Оспаривание договора займа. Права, обязанности и ответственность сторон	2
2	Финансирование под уступку денежного требования (факторинг).	Предмет, стороны, форма договора. Права, обязанности и ответственность сторон. Понятие договора. Источники правового регулирования. Сфера применения договора. Права, обязанности и ответственность сторон.	2
3	Банковский вклад. Банковский счет	Понятие договора банковского вклада. Источники правового регулирования. Понятие депозита. Виды вкладов. Предмет, стороны, форма и сроки в договоре. Содержание договора. Понятие договора банковского счета. Источники правового регулирования. Порядок заключения договора. Предмет, стороны, форма договора. Типы счетов. Основные операции по счетам. Порядок перевода и закрытия счетов. Права, обязанности и ответственность сторон	2

4	Расчеты	Понятие расчетных правоотношений. Безналичная форма. Наличная форма. Платежные инструкции. Источники правового регулирования. Порядок оформления и учета расчетных документов. Расчеты платежными поручениями, платежными требованиями, платежными требованиями-поручениями, аккредитивами, чеками, банковскими пластиковыми карточками.	2
5	Хранение	Понятие договора хранения. Источники правового регулирования. Отличие договора хранения от смежных договоров. Виды договоров хранения. Предмет, стороны, форма и сроки договора. Права, обязанности и ответственность сторон. Прекращение договора. Хранение на товарном складе. Предмет, стороны и форма договора. Складские документы. Хранение в ломбарде. Хранение ценностей в банке. Хранение в камерах хранения транспортных организаций. Хранение в гардеробах организаций. Хранение в гостинице. Хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр)	2
6	Страхование	Понятие и сущность страхования. Источники правового регулирования. Виды и формы страхования. Интересы, страхование которых не допускается. Основные понятия (термины) страхового законодательства. Понятие договора страхования. Предмет, стороны, форма и сроки договора. Права и обязанности сторон по договору страхования. Заключение, исполнение и прекращение договора. Отказ в выплате страхового возмещения и страхового обеспечения. Страховая сумма и страховая стоимость. Сострахование и перестрахование. Взаимное страхование. Обязательное государственное страхование	2
7	Поручение	Понятие договора поручения. Источники правового регулирования. Отличие договора поручения от смежных договоров. Предмет, стороны, форма и сроки договора поручения. Права и обязанности сторон. Вознаграждение поверенного. Передоверие и прекращение договора. Действие в чужом интересе без поручения. Условия действий в чужом интересе. Возмещение убытков лицу, действующему в чужом интересе	2

8	Комиссия	Понятие договора комиссии. Источники правового регулирования. Предмет, стороны, форма договора комиссии. Комиссионное вознаграждение. Делькредере. Права и обязанности сторон. Ответственность сторон и прекращение договора	2
9	Доверительное управление имуществом	Понятие договора доверительного управления имуществом. Источники правового регулирования. Предмет, стороны и форма договора. Существенные условия договора. Права и обязанности доверительного управляющего, его ответственность. Прекращение договора	2
10	Комплексная предпринимательская лицензия (франчайзинг)	Понятие договора и сфера его применения. Источники правового регулирования. Предмет, стороны и форма договора. Права, обязанности и ответственность сторон. Заключение, изменение и прекращение договора	2
11	Простое товарищество	Понятие договора простого товарищества (договора о совместной деятельности). Предмет, стороны и форма договора. Вклады и общее имущество товарищей. Ведение общих дел товарищей. Права, обязанности и ответственность товарищей. Прекращение договора простого товарищества	2
12	Публичное обещание награды. Публичный конкурс	Понятие обязательства, возникшего из публичного обещания награды. Публичность обещания награды. Содержание обязательства, возникающего из публичного обещания награды. Понятие и юридическая природа конкурсного правоотношения. Содержание конкурсного правоотношения. Объявление конкурса, изменение его условий и отмена конкурса	2
13	Проведение игр и пари	Понятие и правовая природа игр и пари. Содержание обязательств из игр (пари). Правовые последствия участия в играх и пари. Виды игр и порядок их организации	2
14	Обязательства вследствие причинения вреда. Обязательства вследствие неосновательного обогащения.	Понятие обязательств из причинение вреда и их отличие от обязательств, возникающих из договоров. Условия возникновения обязательств из причинения вреда. Стороны в обязательстве из причинения вреда. Содержание обязательства. Возмещение вреда, причиненного правомерными действиями. Ответственность юридического лица или гражда-	2

		нина за вред, причиненный его работником. Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями государственных органов, органов местного управления и самоуправления, а также их должностных лиц. Ответственность за вред, причиненный гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, недееспособными гражданами и гражданином, не способным понимать значение своих действий. Ответственность за совместно причиненный вред. Возмещение причиненного вреда. Объем, характер и размер возмещения вреда. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Объем и характер возмещения вреда. Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги. Компенсация морального вреда. Понятие обязательства. Его отличие от обязательств, возникающих вследствие причинения вреда. Отдельные виды неосновательного обогащения. Содержание обязательства, возникающего вследствие неосновательного обогащения. Имущество, не подлежащее возврату	
15	Интеллектуальная собственность. Недобросовестная конкуренция	Объекты интеллектуальной собственности. Законодательство об интеллектуальной собственности. Основания возникновения прав на объекты интеллектуальной собственности. Личные неимущественные и имущественные права на объекты интеллектуальной собственности. Переход исключительных прав к другому лицу. Лицензионный договор. Договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности. Способы защиты исключительных прав. Понятие авторского права. Источники авторского права. Объекты авторского права. Произведения, являющиеся объектами авторского права. Субъекты авторского права. Соавторство. Виды авторских прав. Срок действия авторского права. Авторский договор. Классификация авторских договоров. Содержание авторского договора. Авторское вознаграждение.	2

		Объекты и сфера действия смежных прав. Понятие промышленной собственности. Сущность права промышленной собственности. Законодательство о праве промышленной собственности. Объекты права промышленной собственности. Субъекты права промышленной собственности. Оформление патентных прав. Права авторов изобретений полезных моделей, промышленных образцов. Права и обязанности патентообладателя. Лицензионный договор. Правовая охрана средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг). Фирменное наименование. Субъекты права на фирменное наименование. Товарный знак (знак обслуживания). Оформление прав на товарный знак. Использование товарного знака. Передача прав на использование товарного знака. Защита прав на товарный знак. Наименование места происхождения товара. Оформление прав на наименование места происхождения товара. Использование наименования и защита прав на наименование. Права на новые сорта растений и новые породы животных. Права на топологию интегральной микросхемы. Правовая охрана нераскрытой информации от незаконного использования. Понятие и признаки недобросовестной конкуренции. Законодательство о конкуренции. Субъекты недобросовестной конкуренции. Ограничение видов деятельности. Ответственность за осуществление недобросовестной конкуренции	
16	Наследственное право	Понятие наследования. Основания наследования. Время и место открытия наследства. Наследодатели и наследники. Недостойные наследники. Выморочное наследство. Состав наследства. Наследование по завещанию. Понятие и форма завещания. Закрытое завещание. Нотариально удостоверенное завещание. Свобода завещания. Подназначение наследников. Завещательный отказ (легат). Возложение. Изменение и отмена завещания. Недействительность завещания. Толкование завещания. Исполнение завещания. Наследование по закону. Круг наследников по за-	2

		кону. Наследование по праву представления. Право на обязательную долю в наследстве. Охрана наследства и управление им. Принятие наследства. Наследственная трансмиссия. Отказ от наследства. Приращение наследственных долей. Раздел наследства. Ответственность наследников по долгам наследодателя. Особенности наследования отдельных видов имущества; стоимости доли в хозяйственном товариществе; стоимости пая в производственном кооперативе; доли (пая) вкладчика в коммандитном товариществе; участника (акционера) хозяйственного общества; члена потребительского кооператива; вещей ограниченно оборотоспособных; невыплаченных сумм заработной платы, пенсий, пособий, платежей в возмещении вреда; имущества, предоставленного Республикой Беларусь или административно-территориальной единицей безвозмездно или на льготных условиях; государственных наград и почетных знаков.	

2.2. Практические и семинарские занятия. Содержание, объем в часах

№	Тема занятия	Содержание	Объем, ч
1	2	3	4
Третий семестр			
1	**Введение в гражданское право**	Понятие гражданского права как науки, отрасли и учебной дисциплины. Предмет гражданского права, метод гражданско-правового регулирования. Понятие гражданского законодательства, его действие во времени, пространстве и по кругу лиц. Принципы гражданского законодательства. Соотношение норм международного права с нормами национального гражданского права. Аналогия права и аналогия закона в гражданском праве	4
2	**Граждане как субъекты гражданских правоотношений**	Понятие физического лица. Правоспособность физических лиц, ее возникновение и прекращение. Понятие и виды дееспособности граждан. Эмансипация несовершеннолетних. Ограничение дееспособности физических лиц, признание их недееспособными. Ограничение предпринимательской деятельности граждан. Понятие места жительства и его значение. Признание граждан безвестно отсутствующими и объявление умершим. Последствия явки гражданина безвестно отсутствующего. По-	4

		следствия явки гражданина объявленного умершим.	
3	**Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений**	Понятие и признаки юридического лица. Правосубъектность юридического лица. Индивидуализация юридических лиц. Место нахождения юридического лица. Органы юридического лица. Филиалы и представительства юридических лиц. Создание юридических лиц. Учредительные документы. Прекращение деятельности юридических лиц. Виды юридических лиц. Правовое регулирование деятельности отдельных видов юридических лиц. Хозяйственные общества и товарищества, полное товарищество, коммандитное товарищество, акционерное общество, общества с ограниченной ответственностью и дополнительной ответственностью, дочерние и зависимые общества. Производственный кооператив. Унитарное предприятие. Казенное предприятие. Потребительский кооператив. Общественные и религиозные организации. Фонды. Учреждения. Объединение юридических лиц	6
4	**Государство и его административно-территориальные единицы как субъекты гражданских правоотношений**	Порядок участия Республики Беларусь и административно-территориальных единиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством. Особенности правового положения государства, формы участия государства в гражданском обороте. Осуществление государством своей право- и дееспособности на своей территории и за ее пределами. Ответственность Республики Беларусь, административно-территориальных единиц по своим обязательствам	4
Четвертый семестр			
5	**Объекты гражданских правоотношений**	Понятие объектов гражданских правоотношений. Вещи, их классификация. Ценные бумаги и их виды. Деньги как объекты гражданских правоотношений. Работы и услуги как объекты	4
6	**Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений**	Понятие юридического факта. Классификация юридических фактов. Юридические составы и их виды. Понятие сделки. Содержание сделки, ее основания. Виды сделок. Условия действительности сделок. Понятие ничтожных и оспоримых сделок. Последствия несоблюдения формы сделки. Сделки с пороками воли. Сделки совершенные недееспособными субъектами. Сделки, незаконные по содержанию. Последствия признания сделок недействительными, недействительность части сделки	4
7	**Представительство**	Понятие представительства, его причины. Виды представительства. Субъекты представительства. Понятие и виды доверенности. Реквизиты и содержание доверенности. Передоверие. Прекращение доверенности. Последствия	2

		совершения представителем действий, не предусмотренных доверенностью. Возникновение и виды представительств. Доверенность.	
8	**Право собственности**	Понятие права собственности. Правомочия собственника и пределы их осуществления. Способы возникновения и прекращения права собственности. Момент перехода права собственности при приобретении имущества. Риск случайной гибели. Право собственности государства. Особенности возникновения права государственной собственности. Объекты государственной собственности. Виды государственной собственности. Право частной собственности. Тенденции ее развития. Право собственности физических лиц. Право собственности юридических лиц. Их особенности. Право частной собственности. Право частной собственности юридических лиц. Их особенности. Понятие права общей собственности. Виды общей собственности. Общая долевая собственность. Доли реальные и идеальные. Преимущественное право покупки отчуждаемой доли. Общая совместная собственность. Выдел доли и раздел общей собственности. Защита права собственности. Виндикационный иск. Негаторный иск	6
9	**Ограниченные вещные права**	Понятие и виды ограниченных вещных прав. Право хозяйственного ведения. Право оперативного управления. Сервитуты и иные ограниченные вещные права	2
10	**Защита гражданских прав**	Понятие права на защиту. Самозащита гражданских прав. Необходимая оборона и действия в условиях крайней необходимости как способы защиты гражданских прав. Последствия превышения пределов необходимой обороны. Меры оперативного воздействия на нарушителя гражданских прав. Меры государственного принуждения	2
11	**Ответственность по гражданскому праву**	Понятие и виды гражданско-правовой и гражданско-субсидиарной ответственности. Ответственность долевая, субсидиарная. Условия гражданско-правовой ответственности. Размер гражданско-правовой ответственности. Его зависимость от вины сторон	4
12	**Сроки в гражданском праве**	Понятие и виды сроков. Порядок исчисления сроков. Сроки возникновения и осуществления гражданских прав. Срок исковой давности. Понятие и виды. Приостановление течения срока исковой давности. Прерывание срока исковой давности. Течение срока исковой давности. Восстановление пропущенного срока исковой давности	2

13	**Обязательства**	Понятие и признаки обязательства. Виды обязательства. Виды обязательств. Основания возникновения обязательств. Субъекты обязательств. Исполнение обязательств. Принципы обязательств. Принципы исполнения обязательств. Субъекты исполнения. Перемена лиц в обязательстве. Предмет, способ, место и срок исполнения. Просрочка исполнения обязательств. Ответственность за неисполнение обязательств. Обеспечение исполнения обязательств. Задаток. Залог. Неустойка и ее виды. Поручительство и гарантия. Удержание вещи. Способы прекращения обязательств. Невозможность исполнения обязательств. Новация. Зачет встречных требований	6
14	**Гражданско-правовой договор**	Понятие договора и его роль в гражданском праве. Система договоров. Содержание договора. Существенные, обычные и случайные условия договора. Предписываемые, инициативные и отличительные условия. Толкование договора. Заключение договора. Стадии заключения договора. Основания изменения и расторжения договора. Одностороннее расторжение договора	4
		Пятый семестр	
1	**Купля-продажа**	Понятие договора купли-продажи. Источники правового регулирования. Правовая характеристика договоров и признаки розничной купли-продажи. Стороны, предмет, форма, цена и сроки. Основные права и обязанности сторон. Ответственность сторон. Понятие договора поставки, договора поставки товаров для государственных нужд, государственного контракта. Правовая характеристика договоров и источники правового регулирования. Порядок заключения договоров и государственного контракта. Стороны, предмет, форма, цена и сроки. Права, обязанности и ответственность сторон. Понятие договоров. Источники правового регулирования. Правовая характеристика. Сравнения со смежными договорами. Предмет, стороны, форма, цена и сроки. Права, обязанности и ответственность сторон. Договор продажи недвижимости. Его признаки и правовая характеристика. Предмет, стороны и форма договора. Государственная регистрация перехода права собственности на недвижимость. Цена недвижимости и передача недвижимости. Договор продажи предприятия. Признаки и правовая характеристика договора. Форма и государственная регистрация договора. Передача предприятия и переход права собственности на предприятие	6

2	**Мена. Дарение**	Понятие договора дарения и его правовая характеристика. Стороны, форма, предмет и цена договора. Запрещение и ограничение дарения. Отказ от исполнения договора. Отмена дарения. Пожертвование	4
3	**Рента и пожизненное содержание с иждивением**	Понятие договора ренты. Источники регулирования. Виды договора ренты. Предмет и форма договора ренты. Отчуждение имущества под выплату ренты. Обременение рентой недвижимого имущества. Обеспечение выплаты ренты. Договор постоянной ренты. Договор пожизненной ренты. Договор пожизненного содержания с иждивением	4
4	**Аренда и безвозмездное пользование имуществом (ссуда)**	Понятие договора аренды. Источники правового регулирования. Виды аренды. Предмет, стороны, форма и сроки договора. Арендная плата. Основные права и обязанности сторон. Субаренда и виды имущества. Улучшение имущества. Изменение, прекращение, расторжение договора. Договор проката. Договор аренды транспортных средств. Договор аренды здания или сооружения. Договор аренды (лизинг). Понятие договора. Предмет, стороны и форма договора. Содержание договора	4
5	**Наем жилого помещения**	Жилищный фонд и его виды. Управление жилищным фондом. Договор найма жилого помещения. Источники правового регулирования. Система учета граждан нуждающихся в улучшении жилищных условий. Предоставление жилого помещения. Стороны, предмет и форма договора найма жилого помещения. Норма жилой площади. Изменение условий договора. Поднайм, обмен. Правила пользования жилыми помещениями. Права и обязанности сторон. Служебные жилые помещения. Общежитие, организации граждан-застройщиков. Пользование частным жилищным фондом	4
6	**Подряд. Выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских работ**	Понятие договора подряда. Источники правового регулирования. Сравнение со смежными договорами. Предмет, стороны, форма и сроки договора. Основные права и обязанности сторон. Смета. Виды рисков. Ответственность сторон. Договор бытового подряда. Понятие договора строительного подряда. Источники правового регулирования. Разновидности договора. Порядок заключения договора. Заключение договора по результатам торгов. Предварительный договор. Проектно-сметная документация. Предмет, стороны, форма и сроки договора. Основные права и обязанности сторон. Ответственность подрядчика и заказчика.	6

		Понятие договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ. Понятие государственного контракта на выполнение подрядных работ для государственных нужд. Предмет, стороны, форма и сроки договора (контракта). Содержание договора (контракта), его исполнение, изменение и прекращение. Понятие договора и сфера его применения. Предмет, стороны, форма и сроки договора. Права, обязанности и ответственность сторон	
7	**Возмездное оказание услуг**	Понятие договора и сфера применения. Виды договоров. Предмет, стороны, форма и цена договора. Права, обязанности и ответственность сторон	4
8	**Перевозка и транспортная экспедиция**	Значение и специфика транспортных перевозок. Источники правового регулирования. Виды перевозок. Понятие договоров перевозки грузов, пассажиров и багажа. Предмет, стороны, форма, сроки и цена договора. Смешанная перевозка. Права, обязанности и ответственность сторон. Претензии и иски по перевозкам. Договор транспортной экспедиции. Источники правового регулирования и сфера применения договора. Отграничение от договора перевозки. Предмет, стороны, форма, цена и сроки договора. Права, обязанности и ответственность сторон	4
Шестой семестр			
9	**Заем и кредит**	Понятие кредитных отношений. Источники правового регулирования. Виды кредита. Понятие договора займа. Предмет, стороны, формы договора. Оспаривание договора займа. Права, обязанности и ответственность сторон. Понятие кредитного договора. Предмет, стороны, форма договора. Права, обязанности и ответственность сторон	2
10	**Финансирование под уступку денежного требования (факторинг)**	Понятие договора. Источники правового регулирования. Сфера применения договора. Предмет, стороны, форма договора. Права, обязанности и ответственность сторон	2
11	**Банковский вклад. Банковский счет**	Понятие договора. Источники правового регулирования. Понятие депозита. Виды вкладов. Предмет, стороны, форма и сроки в договоре. Содержание договора. Понятие договора. Источники правового регулирования. Порядок заключения договора. Предмет, стороны, форма договора. Типы счетов. Основные операции по счетам. Порядок перевода и закрытия счетов. Права, обязанности и ответственность сторон	2

12	**Расчеты**	Понятие расчетных правоотношений. Безналичная форма. Наличная форма. Платежные инструкции. Источники правового регулирования. Порядок оформления и учета платежных документов. Расчеты платежными поручениями, платежными требованиями, платежными требованиями-поручениями, аккредитивами, чеками, банковскими пластиковыми карточками.	2
13	**Хранение**	Понятие договора хранения. Источники правового регулирования. Отличие договора хранения от смежных договоров. Виды договоров хранения. Предмет, стороны, форма и сроки договора. Права, обязанности и ответственность сторон. Прекращение договора. Хранение на товарном складе. Предмет, стороны и форма договора. Складские документы. Хранение в ломбарде. Хранение ценностей в банке. Хранение в камерах хранения транспортных организаций. Хранение в гардеробах организаций. Хранение в гостинице. Хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр)	2
14	**Страхование**	Понятие и сущность страхования. Источники правового регулирования. Виды и формы страхования. Интересы, страхование которых не допускается. Основные понятия (термины) страхового законодательства. Понятие договора страхования. Предмет, стороны, форма и сроки договора. Права и обязанности сторон по договору страхования. Заключение, исполнение и прекращение договора. Отказ в выплате страхового возмещения и страхового обеспечения. Страховая сумма и страховая стоимость. Сострахование и перестрахование. Взаимное страхование. Обязательное государственное страхование.	2
15	**Поручение**	Понятие договора поручения. Источники правового регулирования. Отличие договора поручения от смежных договоров. Предмет, стороны, форма и сроки договора поручения. Права и обязанности сторон. Вознаграждение поверенного. Передоверие и прекращение договора. Действие в чужом интересе без поручения. Условия действий в чужом интересе. Возмещение убытков лицу, действующему в чужом интересе	2
16	**Комиссия**	Понятие договора комиссии. Источники правового регулирования. Предмет, стороны, форма договора комиссии. Комиссионное вознаграждение. Делькредере. Права и обязанности сторон. Ответственность сторон и прекращение договора	2

17	**Доверительное управление имуществом**	Понятие договора доверительного управления имуществом. Источники правового регулирования. Предмет, стороны и форма договора. Существенные условия договора. Права и обязанности доверительного управляющего, его ответственность. Прекращение договора	2
18	**Комплексная предпринимательская лицензия (франчайзинг)**	Понятие договора и сфера его применения. Источники правового регулирования. Предмет, стороны и форма договора. Права, обязанности и ответственность сторон. Заключение, изменение и прекращение договора.	2
19	**Простое товарищество**	Понятие договора простого товарищества (договора о совместной деятельности). Предмет, стороны и форма договора. Вклады и общее имущество товарищей. Ведение общих дел товарищей. Права, обязанности и ответственность товарищей. Прекращение договора простого товарищества	2
20	**Публичное обещание награды. Публичный конкурс**	Понятие обязательства, возникшего из публичного обещания награды. Публичность обещания награды. Содержание обязательства, возникающего из публичного обещания награды. Понятие и юридическая природа конкурсного правоотношения. Содержание конкурсного правоотношения. Объявление конкурса, изменение его условий и отмена конкурса	2
21	**Проведение игр и пари**	Понятие и правовая природа игр и пари. Содержание обязательств из игр (пари). Правовые последствия участия в играх и пари. Виды игр и порядок их организации	2
22.	**Обязательства вследствие причинения вреда. Обязательства вследствие неосновательного обогащения.**	Понятие обязательств из причинение вреда и их отличие от обязательств, возникающих из договоров. Условия возникновения обязательств из причинения вреда. Стороны в обязательстве из причинения вреда. Содержание обязательства. Возмещение вреда, причиненного правомерными действиями. Ответственность юридического лица или гражданина за вред, причиненный его работником. Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями государственных органов, органов местного управления и самоуправления, а также их должностных лиц. Ответственность за вред, причиненный гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, недееспособными гражданами и гражданином, не способным понимать значение своих действий. Ответственность за совместно причиненный вред. Возмещение причиненного вреда. Объем, характер и	2

		размер возмещения вреда. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Объем и характер возмещения вреда. Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги. Компенсация морального вреда. Понятие обязательства. Его отличие от обязательств, возникающих вследствие причинения вреда. Отдельные виды неосновательного обогащения. Содержание обязательства, возникающего вследствие неосновательного обогащения. Имущество, не подлежащее возврату	
23	**Интеллектуальная собственность. Недобросовестная конкуренция**	Объекты интеллектуальной собственности. Законодательство об интеллектуальной собственности. Основания возникновения прав на объекты интеллектуальной собственности. Личные неимущественные и имущественные права на объекты интеллектуальной собственности. Переход исключительных прав к другому лицу. Лицензионный договор. Договор о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности. Способы защиты исключительных прав. Понятие авторского права. Источники авторского права. Объекты авторского права. Произведения, являющиеся объектами авторского права. Субъекты авторского права. Соавторство. Виды авторских прав. Срок действия авторского права. Авторский договор. Классификация авторских договоров. Содержание авторского договора. Авторское вознаграждение. Объекты и сфера действия смежных прав. Понятие промышленной собственности. Сущность права промышленной собственности. Законодательство о праве промышленной собственности. Объекты права промышленной собственности. Субъекты права промышленной собственности. Оформление патентных прав. Права авторов изобретений полезных моделей, промышленных образцов. Права и обязанности патентообладателя. Лицензионный договор. Правовая охрана средств индивидуализации участников гражданского оборота и производимой ими продукции (работ, услуг). Фирменное наименование. Субъекты права на фирменное наименование. Товарный знак (знак обслуживания). Оформление прав на товарный знак. Использование товарного знака. Передача прав на использование товарного знака. Защита прав на товарный знак.	2

		Наименование места происхождения товара. Оформление прав на наименование места происхождения товара. Использование наименования и защита прав на наименование. Права на новые сорта растений и новые породы животных. Права на топологию интегральной микросхемы. Правовая охрана нераскрытой информации от незаконного использования. Понятие и признаки недобросовестной конкуренции. Законодательство о конкуренции. Субъекты недобросовестной конкуренции. Ограничение видов деятельности. Ответственность за осуществление недобросовестной конкуренции.	
24	**Наследственное право**	Понятие наследования. Основания наследования. Время и место открытия наследства. Наследодатели и наследники. Недостойные наследники. Выморочное наследство. Состав наследства. Наследование по завещанию. Понятие и форма завещания. Закрытое завещание. Нотариально удостоверенное завещание. Свобода завещания. Подназначение наследников. Завещательный отказ (легат). Возложение. Изменение и отмена завещания. Недействительность завещания. Толкование завещания. Исполнение завещания. Наследование по закону. Круг наследников по закону. Наследование по праву представления. Право на обязательную долю в наследстве. Охрана наследства и управление им. Принятие наследства. Наследственная трансмиссия. Отказ от наследства. Приращение наследственных долей. Раздел наследства. Ответственность наследников по долгам наследодателя. Особенности наследования отдельных видов имущества; стоимости доли в хозяйственном товариществе; стоимости пая в производственном кооперативе; доли (пая) вкладчика в коммандитном товариществе, участника (акционера) хозяйственного общества, члена потребительского кооператива; вещей ограниченно оборотоспособных; невыплаченных сумм заработной платы, пенсий, пособий, платежей в возмещении вреда; имущества, предоставленного Республикой Беларусь или административно-территориальной единицей безвозмездно или на льготных условиях; государственных наград и почетных знаков	2

2.3. Курсовая работа, ее характеристика (общие требования)

Тема курсовой работы выбирается студентом по перечню тем курсовых работ. Студент может предложить тему курсовой работы и в случае согласования ее с научным руководителем принять к исполнению.

Общие правила оформления и выполнения курсовых работ содержатся в Методических рекомендациях по написанию и оформлению курсовых работ, с которыми студент должен ознакомиться.

Объем курсовой работы составляет 20 – 25 п. с. Работа оформляется на листах формата А4 которые скрепляются в специальную папку. Работа должна иметь титульный лист с указанием наименования ВУЗа, факультета и кафедры, темы курсовой работы, Ф.И.О. студента, № группы студента, Ф.И.О. научного руководителя с указанием должности последнего, а также при необходимости с указанием иных реквизитов.

Написанию курсовой работы должны предшествовать консультации студента с научным руководителем, сбор материалов, в т. ч. законодательства необходимого для написания работы. Курсовая работа должна быть результатом самостоятельной научной деятельности студента и основываться на глубоком и всестороннем изучении выбранной темы.

ТЕМЫ КУРСОВЫХ РАБОТ

1. Понятие и отличительные особенности отрасли гражданского права, ее ограничение от смежных отраслей.
2. Принципы гражданского права.
3. Аналогия закона и аналогия права в гражданском праве.
4. Гражданские правоотношения: понятие и особенности.
5. Дееспособность несовершеннолетних: содержание и перспективы развития.
6. Признание граждан безвестно отсутствующими и правовые последствия.
7. Понятие юридического лица в гражданском праве.
8. Акционерное общество как юридическое лицо.
9. Общество с ограниченной ответственностью как юридическое лицо.
10. Хозяйственное товарищество как субъект гражданских правоотношений.
11. Гражданско-правовая защита чести, достоинства и деловой репутации.
12. Проблемы возмещения морального вреда в гражданском праве.
13. Сделки как основания возникновения гражданских правоотношений.
14. Проблемы недействительности сделок.
15. Институт представительства в гражданском праве.

16. Исковая давность как фактор устойчивости гражданских правоотношений.

17. Право собственности и иные вещные права: общее и особенное.

18. Особенности права собственности государства.

19. Права и обязанности участников общей собственности.

20. Защита права собственности.

21. Понятие обязательственного правоотношения.

22. Перемена лиц в обязательстве и ее значение.

23. Основные принципы исполнения обязательства.

24. Обеспечение исполнения обязательств по гражданскому законодательству.

25. Залог как способ обеспечения исполнения обязательств.

26. Условия гражданско-правовой ответственности.

27. Основания гражданско-правовой ответственности.

28. Проблемы соотношения вины сторон с размером гражданско-правовой ответственности.

29. Основания прекращения обязательств.

30. Гражданско-правовой договор как основание возникновения обязательств.

31. Договор розничной купли-продажи.

32. Ответственность по договору поставки.

33. Особенности правового регулирования поставки товаров для государственных нужд.

34. Договор поставки и его сравнение со смежными договорами.

35. Особенности исполнения договора энергоснабжения и ответственность по договору.

36. Договор продажи предприятия.

37. Рента и пожизненное содержание с иждивением.

38. Аренда транспортных средств.

39. Аренда объектов государственной собственности.

40. Договор финансовой аренды (лизинга) как хозяйственный договор.

41. Ответственность по договору строительного подряда.

42. Заключения, изменения и прекращение договора строительного подряда.

43. Договор перевозки грузов железнодорожным транспортом.

44. Договор перевозки грузов автомобильным транспортом.

45. Договор перевозки грузов и его отличие от смежных договоров.

46. Договор перевозки пассажиров.

47. Договор транспортной экспедиции.

48. Договор комиссии и его отличие от смежных договоров.

49. Договор поручения и его отличие от смежных договоров.
50. Договор займа и его отличие от смежных договоров.
51. Кредитный договор и особенности правового регулирования кредитных правоотношений.
52. Договор банковского счета и его отличие от смежных договоров.
53. Расчеты аккредитивами.
54. Общие положения о хранении и отличие договора хранения от смежных договоров.
55. Договор страхования имущества.
56. Обязательное страхование.
57. Особенности заключения, изменения и прекращения договора страхования.
58. Доверительное управление имуществом.
59. Договор простого товарищества
60. Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих.
61. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина.
62. Основания и условия компенсации морального вреда.
63. Авторский договор.
64. Защита авторских прав.
65. Право на защиту нераскрытой информации от незаконного использования.
66. Товарный знак, как способ индивидуализации товаров.
67. Наследование по закону.
68. Наследование по завещанию.
69. Приобретение наследства.
70. Особенности наследования отдельных видов имущества.

3. УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКИЕ МАТЕРИАЛЫ ПО ДИСЦИПЛИНЕ

3.1. Основная и дополнительная литература:

1. Агарков, М.М. Учение о ценных бумагах / М.М. Агарков. – М., 1994.
2. Агарков, М.М. Понятие сделки по советскому гражданскому праву / М.М. Агарков // Советское государство и право. – 1996. – № 3 – 4.
3. Анисимов, А.Л. Честь, достоинство, деловая репутация: гражданско-правовая защита / А.Л. Анисимов. – М., 1994.
4. Богоненко, В.А. Основные институты гражданского права зарубежных стран / В.А. Богоненко. – Новополоцк: ПГУ, 2004.
5. Брагинский, М.И. Участие иностранного государства в гражданских правоотношениях / М.И. Брагинский. – М., 1981.

6. Брагинский, М.И. Общее учение о хозяйственных договорах / М.И. Брагинский. – Минск, 1987.

7. Брагинский, М.И. Обязательства и способы их обеспечения / М.И. Брагинский. – М., 1995.

8. Бохан, В.Ф. Комментарий к Правилам заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда / В.Ф. Бохан. – Минск: Амалфея, 1999.

9. Беляцкий, С.А. Возмещение морального (неимущественного) вреда / С.А. Беляцкий. – М., 1996.

10. Барщевский, М.Ю. Наследственное право / М.Ю. Барщевский. – 2-е изд. – М., 1996.

11. Витрянский, В.В. Недействительность сделок в арбитражно-судебной практике / В.В. Витрянский // Гражданский кодекс России. Проблемы. Теория. Практика. – М., 1998.

12. Вердников, В.Г. Договорные обязательства как основная гражданско-правовая форма товарно-денежных отношений / В.Г. Вердников, А.Ю. Кабалкин. – М., 1970.

13. Вишневский, А.А. Залоговое право. Учебное и практическое пособие / А.А. Вишневский. – М., 1995.

14. Веденин, Н.Н. Договорные отношения в сфере реализации сельскохозяйственной продукции / Н.Н. Веденин // Государство и право. – 1998. – № 1.

15. Гражданское и торговое право капиталистических государств. Ч. 1, 2 / под ред. Р.Л. Нарышкиной. – М., 1983.

16. Гражданское и торговое право капиталистических государств / отв. ред. Е.А. Васильев. – М., 1993.

17. Гукаян, Р. Правовое регулирование исковой давности / Р. Гукаян // Российская юстиция. – 1994. – №3.

18. Годунов, В.Н. Новое гражданское законодательство и поставка товаров для государственных нужд / В.Н. Годунов // Право и демократия. – Минск, 1998. – Вып.9.

19. Красавчиков, О.А. Советская наука гражданского права / О.А. Красавчиков // Ученые труды. – Т.4. Сер. «Гражданское право». – Свердловск, 1961.

20. Русак, Л.Г. Правовое регулирование создания и деятельности хозяйственных обществ в Республике Беларусь / Л.Г. Русак. – Минск, 1994.

21. Сергеев, А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации / А.П. Сергеев. – М., 1996.

22. Серебровский, В.И. Вопросы советского авторского права / В.И. Серебровский. – М., 1956.

23. Суханов, Е.А. Лекции о праве собственности / Е.А. Суханов. – М., 1991.

24. Суханов, Е.А. Система юридических лиц / Е.А. Суханов // Советское государство и право. – 1991. – № 11.

25. Тагайназаров, Ш. Общая долевая собственность в советском гражданском праве / Ш. Тагайназаров. – Душанбе, 1996.

26. Тархов, В.А. Гражданское правоотношение / В.А. Тархов. – Уфа, 1993.

27. Толстой, Ю.К. Гражданские правоотношения и их структурные особенности / Ю.К. Толстой // Правоведение. – 1976. – № 2.

28. Толстой, Ю.К. Исковая давность / Ю.К. Толстой // Правоведение. – 1992. – № 4.

29. Тихомиров, Ю.А. Договоры в экономике / Ю.А. Тихомиров. – М., 1993.

30. Чигир, В.Ф. Новый гражданский кодекс Республики Беларусь / В.Ф. Чигир // Юстыцыя Беларусі. – 1999. – № 1.

31. Чигир, В.Ф. Юридические лица / В.Ф. Чигир – Минск, 1994.

32. Чигир, В.Ф. Понятие и виды обязательств. Понятие обязательственного права / В.Ф. Чигир // В кн.: Правовые основы бизнеса или как открыть и вести свое дело. – Минск, 1995.

33. Флейшиц, Е.А. Личные права в гражданском праве СССР и капиталистических государств / Е.А. Флейшиц // Ученые записки ВИЮН. – М., 1945.

34. Флейшиц, Е.А. Обязательства из причинения вреда и необоснователь-ного обогащения / Е.А. Флейшиц. – М., 1951.

35. Халфина, Ф.О. Общее учение о правоотношении / Ф.О. Халфина. – М., 1974.

36. Щемелева, И.Н. Договор поставки / И.Н. Щемелева. – Минск, 1996.

4. УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКАЯ КАРТА ДИСЦИПЛИН

номер недели	номер темы	Название вопросов, выносимых на лекцию	Номера занятий		Самостоятельная работа студентов		Формы контроля занятий
			пр	лб	Содержание	часы	
1	2	3	4	5	6	7	8
1	1	Введение в гражданское право	1	-	В.*	4	О.*
2	-"-	-"-	-"-	-	-"-	-"-	-"-
3	1	Введение в гражданское право	1	-	В	4	О.
4	-"-	-"-	-"-	-	-"-	-"-	-"-
5	2	Общая характеристика гражданского и торгового права зарубежных стран	2	-	В.	4	О.
6	-"-	-"-	-"-	-	-"-	-"-	-"-
7	3	Граждане как субъекты гражданских правоотношений	2	-	В.	4	О., З.*
8	-"-	-"-	-"-	-	-"-	-"-	-"-
9	3	Граждане как субъекты гражданских правоотношений	3	-	В.	4	О., З.
10	-"-	-"-	-"-	-	-"-	-"-	-"-
11	4	Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений	3	-	В.	4	О., З.
12	-"-	-"-	-"-	-	-"-	-"-	-"-
13	4	Юридические лица как субъекты гражданских правоотношений	3	-	В.	4	О., З.
14	-"-	-"-	-"-	-	-"-	-"-	-"-

15	5	Государство и его административно-территориальные единицы как субъекты гражданских правоотношений	4	-	В.	4	О.
16	-"-	-"-	-"-	-	-"-	-"-	-"-
17	5	Государство и его административно-территориальные единицы как субъекты гражданских правоотношений	4	-	В.	8	О.
18	-"-	-"-	-"-	-	-"-	-"-	-"-
Четвертый семестр							
1	6	Объекты гражданских правоотношений	5	-	В.	4	О., З.
2	7	Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений	5	-	В.	4	О.
3	7	Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений	6	-	В.	8	О., З.
4	2	Общая характеристика гражданского и торгового права зарубежных стран	6	-	В.		О.
5	9	Право собственности	7	-	В.	4	О., З.
6	9	Право собственности	8	-	В.	4	О., З.
7	6	Право собственности	8	-	В.		О., З.
8	10	Ограниченные вещные права	8	-	В.		О., З.
9	11	Защита гражданских прав	9	-	В.		О., З.
10	12	Ответственность по гражданскому праву	10	-	В.		О., З.
11	12	Ответственность по гражданскому праву	11	-	В.		О., З.
12	13	Сроки в гражданском праве	11	-	В.		О.
13	14	Обязательства	12	-	В.		О., З.
14	14	Обязательства	13	-	В.		О., З.
15	14	Обязательства	13	-	В.		О., З.
16	15	Гражданско-правовой договор	13	-	В.		О., З.
17	15	Гражданско-правовой договор	14	-	В.		О., З.
18	15	Гражданско-правовой договор	14	-	В.		О., З.
Пятый семестр							
1	1	Купля-продажа	1	-	В.	4	О., З.
2	-"-	-"-	1	-	-"-	-"-	О.
3	1	Купля-продажа	1	-	В.	4	О., З.
4	-"-	-"-	2	-	-"-	-"-	О.
5	2	Мена. Дарение	2	-	В.	4	О., З.
6	-"-	-"-	3	-	-"-	-"-	О.
7	3	Рента и пожизненное содержание с иждивением	3	-	В.	2	О., З.
8	-"-	-"-	4	-	-"-	-"-	О.

9	4	Аренда и безвозмездное пользование имуществом (ссуда)	4	-	В.	4	О., З.
10	-"-	-"-	5	-	-"-	-"-	О.
11	5	Наем жилого помещения	5	-	В.	4	О.
12	-"-	-"-	6	-	-"-	-"-	О.
13	6	Подряд. Выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских работ	6	-	В.	4	О., З.
14	-"-	-"-	6	-	-"-	-"-	О.
15	7	Возмездное оказание услуг	7	-	В.	4	О., З.
16	-"-	-"-	7	-	-"-	-"-	О.
17	8	Перевозка и транспортная экспедиция	8	-	В.	4	О., З.
18	-"-	-"-	8	-	-"-	-"-	О.
Шестой семестр							
1	9	Заем и кредит	9	-	В.	4	О., З.
2	10	Финансирование под уступку денежного требования (факторинг)	10	-	В.		О.
3	11	Банковский вклад. Банковский счет	11	-	В.		О., З.
4	12	Расчеты	12	-	В.	4	О., З.
5	13	Хранение	13	-	В.		О., З.
6	14	Страхование	14	-	В.		О., З.
7	15	Поручение	15		В.		О., З.
8	16	Комиссия	16	-	В.		О., З.
9	17	Доверительное управление имуществом	17	-	В.		О.
10	18	Комплексная предпринимательская лицензия (франчайзинг)	18	-	В.		О.
11	19	Простое товарищество	19		В.	4	О., З.
12	20	Публичное обещание награды. Публичный конкурс	20	-	В.		О., З.
13	21	Проведение игр и пари	21	-	В.		О.
14	22	Обязательства вследствие причинения вреда. Обязательства вследствие неосновательного обогащения	22	-	В.	4	О., З.
15	23	Интеллектуальная собственность. Недобросовестная конкуренция	23	-	В.	6	О., З.
16	24	Наследственное право	24	-	В.	4	О., З.

* Условные обозначения: В. – вопросы выносимые на лекцию

О. – опрос студентов

З. – задачи

РАСЧЕТ БЮДЖЕТА ВРЕМЕНИ ПО ДИСЦИПЛИНЕ

Кафедра	Дисциплина	Курс	Всего ч.	Самостоятельная работа		Задание на самостоятельную работу (контр.работу, задачи, РГР, чертежи, рефераты и т.д.)
				Всего ч.	На задание, ч	
Кафедра гражданского права	Гражданское право	2, 3	350	104	4	Изучить теоретические источники по вопросам: структура ГП, предмет, метод ГП
					4	Изучить правила ГК о правоспособности и дееспособности физических лиц, а также практику ограничения дееспособности физических лиц.
					4	Изучить правила ГК о юрид. лицах, юридическую литературу о коммерческих организациях
					4	Изучить основные теоретические положения о сделках в гражданском праве
					4	Ознакомиться с институтом представительства на основе материалов судебной практики
					8	Изучить положения ГК о праве собственности, а также основные доктринальные концепции по теме
					4	Изучить содержание права хозяйственного ведения
					4	Изучить теоретические положения по самозащите гражданских прав
					8	Ознакомиться с юридической литературой по проблемам гражданско-правовой ответственности
					4	Изучить положения ГК об обязательствах
					4	На основе доктринальных концепций изучить проблему классификации гражд.-правовых договоров
					4	Изучить общие положения о договоре купли-продажи
					4	Изучить практику договора мены на примере коммерческих организаций
					4	Ознакомится с судебной практикой по делам, связанным с возвратом кредитных платежей
					4	Изучить правила ГК о подряде. Провести отличия подряда от возмездного оказания услуг
					4	Ознакомиться с теоретико-правовыми исследованиями по договору возмездного оказания услуг
					4	Изучить классификацию источников правового регулирования перевозки
					4	Изучить законодательство по отдельным видам займа и кредитования
					4	Изучить способы осуществления расчетов
					4	Изучить классификацию источников правового регулирования страхования
					4	Изучить судебную практику по делам из договоров о совместной деятельности
					4	Изучить судебную практику по делам о возмещении вреда, причин. источником повыш. опасности
					6	Изучить классификацию источников правового регулирования интеллектуальной собственности, классификацию объектов интеллектуальной собственности
					4	Изучить положения ГК о наследовании по завещанию

КУРС ЛЕКЦИЙ

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ КАК ОТРАСЛЬ ПРАВА

Совокупность норм права Республики Беларусь представляет собой определенную систему, которая включает в себя норму права, институт права, субинститут права, подотрасль права, отрасль права. Наиболее значительным элементом системы права является отрасль права, идентификация которой среди иных отраслей права наиболее точно осуществляется посредством позиционирования предмета и метода правового регулирования. Предмет гражданского права многообразен и сложен по своему составу, поскольку охватывает значительную часть общественных отношений. Однако среди всего спектра общественных отношений отношения, регулируемые гражданским правом, преимущественно складываются в сфере имущественных интересов субъектов права.

Доктринальные концепции, происходящие из зарубежной юридической науки традиционно более плюралистичны, так как предлагают самые разнообразные критерии разграничения права. Помимо теории предмета правового регулирования известны **теория интереса и теория метода.** С сер. XIX в. в университетах Германии создавались наиболее известные и значимые для европейской юридической науки теории права (Рудольф Иеринг, Оттон Бэр, Август Тон, Отто Гирке, Август Шульце, Фридрих Карл фон Савиньи), многие из которых строились на основе решения проблемы определения границы права публичного и частного. При этом под частным правом подразумевалось, прежде всего, гражданское право. Н.Л. Дювернуа отмечал, что «нормы права, ограждающие силу обязательств, неприкосновенность вещных прав, чистоту семейных нравов, существуют для всех и каждого, но интерес, ими огражденный, есть в той мере личный для каждого, что *притязание к защите нормы* может, без всякой опасности для права, быть предоставлено самому заинтересованному. Вот этот *диспозитивный характер ограждения юридических норм* и определяет собой особенность известной группы норм и дает им свойство частноправных».[1]

Гражданский кодекс Республики Беларусь (ст. 1) определяет круг отношений образующих собой **предмет** гражданского права:

- имущественные отношения;
- связанные с имущественными, личные неимущественные отношения;

[1] Дювернуа, Н.Л. Чтения по гражданскому праву. В 2 т. / Н.Л. Дювернуа // под ред. В.А. Томсинова // сер. Русское юридическое наследие. – М.: Зерцало, 2004. – Т. 1: Введение. Учение о лице – С. 46 – 47

– личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, поскольку иное не вытекает из существа этих отношений.

В отечественной науке гражданского права дискуссии ограничиваются запросами доктрины применительно к содержанию такого понятия как система права, как правило, не затрагивая проблематику дуализма права или дуализма частного права. С другой стороны, такие дискуссии обычно ограничиваются лишь запросами теории предмета правового регулирования. В большинстве случаев наука гражданского права, наполнялась теориями, основу которых составляли воззрения относительно существа гражданского права. В сер. XIX в., когда юридическая наука уже сформировалась как явление в жизни сообщества ученых, утвердилось мнение о том, что гражданское право регулирует отношения граждан между собой выступающих в качестве частных лиц, поэтому гражданское право называют также частным правом.

Вместе с тем, большинство взглядов относительно сущности гражданского права, в частности, предмета гражданского права, неизбежно сводятся к выводам об имущественном характере отношений, регулируемых гражданским правом. Различие есть лишь во взглядах, касающихся содержания и характера имущественных отношений. Д.И. Мейер вообще считал ошибочным мнение о том, что содержание гражданского права составляют имущественные отношения. Справедливо полагая, что юридические отношения, особенно имущественные, чрезвычайно разнообразны, он не считал возможным брать за основу отношения, сведя их к **правам**, в которых разнообразные отношения получают единство.[2]

Современная правовая доктрина большинства европейских стран, в первую очередь стран, относящихся к группе стран романо-германской правовой семьи, под частным правом понимает, прежде всего, гражданское право. Более сложным остается вопрос, что представляет собой гражданское право, что является предметом гражданского права? Пути поиска и возможные варианты ответа на этот вопрос пересекаются с теми направлениями теоретико-правовых исследований, которые сосредотачивают внимание на проблеме разграничения между различными отраслями права, иначе – проблеме структурирования норм права.

Несомненно, что во многих случаях теории разграничения происходят из первоначальных суждений (Древний Рим) *о значении характера и сущности отношений, происходящих в обществе*. Любые же общественные отношения находятся не в состоянии статики, а в состоянии динамики,

[2] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 1. – С. 32.

чаще всего развития и способны менять свой характер, содержание и общее состояние. Поэтому при структурировании норм права нельзя полагаться только на характер тех или иных отношений, тем более полагаться на этот критерий, как основной. При ближайшем рассмотрении выяснится, что, все иные теории разграничения норм права *обязательно имеют недостатки*, в том числе:

– особый режим регулирования не может быть особым уже в силу постоянства развития общественных отношений;

– система законодательства не может заменить систему права, так как по своей сущности система права – это понятие несравненно более широкое и содержательное по своему материально-правовому наполнению;

– комплексная отрасль права – это результат формально-математического подхода (деление, слияние норм права) без затрагивания правовых оснований структурирования.

Таким образом, не следует придавать чрезмерного значения поиску оптимальных критериев разграничения норм права по отраслям. Такой поиск ограничивается интересами теоретико-правовых исследований, в ходе которых выявляются и характеризуются какие-либо правовые явления не обязательно связанные с проблемой структурирования. С другой стороны, следует признать возможность существования «плавающих» отраслей права, способных отдельными структурными элементами мигрировать в сторону других отраслей права.

Изучение известных гражданскому праву доктринальных концепций, основа которых строится на признании имущественного интереса в качестве идентификатора гражданского права, уделяющих внимание понятию имущественных отношений, позволяет сделать вывод о том, что:

а) сутью отношений, именуемых имущественными, являются отношения, возникающие в связи с созданием, обращением и потреблением материальных благ;

б) в большинстве случаев реализация имущественных отношений основывается на частно-правовом интересе;

в) не все имущественные отношения поглощаются предметом гражданского права, в силу своей специфичности и направленности регулируются иными отраслями права (семейным, трудовым, земельным и др.).

Личные неимущественные отношения – отношения, возникающие по поводу нематериальных или неимущественных благ. Одни из них связаны с имущественными отношениями (отношения по поводу создания произведений науки, литературы, искусства, объектов промышленной собствен-

ности и иных объектов интеллектуальной собственности). Другие не связаны с имущественными отношениями (отношения в связи с защитой чести, достоинства и деловой репутации гражданина или юридического лица и др.). В юридической литературе высказывается мнение, что гражданское право не регулирует имущественные отношения, не связанные с имущественными, а только обеспечивает их охрану от возможных нарушений.[3]

Вопрос о предмете гражданско-правового регулирования тесно связан с вопросом о методе гражданско-правового регулирования. Применительно к нуждам гражданского права **метод гражданско-правового регулирования** может быть определен как система способов обеспечивающих предмет гражданского права. В науке гражданского права вопрос о методе гражданско-правового регулирования остается дискуссионным как в части определения самого понятия, так и относительно его содержания.

Исходя из лингвистического толкования слова «метод» под методом понимается способ осуществления чего-либо.[4] Ограничиваясь формально-лингвистическим толкованием термина можно предположить, что *методы гражданско-правового регулирования выражаются в способах гражданско-правового нормотворчества, обеспечивающих равенство субъектов гражданского права, их диспозитивность.* Во многих случаях в юридической литературе указывается на обеспечиваемое гражданским законодательством равенство субъектов гражданских правоотношений, в других случаях предлагаются самые разнообразные методы гражданско-правового регулирования. Так, по мнению О.А. Красавчикова метод гражданско-правового регулирования включает в себя юридическое равенство, инициативность и диспозитивность субъектов гражданского права, имущественный характер мер гражданско-правовой ответственности, восстановительный характер мер защиты нарушенных гражданских прав.[5] В.Ф. Чигир, характеризуя метод гражданского права, называет такие его особенности, как самостоятельность субъектов гражданско-правовых отношений, наличие автономной воли у участников гражданско-правовых отношений, наличие в гражданском праве значительного

---

[3] Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]; Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 1. – С. 7.

[4] Ожегов, С.И. Словарь русского языка: около 57 000 слов / С.И. Ожегов // Под ред. чл.-корр. АН СССР Н.Ю.Шведовой. – 18-е изд. стереотип. – М.: Русс.яз.,1986. – С. 300.

[5] Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Высш. шк., 1985. – Т. 1. – С. 18.

числа диспозитивных норм, особый порядок защиты гражданских прав и специфику самих способов защиты гражданских прав.[6]

Гражданское право – это совокупность правовых норм, регулирующих на началах равенства и диспозитивности физических и юридических лиц имущественные и личные неимущественные отношения.

Как право в целом или его отдельные отрасли, гражданское право отличается основными началами гражданско-правового регулирования, которые принято называть **принципами гражданского права.** Значение принципов в том, что они определяют направленность и содержание гражданского законодательства, обеспечивая его системность и стабильность.

В ст. 2 ГК закреплены принципы гражданского права:

– социальная направленность регулирования экономической деятельности;

– приоритет общественных интересов;

– равенство участников гражданских правоотношений;

– неприкосновенность собственности; свобода договора;

– добросовестность и разумность участников гражданских правоотношений;

– недопустимость произвольного вмешательства в частные дела; беспрепятственность осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Гражданское право следует отделять от смежных отраслей права. Разграничение необходимо проводить по предметному признаку.

Гражданское право отделяют от **административного права**, регулирующего отношения в сфере исполнительно-распорядительной деятельности органов государственного управления. В юридической литературе отмечается, что административное право не только охраняет, но и регулирует определенные имущественные и личные неимущественные отношения. Однако в имущественной сфере оно регулирует не стоимостные, а организационные отношения.[7]

Особый интерес представляет разделение гражданского и **трудового права.** В настоящее время преобладание частно-правовых начал характерно не только для гражданского, но и для трудового права. Отмечается, что для разграничения гражданского и трудового права принципиальное значение имело то обстоятельство, что в соответствии со сложившейся концепцией рабочая сила не признавалась товаром. Считались утратившими

---

[6] Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – С. 21.

[7] Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]; Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 1. – С. 10.

стоимостный характер и имущественные отношения, возникавшие по поводу трудовой деятельности (трудовые отношения). Поэтому их правовое регулирование осуществлялось не гражданским, а трудовым правом, в котором не применяется метод юридического равенства сторон, а отдается приоритет юридическим интересам работника.[8]

Здесь можно отметить и то обстоятельство, что в ряде стран, например во Франции, трудовое право признается частным правом.[9] Немецкое трудовое право более ста лет постепенно развивалось из гражданского права. Основным актом, регулирующим трудовой договор, по сей день является Германское гражданское уложение.[10] Фактически же в трудовых отношениях, передавая на условиях возмездности свои способности к выполнению определенной работы, работник: а) при выполнении каких-либо действий руководствуется регламентами нанимателя; б) результаты выполненной работы изначально остаются в распоряжении нанимателя.

От гражданского права следует отличать **финансовое право**, которое регулирует отношения, складывающиеся в сфере осуществления государством финансовой деятельности. Нормы финансового права всегда связаны с регулированием отношений по поводу выполняемых в процессе финансовой деятельности государства распределительной и контрольной функций. Если налицо эти функции, то данный правовой институт следует отнести к отрасли финансового права.[11]

Гражданское право необходимо отличать от тех отраслей права, которые регулируют отношения в сфере **природных ресурсов**. Некоторые виды земельных, горных, водных и лесных отношений тесно связаны с гражданскими имущественными отношениями. Так, право землепользования тесно связано с правом собственности на строение, на урожай и другое имущество, расположенное на земельном участке. Прекращение права пользования земельным участком в связи с изъятием его для государственных или общественных нужд является основанием права землепользователя на возмещение убытков. Подлежат также возмещению убытки, причиненные изменением или прекращением права водопользования, а также проведением во-

---

[8] Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 13.

[9] Кулагин, М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада / М.И. Кулагин. – М.: Дело, 1992. – С. 8.

[10] Бломайер, В. Обзор трудового права Германии. Основы хозяйственного и торгового права Германии и Австрии / В. Бломайер. – Сб. док-в. Семинар в рамках Темпус-проекта, Минск, 5 – 12 сентября 1999 г. – С. 234.

[11] Финансовое право, – М.: Юрид. лит., 1971. – С. 33.

дохозяйственных мероприятий. Возмещение убытков является гражданским имущественным отношением, но основанием права на возмещение убытков являются земельные или водные отношения.[12]

Гражданское право отличается от **семейного права** разностью и выраженной спецификой регулируемых отношений. Вопросы разграничения гражданского и семейного права всегда занимали особое место в теоретико-правовых дискуссиях. В семье складываются определенные имущественные связи. Однако не они – лицо семьи в обществе. Имущественные отношения являются связями второго порядка. Доминирующее значение принадлежит отношениям личным. К тому же имущественные отношения в семье приобретают целый ряд специфических черт и особенностей, отличающих их от массы всех иных имущественных отношений. В известной мере, аналогичные соображения необходимо высказать и относительно личных отношений в семье, которые не тождественны неимущественным, регулируемым гражданским правом.[13]

Высказывается мнение и о том, что происходит сближение отношений, регулируемых семейным правом, с собственно гражданско-правовыми отношениями. В частности, допускается заключение между супругами брачных контрактов, возможен переход от общей совместной собственности супругов к долевой собственности и т.п.[14]

При изучении права обнаруживаются черты сходства и различия между отдельными юридическими нормами, выявляются определенные связи и зависимости между ними. Поэтому совокупность всех норм права выглядит не как случайное и беспорядочное соединение, а как определенная система. Чтобы разобраться в вопросе о системе права, нужно установить, из каких компонентов (элементов) складывается данная система, на какой основе образуются и как связаны между собой ее компоненты, наконец, почему ее надо рассматривать как целое.[15]

К гражданскому праву следует применять общенаучные категории системы, основываясь на сути гражданского права. Элементами **системы гражданского права** являются: а) **подотрасль** (право собственности и другие вещные права, обязательственное право, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, наследственное право), ко-

[12] Советсткое земельное право: учеб. / под ред. Н.И. Краснова. – М.: Юрид. лит., 1981. – С. 49.
[13] Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Высш. шк., 1985. – Т. 1. – С. 35.
[14] Гражданское право: учеб. В. 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 14.
[15] Теория государства и права: учеб. / под ред. А.М. Васильева. – М.: Юрид. лит., 1977. – С. 322.

торая включает в себя гражданско-правовые институты; б) **гражданско-правовой институт**, состоящий из норм права, регулирующих более узкий, нежели подотрасль гражданского права, круг общественных отношений (юридические лица, объекты гражданских прав, купля-продажа, возмещение вреда и др.); в) **субинститут** – это замыкающий элемент системы гражданского права, нормы которого чаще всего регулируют «отношения внутри отношения» если под последними подразумевать гражданско-правовой институт (возмещение вреда как институт и возмещение вреда лицом, застраховавшим свою ответственность как субинститут).

Помимо вышеназванных элементов система гражданского права включает в себя соединение норм образующих общие положения, применимые ко всем отношениям, регулируемым гражданским правом (**общая часть**) и общность норм права, образующих подотрасли (**особенная часть**).

ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

Нормы гражданского права имеют определенную форму своего закрепления и выражения. Для стран романо-германской правовой семьи, к которым причисляется и Республика Беларусь, традиционной и наиболее значимой формой выражения права являются нормативные правовые акты. Однако понятие «нормативные правовые акты» поглощается таким понятием как источники права, которое несравненно шире. Следует учитывать и то обстоятельство, что в странах романо-германского права понятие «источника права» может иметь свои отличительные особенности. В целом же к числу источников права в этих странах традиционно причисляют нормативные акты, обычаи, иногда «общие принципы права», судебные прецеденты (ранее принятые судебные решения), научные труды ученых-юристов.[16]

В своей совокупности нормы права, заключенные в различные нормативные правовые акты образуют *гражданское законодательство*. В соответствии со ст. 1 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» от 10 января 2000 г., нормативный правовой акт – это официальный документ установленной формы, принятый (изданный) в пределах компетенции уполномоченного государственного органа (должностного лица) или путем референдума с соблюдением установленной законодательством Республики Беларусь процедуры, содержащий общеобязательные правила

[16] Марченко, М.Н. Сравнительное правоведение. Общая часть.: учеб. для юрид. вузов / М.Н. Марченко. – М.: Зерцало, 2001. – С. 309.

поведения, рассчитанные на неопределенный круг лиц и неоднократное применение. Все нормативные правовые акты в зависимости от их юридической силы расположены по определенной строго иерархической системе, в которой значение нормативного правового акта определяется его юридической силой. Чем больше юридическая сила нормативного акта, тем выше его положение в **системе гражданского законодательства**.[17]

Согласно ст. 3 Гражданского кодекса Республики Беларусь гражданское законодательство – это система нормативных правовых актов, которая включает в себя следующие виды нормативных правовых актов, содержащих нормы гражданского права:

– законодательные акты (Конституция Республики Беларусь, Гражданский кодекс, законы Республики Беларусь, декреты и указы Президента Республики Беларусь);

– распоряжения Президента Республики Беларусь;

– постановления Правительства Республики Беларусь, изданные в соответствии с законодательными актами;

– акты Конституционного Суда Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь, Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь и Национального банка Республики Беларусь, изданные в пределах их компетенции по регулированию гражданских отношений, установленной Конституцией Республики Беларусь и принятыми в соответствии с ней иными законодательными актами;

– акты министерств, иных республиканских органов государственного управления, местных органов управления и самоуправления, изданные в случаях и пределах, предусмотренных законодательными актами, распоряжениями Президента Республики Беларусь и постановлениями Правительства республики Беларусь.

Среди иных нормативных правовых актов, образующих собой систему гражданского законодательства высшей юридической силой обладает Конституция Республики Беларусь. Конституционные нормы определяют основу всего законодательства Республики Беларусь. Конституция содержит нормы, определяющие принципы гражданского законодательства. Так, ст. 13 Конституции закрепляет равенство государственной и частной форм собственности. Реализация конституционных норм обеспечивается действием различных нормативных правовых актов, относящихся к гражданскому законодательству.

---

[17] Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 24.

Важнейшим источником правового регулирования гражданско-правовых отношений является **Гражданский кодекс** Республики Беларусь. Этот крупный кодифицированный акт обеспечивает регулирование самых различных имущественных и личных неимущественных отношений. Кроме Гражданского кодекса нормы гражданского права содержатся в иных кодифицированных актах, таких как транспортные уставы и кодексы, Кодекс о браке и семье, Кодекс о земле, Жилищный кодекс и др.

В отличие от стран правового классицизма, где гражданские кодексы стали появляться уже с н. XIX в.: Франция (1804 г.), Нидерланды (1809 г.), позднее Германия (1896 г.), в Российской империи долгое время действовал *Свод гражданских законов*, в основании которого было положено Уложение царя Алексея Михайловича, изданное в 1649 г.[18] Лишь к 1905 г. был разработан проект российского гражданского уложения. Гражданские кодексы стали появляться лишь с образованием СССР, когда в 1922 г. был принят Гражданский кодекс Российской Федерации, а впоследствии, – гражданские кодексы союзных республик. Предшественником Гражданского кодекса Республики Беларусь 1998 г. был Гражданский кодекс БССР 1964 г.

Значительное место в системе гражданского законодательства занимают некодифицированные законы, например Закон «Об объектах, находящихся только в собственности государства», «Об авторском праве и смежных правах», «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках», Закон «О защите прав потребителей» и многие др.

Декреты и указы Президента Республики Беларусь также как и законы относятся к числу законодательных актов. В п. 2 ст. 3 Гражданского кодекса Республики Беларусь говорится о том, что в случае расхождения декрета или указа Президента Республики Беларусь с Гражданским кодексом или другим законом, Гражданский кодекс или другой закон имеют верховенство, если только полномочия на издание декрета или указа были предоставлены законом.

Следующими в иерархии нормативных правовых актов, составляющих гражданское законодательство, располагаются постановления Совета Министров Республики Беларусь, акты Конституционного Суда Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь, Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь и Национального банка Республики Беларусь.

[18] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 1. – С. 39.

Замыкают систему актов гражданского законодательства акты республиканских органов государственного управления, далее следующие за ними акты местных органов управления и самоуправления.

По смыслу и содержанию ст. 1 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» к актам гражданского законодательства могут быть причислены и локальные нормативные правовые акты, действие которых ограничивается рамками одной или нескольких организаций. К числу таких актов можно, например, отнести положение об отделе ценных бумаг акционерного общества.

В соответствии с ч. 2 ст. 6 Гражданского кодекса, нормы гражданского права, содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь, вступивших в силу, являются частью действующего на территории республики Беларусь гражданского законодательства, подлежат непосредственному применению, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для применения таких норм требуется издание внутригосударственного акта, и имеют силу того правового акта, которым выражено согласие Республики Беларусь на обязательность для нее соответствующего международного договора. Например, Республика Беларусь приняла участие в Рамочном соглашении об институциональных основах создания межгосударственных систем транспортировки нефти и газа. Данное соглашение было ратифицировано Законом Республики Беларусь от 8 ноября 2001 г. № 54-З.

К числу источников гражданского права **не относится судебный прецедент** (решение суда по конкретному делу). Решение суда, будучи обязательным для лиц, участвующих в деле не будет таковым для судьи, который рассматривает подобное же дело. В странах англосаксонского права судебный прецедент остается важнейшим источником права. В Великобритании в регулировании обязательств, возникающих из договоров, по-прежнему преимущественную роль играют нормы прецедентного права.[19]

В науке гражданского права остается дискуссионным вопрос о том, являются ли акты высших судебных органов (под ними в доктрине подразумеваются руководящие разъяснения по вопросам применения законодательства при рассмотрении судебных дел) источником права. Так, В.Ф. Чигир считает необоснованным включение в число актов гражданского законодательства актов Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, так как указанные акты представляют собой

[19] Правовые системы стран мира: энцикл. справ. / Отв.ред. – д.ю.н.,проф. А.Я. Сухарев. – 2-е изд., изм. и доп. – М.: НОРМА (Издательская группа НОРМА-ИНФРА М), 2001. – С. 109.

разъяснения о правильном применении законодательства.[20] А.К. Юрченко полагает, что Пленум Верховного Суда, давая указания, разъясняет смысл закона. Такое истолкование закона приобретает обязательную силу. Поскольку соответствующая норма может быть реализована лишь в истолковании, содержащемся в постановлении Пленума Верховного Суда, имеются основания такие постановления относить к источникам права.[21]

Следует отметить, что принятый в 2000 г. Закон Республики Беларусь «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» **отнес к числу нормативных правовых актов** акты Конституционного Суда, Верховного Суда (постановления Пленума Верховного Суда), Высшего Хозяйственного Суда (постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда), принятые в пределах их компетенции по регулированию общественных отношений, установленной Конституцией Республики Беларусь и принятыми в соответствии с ней иными законодательными актами.

Существование гражданско-правового нормативного акта как элемента правовой системы, регулятора общественных отношений определяется моментом введения его в действие, временным периодом его действия и моментом прекращения его действия. Момент введения гражданско-правового нормативного акта в действие (вступления в законную силу) определяется специальными правилами и связывается с условием соблюдения установленных для этого процедур их принятия, опубликования (имея в виду обеспечение доступности ознакомления с таким актом населения), а также волей органа, принявшего данный акт.[22]

Общие положения, касающиеся действия нормативного правового акта во времени содержатся в ст. 66 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах Республики Беларусь», а применительно к гражданскому законодательству в ст. 4 Гражданского кодекса (Действие гражданского законодательства во времени). Если иное не предусмотрено Конституцией и принятыми в соответствии с ней иными законодательными актами, акты гражданского законодательства не имеют обратной силы и применяются к отношениям, возникшим: после введения их в действие; до введения их в действие в части прав и обязанностей, возникших после введения их в действие. Отношения сторон по договору, заключенному до

---

[20] Гражданский кодекс Республики Беларусь: с коммент. к разделам / Коммент. В.Ф. Чигира. – 2-е изд. – Минск: Амалфея, 1999. – С. 139 – 140.

[21] Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]; Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 2. – С. 42.

[22] Каравай, А.В. Действие гражданско-правовых норм во времени / А.В. Каравай. – Минск: Тесей, 1999. – С. 12 – 13.

введения в действие акта гражданского законодательства, регулируются в соответствии со ст. 392 Гражданского кодекса.

Согласно ст. 68 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах Республики Беларусь» нормативные правовые акты республиканских (центральных) государственных органов имеют обязательную силу на всей территории Республики Беларусь, нормативные правовые акты органов местного управления и самоуправления – на соответствующей территории Республики Беларусь. Действие нормативных правовых актов, за исключением случаев, установленных законом и международными договорами Республики Беларусь, распространяется на граждан и юридических лиц Республики Беларусь, а также находящихся на территории Республики Беларусь иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц.

Правильное применение нормы гражданского права предполагает выявление ее характера и содержания. Характер гражданско-правовой нормы зависит от степени обязательности для участников гражданских правоотношений содержащихся в ней правил поведения. С этой точки зрения необходимо различать **диспозитивные и императивные нормы гражданского права**.[23] Для **диспозитивных норм** характерно то, что они оставляют субъектам гражданско-правовых отношений возможность выбора того или иного типа поведения. Для **императивных норм** характерно иное: они не оставляют возможность выбора. Субъекты права обязаны следовать содержащимся в императивных нормах правилам поведения. Большинство норм гражданского права носит диспозитивный характер.

В тех случаях, когда те или иные имущественные или личные неимущественные отношения не урегулированы нормами права, говорят о **пробеле в гражданском законодательстве**. Тем не менее, в каждом конкретном случае такие отношения подлежат правовому регулированию. В соответствии с п. 1 ст. 5 ГК в случаях, когда отношения, составляющие предмет гражданского права прямо не урегулированы актами законодательства или соглашением сторон, к таким отношениям, поскольку это не противоречит их существу, применяется норма гражданского законодательства, регулирующая сходные отношения (**аналогия закона**). Согласно п. 2 ст. 5 ГК при невозможности использования в указанных случаях аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из основных начал и смысла гражданского законодательства (**аналогия права**).

[23] Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 41.

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО КАК ОТРАСЛЬ ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКИ И КАК УЧЕБНАЯ ДИСЦИПЛИНА

Предметом науки гражданского права является само гражданское право. Различие состоит в том, что гражданское право состоит из норм права, образующих в своей совокупности самостоятельную отрасль права. Наука гражданского права включает в себя идеи, взгляды, суждения и в этом смысле воспринимается в качестве теории гражданского права или доктрины. Любая наука, если она действительно является наукой, не может ограничиваться одним только описанием и систематизацией изучаемых явлений, а должна вскрывать объективные закономерности, лежащие в основе этих явлений и объясняющие последние в самой их сущности. Это требование, обращенное ко всем отраслям знаний, применимо в полной мере и к цивилистической науке.

В самом деле, отрасль гражданского права включает в свой состав нормы о праве собственности, об обязательственных правах, наследственном праве и др., общая обрисовка и конкретное содержание которых даны в самом гражданском законе. Очевидно, однако, что приведенных указаний закона для выявления сущности названных институтов явно недостаточно. Необходимо также установить, какими объективными причинами, порождается потребность в этих институтах, какую сферу экономических отношений они обслуживают и как это должно отразиться на их собственном содержании. Лишь получив ответы на все перечисленные вопросы, можно признать, что соответствующий институт не только охарактеризован описательно, но и обоснован закономерно.[24] Наука гражданского права формирует специальные понятия и правовые категории, наполняющие те или иные подотрасли и гражданско-правовые институты. В отличие от гражданского законодательства, которое часто подвергается изменениям и дополнениям наука гражданского права вырабатывает несравнимо более устойчивые и долговечные категории, которые образуют основу и условия для всех последующих теоретико-правовых исследований.

Таким образом, для науки гражданского права характерна **преемственность** концепций, взглядов, суждений по основным теоретико-правовым проблемам. С другой стороны – это плюрализм мнений ученых по отдельным проблемам гражданского права, выражающийся в индивидуальных подходах к этим проблемам. Теоретико-правовые исследования в той или иной области гражданского права отнюдь не ограничиваются потребностями самой науки гражданского права, напротив, помогают разрешать важные вопросы, возникающие в правоприменительной деятельности и совершенствовать гражданское законодательство. Результаты многих

[24] Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]; Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 1. – С. 25.

теоретико-правовых исследований послужили хорошей основой для нормотворческой деятельности и привели к разработке и принятию важных нормативных правовых актов или к изменению ранее принятых актов.

Интерес ученых в сфере теоретико-правовых исследований не замыкается изучением лишь отечественного гражданского права. Большое внимание уделяется изучению гражданского права зарубежных стран, прежде всего стран романо-германской правовой семьи. Ознакомление с иностранным правовым опытом, опытом стран правового классицизма позволяет обогатить отечественную науку гражданского права новыми положениями и в конечном итоге решать сложные вопросы, возникающие в сфере правового регулирования разнообразных имущественных отношений. Так, включению в Гражданский кодекс таких институтов как доверительное управление имуществом, факторинг, франчайзинг предшествовали многочисленные теоретико-правовые исследования ученых.

Науку гражданского права не следует считать самодостаточной в том смысле, что все содержащиеся в ней положения основаны исключительно на теоретико-правовых материях. Напротив, чаще всего существующие в науке гражданского права концепции основаны на тщательном изучении и осмысливании правоприменительной деятельности. Наука должна располагать данными о практике применения нормативных правовых актов, что необходимо для установления потребности в конкретных теоретико-правовых исследованиях. С другой стороны на практике могут быть апробированы многие нормативные правовые акты, в основу которых положены результаты научных исследований.

Наука гражданского права имеет свою, уже достаточно длительную историю развития, тесно связанную с историей развития общества и тех общественных отношений, которые охватывают сферу имущественных интересов субъектов права. Новейшая отечественная наука гражданского права наполняется важнейшими теоретико-правовыми исследованиями по основным разделам гражданского права (юридические лица, право собственности, обязательственное право, наследственное право и др.). Результаты научных исследований публикуются в научных изданиях, докладываются и обсуждаются на республиканских и международных научно-практических конференциях и семинарах.

Науку гражданского права можно определить как систему знаний о закономерностях, содержании и особенностях гражданско-правового регулирования имущественных и личных неимущественных отношений.

Гражданское право как учебная дисциплина предназначена для обучения, основу которого составляют результаты научных исследований и формализующие их методы изучения гражданского права. Гражданское право как

юридическая дисциплина включает систематизированные в определенной последовательности знания о гражданском праве и в основе своей совпадает с системой гражданского права как отрасли права. Обучение гражданскому праву осуществляется посредством использования специальных методик и учебных материалов: учебников, учебных пособий, конспектов лекций, практикумов и др. Как правило, учебный процесс состоит из теоретико-познавательных (лекции) и практических занятий. Во время лекций происходит знакомство с основными теоретическими положениями по изучаемой теме. Во время практических занятий с использованием самых различных методов обучения (практикумы, тесты, деловые игры) закрепляются и апробируются пройденные ранее теоретические положения. Особое значение имеют новейшие обучающие технологии (мультимедийные и др.), облегчающие распространение знаний среди обучающихся. По-прежнему, необходимым и эффективным средством обучения остаются материалы судебных дел, обзоры судебной практики и образцы гражданско-правовых договоров.

Намного эффективнее становится обучение в тех случаях, когда студенты принимают активное участие в работе студенческих научных обществ, готовят тематические доклады, сообщения по основным проблемам гражданского права, рефераты и конкурсные научные работы.

После завершения изучения курса гражданского права, студент должен знать содержание всех тем, указанных в рабочей программе курса. Знание тем означает уверенное владение не только теоретическими знаниями, но и умение применять их на практике.

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

Представление о гражданском праве зарубежных стран может быть полным и завершенным лишь после ознакомления с отличительными особенностями современных правовых систем, с теми общими проблемами, которые присущи праву зарубежных стран. Восприятию основных начал и сущности гражданского права зарубежных стран в значительной мере будут способствовать знания, касающиеся проблемы дуализма права и дуализма частного права. Вместе с тем, можно говорить о том, что основные, наиболее характерные для гражданского права зарубежных стран черты проявляются в праве стран романо-германской правовой семьи или стран правового классицизма. Прежде всего, это Франция, Германия и Нидерланды.

В современной юридической литературе проблема дуализма права считалась проблемой исключительно зарубежного права, поэтому самостоятельные теоретико-правовые исследования в этой области практически не проводились. Упоминание о проблеме дуализма зарубежного права носили ознакомительно-описательный характер и подавались чаще всего в историческом ракурсе. Само формирование правовых систем стран, находящихся на постсоветском пространстве привело к необходимости основательного изучения и осмысления процессов, происходящих в современном праве зарубежных стран. Наибольший интерес вызывают страны, относящиеся к романо-германской правовой семье. Опыт этих стран имеет большое практическое значение для белорусских, российских законодателей, выстраивающих основные контуры своих правовых систем с использованием иностранного правового опыта.

Ознакомление с основными институтами гражданского права зарубежных стран невозможно без знания общих положений, характеризующих правовые системы стран романо-германской правовой семьи. Вместе с тем, нельзя недооценивать опыт стран англо-американского права, из которого заимствованы такие новые институты, как факторинг, франчайзинг, доверительное управление имуществом.

В юридической литературе зарубежных стран акценты смещаются в сторону выбора подходов, критериев, позволяющих проводить разграничение между публичным и частным правом.

Теория интереса. Согласно данной теории публичное право служит общественной пользе, а частное право отвечает частной пользе. Известны различные трактовки таких понятий как «польза» и «интерес». Истоки теории интереса идут из Древнего Рима (Ульпиан), но ее суть и содержание не забыты, и впоследствии развиваются в работах Савиньи, Иеринга и др. Савиньи считал, что *гражданское право в самой большей части* своего содержания образуется и развивается народом и юристами. Действительное *влияние на него законодателя менее значительно*, чем это принято думать.[25]

Теория метода. Также отличается множеством вариаций и трактовок. Здесь чаще всего обращаются к способам защиты нарушенного права. Защита права по инициативе лица означает принадлежность отношений к частному праву, а по инициативе государства к публичному праву (А. Тон). Правоотношения, в которых стороны равны – это область частно-

[25] Дювернуа, Н.Л. Чтения по гражданскому праву. В 2 т./ Н.Л. Дювернуа // под ред. В.А. Томсинова // сер. Русское юридическое наследие. – М.: Зерцало, 2004. – Т. 1: Введение. Учение о лице. – С. 19.

го права. Правоотношения, в которых одна сторона зависит от другой – это область публичного права (Еленек).

Теория предмета правового регулирования. Здесь внимание уделяется содержанию общественных отношений, их ценностному наполнению. Вещественная ценность относит всякие отношения к сфере частного права (К.Д. Кавелин). В 1864 г. К.Д. Кавелин в своей работе «Что есть гражданское право и где его пределы?», указывает на имущественный интерес, определяющий право. Чтоб познать, где действительно частное, где публичное право, надлежит заменить эту односторонность воззрений и критериев внешним признаком теоретическим, *внутренним обоснованием* этого различия. Для этого надо ветхую храмину римского права разобрать сверху донизу, хорошенько перебрать материал и воздвигнуть вновь на правильных *теоретических* основаниях…Где предметом права будет вещь, услуга, материальная ценность, там мы имеем право гражданское; где, стало быть, этого нет, там публичное.[26]

Известна **теория юридического социализма** (А. Менген), **теория социальных функций** (Л. Дюги) и др.

Вопрос о разделении права на публичное и частное имеет большое практическое значение. Сама суть проблемы не ограничивается необходимостью иметь прозрачные теоретико-правовые концепции, содержание которых должно определить основные направления и пути научного поиска. Результаты научных исследований в сфере дуализма права оказывают воздействие на нормотворческую деятельность, формирует принципы решения задач, связанных с систематизацией законодательств.

В правовых системах зарубежных стран, прежде всего европейских стран важнейшее место занимает гражданское право. В зарубежной юридической литературе особо подчеркивается роль частного права и в первую очередь гражданского права.[27] Проблема дуализма частного права возникла в процессе эволюции правовых систем европейских стран и исторически связана с развитием торговли, и последующим становлением промышленности. Уже в 1-й ½ XVIII в. возникла потребность в законодательстве, которое могло бы обеспечить развитие новых экономических отношений. Общие подходы и тенденции в вопросах правового регулирования частноправовых отношений формировали классическое гражданское право. Эти тенденции развились и закрепились к н. XIX в.,

[26] Дювернуа, Н.Л. Чтения по гражданскому праву. В 2 т. / Н.Л. Дювернуа // под ред. В.А. Томсинова // сер. Русское юридическое наследие. – М.: Зерцало, 2004. – Т. 1: Введение. Учение о лице. – С. 40 – 41.

[27] Давид, Р. Основные правовые системы современности / Р. Давид. – М., 1967. – С. 102.

в период распространения идей французской революции 1789 г. и Французского Гражданского кодекса (1804 г.).

Сама проблема дуализма частного права стала возникать и утверждаться в доктрине несколько позже, в условиях действия кодексов новейшего времени: Французского Торгового кодекса (1808 г.), Гражданского и Торгового кодексов Нидерландов (1838 г.), Гражданского и Торгового кодексов Италии (1865 г.). Юридическая практика ставила вопрос о целесообразности обособления норм, регулирующих коммерческую деятельность, от гражданского права. В наибольшей степени проблема дуализма частного права оказалась выраженной в странах, принадлежащих к романо-германской правовой семье, поскольку именно в этих странах велико влияние и значение гражданского права.

Доктринальные концепции по проблемам дуализма частного права в большей степени развивались в странах романо-германского права. Большинство из них формировали представления о хозяйственном праве, его месте в правовой системе, но такие концепции не всегда отличались четкой выраженностью идей и их направленностью на определение места хозяйственного права в правовых системах зарубежных стран (Гольдшмидт, Румпф, Родэ и др.). В иностранной юридической литературе получили распространение теории, которые не признают хозяйственное право отраслью права (Жакомен, Шранц). В последнее время наиболее популярны теории обосновывающие комплексность хозяйственного права, куда включаются финансовое, трудовое, административное право, право обществ, право конкуренции, право интеллектуальной собственности, страховое право (Амель, Лагард, Хеглер-Прахер, Байройтер).

Характерные особенности гражданского права зарубежных стран хорошо подчеркивает динамика его развития в странах правового классицизма.

В современном Гражданском кодексе Франции закреплены нормотворческие традиции французского законодателя, которые позволяют выявить и проследить тенденции развития французского гражданского права, в том числе применительно к таким источникам гражданского права как законодательные акты. Принцип построения Гражданского кодекса Франции (институционная система) никак не повлиял на нормотворческий инструментарий французского законодателя. В своем первоначальном виде Гражданский кодекс (1804 г.) уже обеспечивал правовое регулирование отношений, вызванных к жизни реформаторской политикой новой власти. Это при том, что в своей основе Гражданский кодекс строился на многих положениях заимствованных из королевских ордонансов или указов (Ordonnance du Roi). Впоследствии в Гражданский кодекс Франции вносились многочисленные изменения и дополнения, в том числе с включением в него многих

норм кодифицированных актов, утративших силу (например, Кодекс о гражданстве). В настоящее время в первоначальной редакции продолжает действовать лишь половина статей Гражданского кодекса; свыше ста статей было отменено, приблизительно девятьсот – пересмотрено. Кроме того в кодекс было включено дополнительно около трехсот статей.[28] Что касается Торгового кодекса, то в отличии от Гражданского кодекса этот кодифицированный акт все же не стал основой правового регулирования в предназначавшейся ему области, утрачивая со временем свое былое значение. Многие из его норм утратили силу. В современной Франции коммерческая (торговая) деятельность большей частью регулируется положениями Торгового кодекса (1999 г.) и некодифицированными законами, причем это могут быть не обязательно законы новейшего времени. Среди таких законов Закон о торговых обычаях (1866 г.), Закон о торговых товариществах (1966 г.), Декрет о торговых товариществах (1967 г.), Закон о купле-продаже и закладе имущественных комплексов коммерческих организаций (1909 г.), Закон о законной процентной ставке (1975 г.) и др.

Более выраженным остается дуализм частного права в Германии. Здесь продолжает действовать Гражданское уложение (1896 г.) и Торговое уложение (1897 г.). Торговое уложение является действующим кодифицированным актом, в котором содержатся нормы о торговом представительстве, торговых товариществах, формах учета торговой деятельности, оценке имущественных объектов, торговых сделках. Однако, как и во Франции, большое значение имеют некодифицированные законы: Закон об обществах с ограниченной ответственностью (1892 г.), Акционерный закон (1965 г.), Закон о производственных и хозяйственных кооперативах (1889 г.), Закон о ценных бумагах (1937 г.), Закон об общих условиях сделок (1976 г.), Закон о векселях (1993 г.) и др. С н. 90-х гг. XX в. в Германии велась подготовка к масштабной реформе обязательственного права. С целью устранения недостатков законодательного регулирования современный проект был направлен на реформирование основных значимых институтов обязательственного права в соответствии с предложениями комиссии по обязательственному праву. Наряду с правом купли-продажи и подряда ею затрагивается: общая часть обязательственного права, в том числе нормы о ненадлежащем исполнении обязательств, включая регулирование процентов и наступление просрочки, а также нормы об исковой давности.[29] Закон о реформе обязательственного права вступил в силу с 1 января 2002 г.

---

[28] Кулагин, М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада / М.И. Кулагин. – М.: Дело, 1992. – С. 21.

[29] Вилькенс, У. Современный проект коренной реформы немецкого обязательственного права. – Отдельные проблемы хозяйственного права Германии и Австрии / У. Виль-

Развиваясь первоначально под воздействием национальных правовых традиций голландское право с н. XIX в. попало в сферу влияния французского права. В Нидерландах объединение гражданского и торгового права фактически происходило дважды. Задолго до первых современных кодификаций эти две ветви частного права рассматривались голландскими юристами как единое целое. Первый проект Гражданского кодекса был подготовлен в 1807 г. Однако усиливающаяся политическая зависимость от Франции привела к тому, что голландское право стало развиваться по подобию французского частного права. В Нидерландах долгое время действовали Гражданский кодекс (1838 г.) и Торговый кодекс (1838 г.). После исключения из Торгового кодекса норм о несостоятельности голландское право стало отходить от принципов дуализма частного права. В настоящее время в Нидерландах практически завершена новейшая в истории европейских стран и достаточно масштабная кодификация, начавшаяся в 1947 г. разработкой нового Гражданского кодекса.[30]

Основные институты гражданского права зарубежных стран рассматриваются при изучении специального учебного курса.[31]

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РЕГИСТРАЦИОННОГО ПРАВА ЕВРОПЕЙСКИХ СТРАН

Правовые системы европейских стран имеют как общие черты, так и свои отличительные особенности, которые индивидуализируют право каждой страны. Гражданское право занимает центральное место в правовых системах стран Запада. Вплоть до настоящего времени оно остается наиболее разработанной отраслью права в целом.[32] Основные концепции права европейских стран и моделирование систем права строятся с оглядкой на правовые традиции той или иной страны или группы стран, и, так или иначе, рассматриваются через призму представлений о принадлежности к определенной правовой семье. Наиболее полные характеристики гражданского права или частного права в целом дости-

---

кенс. – Сб. док-в. Семинар в рамках Темпус-проекта, Минск, 2 – 9 сентября 2001 г. – Минск, 2002. – С. 38.

[30] См.: Богоненко, В.А. Кодификация гражданского права в странах правового классицизма: монография / В.А. Богоненко – Минск: А.Н. Вараксин, 2008. – 142 с.; Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование / В.В. Залесский [и др.] – М.: НОРМА, 1999. – С. 9 – 10.

[31] См.: Богоненко, В.А. Основные институты гражданского права зарубежных стран: УМК для студентов спец. 24 01 02 / В.А. Богоненко. – Новополоцк: ПГУ, 2004.

[32] Кулагин, М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада / М.И. Кулагин. – М.: Дело, 1992. – С. 7.

гаются посредством установления сходства с правом стран романо-германской правовой семьи (Франция, Германия и др.). На другом полюсе, страны англо-американского или общего права, имеющие существенные особенности и традиции моделирования систем права (Великобритания, США и др.). Правовые традиции стран общего права менее выражены и доступны для заимствования, нежели правовые традиции стран романо-германской правовой семьи. Вместе с тем, среди европейских стран есть страны, в праве которых элемент заимствования не столь выражен и нивелирован благодаря воздействию сугубо национальных правовых традиций (Швеция, Норвегия, Исландия, Дания).

При всем разнообразии подходов в моделировании правовых систем и различиях в праве европейских стран, существуют достаточно схожие представления о частном праве, а также проблема дуализма частного права. Теоретико-правовые основы частного права, но, прежде всего гражданского права во многом строятся на положениях, касающихся права собственности. Как справедливо указывается в юридической литературе, законодательство стран континентальной Европы о вещных правах имеет один исторический источник – римское частное право.[33] Так, законодательству большинства европейских стран хорошо известно такое понятие как сервитут (право пользования чужой вещью).

В странах Европы отношения собственности всегда вызывали к себе повышенный интерес. Посредством права собственности реализовывались частноправовые интересы различных лиц в самых различных сферах. Позиционирование права собственности как одного из важнейших элементов системы права, примыкающей к сфере создания, изменения и передачи имущественных благ, неизбежно направляло законотворческую деятельность в европейских странах в область совершения особых процедур, способных обеспечить стабильность отношений собственности и интересы самих собственников. Во многих европейских странах такой процедурой стала процедура регистрации в сфере недвижимого имущества. Процесс создания систем регистрации прошел достаточно длинный исторический путь, но неизбежно был связан с определением видов недвижимого имущества, среди которого назывались, прежде всего, земельные участки. Часто процесс создания систем регистрации шел параллельно с процессом создания служб, которые, используя специальные навыки и знания, могли проводить измерения земельных участков, обозначать их и учитывать надлежащим образом.

[33] Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование / В.В.Залесский [и др.] – М.: НОРМА, 1999. – С. 210.

Правовая и терминологическая основа института регистрации в сфере недвижимости европейских стран по сути одна – недвижимое имущество, права на недвижимое имущество, переход прав на недвижимое имущество, изменения в составе недвижимого имущества и т. д.

Германия. Классификация вещей дана в Разделе 2 Книги 1 Германского Гражданского уложения. К недвижимому имуществу относятся земельный участок с его «существенными составными частями», т. е. вещи, прочно соединенные с землей.[34] К составным частям земельного участка не принадлежат вещи, связанные с землей лишь для временных целей. Аналогичное правило применяется к строению или иному сооружению, возведенному на земельном участке лицом, имеющим ограниченное право на чужой земельный участок.[35]

Франция. Классификация вещей дана в Титуле 1 Книги 2 Гражданского кодекса. Это более детальная классификация по сравнению с Германским Гражданским уложением и законами других европейских стран. Понятие недвижимости в Гражданском кодексе Франции заметно шире. В соответствии со ст. 517 имущества считаются недвижимыми в силу их природы или их назначения или вследствие предмета, принадлежностью которого они являются. Согласно ст. 518 земельные участки и строения являются недвижимыми в силу их природы. Ст. 524 говорит о том, что недвижимостью в силу их назначения являются животные служащие для обработки земли («Les animaux attaches a la culture»).[36]

Нидерланды. Классификация вещей на движимые и недвижимые дана в Гражданском кодексе. Нормы о недвижимом имуществе содержатся в Титуле 3 Книги 5 «Eigendom van onroerende zaken». Так, в ст. 20 (5.3.1) говорится, что если закон не определяет иное, собственность на земельный участок состоит из: поверхности; верхних слоев земли; подземных вод, приносимых с поверхности; воды, которая находится на земельном участке и не сообщается свободно с водой с другого земельного участка и т. д.[37]

Испания. Классификация вещей на движимые и недвижимые закреплена в Гражданском кодексе, где приводится достаточно подробный пе-

---

[34] Германское право. Часть 1. Гражданское уложение: Пер. с нем./ Серия: Современное зарубежное и международное частное право. – М.: Международный центр финансово-экономического развития, 1996. – С. 30.

[35] Там же, с. 30.

[36] Code civil. – Edition Dallos, 1995. – P. 404.

[37] Nieuw nederlands burgerlijk wetboek het vermogensrecht. – Kluwer law and taxation publishers – Deventer Boston, 1990. – P. 162.

речень недвижимого имущества, в том числе это земельные участки и связанные с землей различные сооружения, дороги, деревья и др.[38]

Италия. Классификация вещей дана в Книге 3 «О собственности» Гражданского кодекса. Кодекс дает исчерпывающий перечень объектов, относящихся к недвижимому имуществу: земля, водные источники и ручьи, деревья, строения и другие сооружения, соединенные с землей постоянно или на определенное время, а также все, что естественным или искусственным образом оказывается в земле.[39]

Швейцария. Классификация вещей на движимые и недвижимые закреплена в Гражданском кодексе. Недвижимость понимается достаточно широко и включает: землю, ее недра, прочно связанные с ней здания и сооружения, а также «четко выраженные и постоянные права, занесенные в реестр недвижимости» (ст. 655 ГК).[40]

Швеция. Здесь отсутствует гражданский кодекс. Положения о недвижимом имуществе закреплены в различных нормативных правовых актах. Так, в ст. 1 Земельного кодекса (Land Code / jordabalk) сказано о том, что недвижимым имуществом является земля.[41] Строения и иные сооружения юридически не могут существовать без земли, следуя юридической судьбе земельного участка.

Финляндия. Как и в Швеции, здесь также отсутствует гражданский кодекс. Положения о недвижимости закреплены в различных нормативных правовых актах, основными из которых являются Кодекс о недвижимости (Code of Real Estate), Акт о формировании недвижимости (Real Property Formation Act), Земельный кодекс. Недвижимость формируется из такого обозначенного границами на местности земельного участка, который является объектом независимого права владения и который обозначен в регистре недвижимости отдельной единицей. Помимо земельной территории недвижимостью считается также принадлежащие владельцу строения и стационарные устройства, а также растущая на ней растительность (например, деревья, злаки). Кроме того, законодательство Финляндии содержит такое понятие, как «парцель-земля». Под «парцель-землей» подразумевается земельный участок, отделяемый владельцем от его недвижимости для передачи. Парцель-земля становится недвижимостью в результате осо-

[38] Coleccion Codigos Basicos. Codigo civil. 10 edicion. Concordancias y Notas a cargo de Francisco Javier Fernandez Urzainqui, Magistrado. Aranzadi Editorial, Madrid, 1997.
[39] Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование / В.В.Залесский [и др.] – М.: НОРМА, 1999. – С. 223.
[40] Там же, с. 225.
[41] Mattsson Hans, Osterberg Tommy. Swedish and Cadastral Legislation. Stockoholm, 1998. – P. 7.

бой операции замера земли (процедура парцеллирования и замер участка на плане застройки) после того, как право на владение парцель-землей получателем (новым владельцем) зарегистрировано в реестре судебных объявлений о переходе недвижимости к новому владельцу и в залоговом реестре (регистр прав на владение). Таким образом, по законодательству Финляндии парцель-земля – один из промежуточных этапов в цепи событий, касающихся передачи части недвижимости. В новом законодательстве (Земельный кодекс), касающемся передачи и залога недвижимости, парцель-землю по многим параметрам приравнивают к недвижимости. [42]

В целом положения о недвижимости, закрепленные в нормативных правовых актах европейских стран, отличаются следующими особенностями:

1. В большинстве европейских стран положения о недвижимости закреплены на уровне гражданских кодексов. Другим вариантом является закрепление норм о недвижимости в иных кодифицированных актах – кодексах (о земле, о недвижимости) или некодифицированных специальных законах.

2. Первичным (основным) объектом недвижимости в большинстве случаев является земельный участок, все остальные вещи могут причисляться к объектам недвижимости в тех случаях, когда тесно связаны с землей. Таким образом, устанавливается несомненный приоритет земельного участка перед любыми другими объектами. Любые другие объекты, тесно связанные с земельным участком производны от него и в этом смысле их юридическая судьба зависит от юридической судьбы земельного участка.

3. Законодательство европейских стран о недвижимости содержит правовую основу регистрационной системы, обеспечивающей регистрацию недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним и развивается по двум основным направлениям: а) основания и порядок регистрации определяется собственно законодательством о недвижимости; б) основания и порядок регистрации определяется специальными нормативными правовыми актами о регистрации. Вместе с тем, возможно сочетание или смешение этих направлений.

Законодательство о регистрации недвижимости, прав на него и сделок с ним:

Германия. Вопросы, связанные с регистрацией недвижимости, регламентируются Гражданским уложением (основные положения содержатся

[42] Карвинен, П. Законодательная база управления земельными ресурсами Финляндии. – Роль, функции и структура службы геодезии и землеустройства / П. Карвинен. – Управление Геодезии и Землеустройства Финляндии. Хельсинки, 1999. – С. 12, 13.

в Книге 3), Положением о поземельной книге от 24 марта 1897 г. в редакции от 26 мая 1994 г.[43] Отдельные нормы о регистрации содержатся в других нормативных правовых актах. Например, правила о поземельной книге, в том числе о закрытии поземельных книг регистрации собственности на жилое помещение содержатся в Законе «О праве собственности на жилье» от 15 марта 1951 г. (с последующими изменениями и дополнениями).[44]

Франция. Нормы о регистрации содержатся в различных нормативных правовых актах. Так, в Книге 3 Титула 18 Главы 10 Гражданского кодекса содержатся нормы о регистрации ипотеки.[45] Французское законодательство содержит положения о межевых книгах, реестре записи ипотек, домашней книге, земельной книге.

Нидерланды. Нормы о регистрации содержатся в Гражданском кодексе, в Кадастровом Акте (Cadastre Act) и других нормативных правовых актах. В целом, в законодательстве Нидерландов нормы о регистрации находятся в тесной взаимосвязи с нормами материального права, прежде всего, гражданского.

Испания. Реализация прав собственника, как правило, обеспечивается нормами материального, прежде всего гражданского права. Исторически сложилось так, что материальные нормы Гражданского кодекса превалируют над нормами о регистрации, содержащимися в иных нормативных правовых актах. Гражданский кодекс содержит нормы о размежевании земельных участков, о различных видах земельных сервитутов. Отдельные нормы, касающиеся вещных прав, в том числе их изменений содержатся в горном и водном законодательстве.[46]

Италия. Отдельные нормы о регистрации содержатся в Гражданском кодексе. В Италии в целом сформировалось законодательство о регистрации на уровне некодифицированных нормативных правовых актов. Это Декрет от 28 марта 1929 г. № 499 «О введении поземельных книг в некоторых провинциях» (с изменениями и дополнениями от 29.10.1974

---

[43] Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование / В.В.Залесский [и др.] – М.: НОРМА, 1999. – С. 214.

[44] Германское право. Часть 3. Закон об общих условиях сделок, Закон об ответственности за недоброкачественную продукцию, Закон о праве собственности на жилье, Закон о чеках, Закон о векселях, Положение о несостоятельности: Пер. с нем. / Исследовательский центр частного права. Германский фонд международного правового сотрудничества; Научн. ред. Р.И.Каримуллин. – М.: «Статут», 1999. – С. 62.

[45] Code civil. – Edition Dallos, 1995. – P. 1546.

[46] Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование / В.В.Залесский [и др.] – М.: НОРМА, 1999. – С. 221, 241.

и 08.08.1977 гг.), Закон от 27 февраля 1985 г. № 52 «О введении автоматизированной системы обработки данных в земельном реестре» и др.[47]

Швейцария. Законодательство о регистрации имеет давнишние традиции и включает в себя различные нормативные правовые акты. В Гражданском кодексе содержатся нормы о реестре недвижимости. Положения о регистрации содержатся в отдельных законах, в том числе в Законе от 4 октября 1991 г. «О загородных земельных угодьях», в Законе от 16 декабря 1983 г. «О порядке приобретения недвижимости иностранцами», в Ордонансе от 7 июня 1937 г. «О реестре недвижимости», в Ордонансе от 19 декабря 1910 г. «О регистрации соглашений об отсрочке перехода права собственности», в Ордонансе от 1 октября 1984 г. «О порядке приобретения недвижимости иностранцами».

Швеция. Нормы о регистрации содержатся в различных нормативных правовых актах. Система нормативных правовых актов Швеции о регистрации относится к числу наиболее старейших и разработанных. Законодательство о регистрации включает в себя как материальные, так и процессуальные нормы. Положения о регистрации включены в Земельный кодекс, в Земельный Регистрационный Акт, в Земельный Регистрационный Ордонанс, в Ордонанс регистрации недвижимости. Большое значение имеет Закон «О формировании недвижимости», в котором, в частности, имеются положения о кадастровых замерах. Отдельные положения, связанные с регистрацией содержатся в Правилах издаваемых Кадастровым Агентством Швеции, например HMK Enhandbok utgiven av Lantmateriverket Gavle, 1994.

Финляндия. Финляндия имеет целостную и хорошо разработанную систему нормативных правовых актов о регистрации в сфере недвижимости. Нормы о регистрации содержатся в Кодексе о недвижимости, в Акте о формировании недвижимости, в Земельном кодексе, в Законе «О привилегии при покупке», в Законе «О контроле за приобретением недвижимости, проживающими за пределами страны физическими лицами и иностранными юридическими лицами», в Законе «Об уездных (районных) судах».

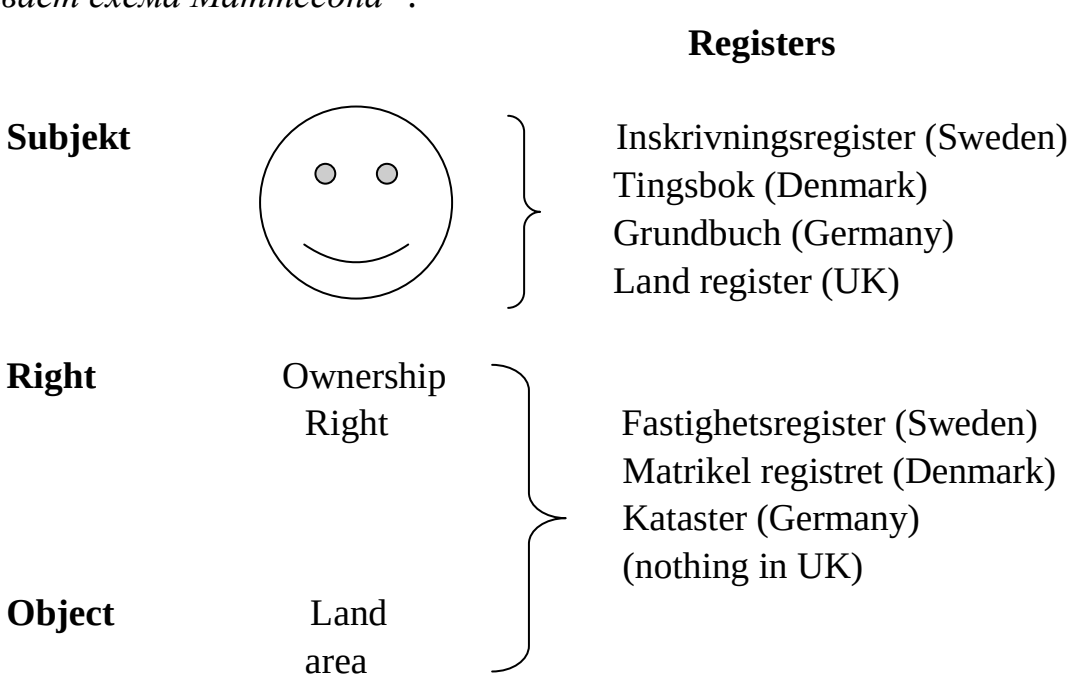
Система регистрации недвижимости в европейских странах

Общие начала и принципы, присущие регистрационным системам разных стран, равно как и имеющиеся в них различия позволяют осуществить классификацию типичных или основных регистрационных систем, существующих в современном мире. В основу классификации положены сходства и отличия, касающиеся видов вещных прав, объектов недвижи-

[47] Там же, С. 214.

мости, субъектов регистрации, объектов регистрации, видов регистров и регистрационных процедур.

Правовую основу каждой регистрационной системы составляют правоотношения по поводу субъекта, прав (субъективных гражданских прав – примеч. автора), объекта. *Суть регистрационной системы наглядно подчеркивает схема Маттссона*[48]*:*



Наибольшую известность получили следующие регистрационные системы: *французская* (Франция, Испания, Португалия, Швейцария и др.); *немецкая* (Германия, Австрия, Бразилия, Чили и др.); *английская* (Великобритания, Новая Зеландия, Британская Гвиана и др.); *система Torrens* (Италия, Австралия, Канада (отдельные штаты) и др.[49]

Представление о наиболее характерных особенностях регистрационных систем дает ознакомление с регистрационными системами ряда стран: Германии, Швеции, Финляндии.

Германия. Случаи, когда требуется регистрация, применительно к земельным участкам определены разделами 2 и 3 Книги 3. В соответствии с § 873 ГГУ для передачи права собственности на земельный участок, для обременения земельного участка правом, а также для передачи или обременения такого права необходимы соглашение правомочного лица и другой стороны об

[48] Mattsson Hans. Property rights ahd registration in a perspective of change. – Управление территориями. Международная научно-техническая конференция, посвященная 225-летию МИИГАиК. – МИИГАиК, 2004. – С. 44.
[49] S.Rowton Simpson. Land law and registration. Cambridge University Press. 1976.

изменениях в правах и регистрация изменений в поземельной книге, если законом не предусмотрено иное. До момента регистрации стороны связаны своим соглашением лишь тогда, когда волеизъявления заверены в нотариальном порядке, или сделаны органу, в котором ведутся поземельные книги, или последнему подано соответствующее заявление, или когда правомочное лицо предоставило другой стороне разрешение на внесение записи, составленное в соответствии с предписаниями Положения о поземельной книге.[50]

Порядок отмены права, изменения права определяется правилами параграфов 875 – 877 ГГУ.

Поскольку земельный участок может быть обременен не одним, а несколькими правами Гражданское уложение содержит правила об очередности при множестве прав. Так, согласно § 879 ГГУ в случае, если права внесены в один и тот же раздел поземельной книги, очередность определяется по времени регистрации этих прав. Если же права внесены в различные разделы, то приоритет признается за тем правом, которое датировано более ранним числом; права, датированные одним и тем же числом, имеют одинаковый ранг. Допускается изменение порядка очередности, для чего требуется соглашение правомочных лиц, одно из которых уступает свою очередь другому лицу и внесения изменения в поземельную книгу. Если же предполагается изменение очередности ипотеки, поземельного или рентного долга, то кроме того требуется согласие собственника. При обременении земельного участка правом собственник может оговорить себе полномочия на установление иного по своему объему права, обременяющего участок, которое будет приоритетным по отношению к ранее зарегистрированному праву. Данная оговорка должна быть внесена в поземельную книгу и одновременно с записью права, которое должно уступить свой ранг.[51]

Германское гражданское уложение содержит также положения о предварительной регистрации, записях в поземельную книгу при объединении земельных участков, публичной достоверности поземельной книги, об исправлениях записи в поземельной книге, о вызывном производстве и др.

В соответствии с Положением о поземельной книге от 24 марта 1897 г. (в редакции от 26 мая 1994 г.) ведение поземельных книг возложено на суды по месту нахождения объекта недвижимости. Если земельный участок расположен на территории, входящей в юрисдикцию нескольких

[50] Германское право. Часть 3. Закон об общих условиях сделок, Закон об ответственности за недоброкачественную продукцию, Закон о праве собственности на жилье, Закон о чеках, Закон о векселях, Положение о несостоятельности: Пер. с нем. / Исследовательский центр частного права. Германский фонд международного правового сотрудничества; Научн. ред. Р.И.Каримуллин. – М.: «Статут», 1999. – С. 200.
[51] Там же, С. 201.

судов, то выбор суда в этом случае могут осуществлять правительства земель либо земельные органы юстиции. Федеральное министерство юстиции по согласованию с Бундесратом также вправе принимать нормы об учреждении и ведении поземельных книг, ипотечных закладных и выдаче копий из поземельных книг, устанавливать порядок, исключающий дублирование в ведении поземельных книг.[52]

Действие поземельных книг распространяется на округа, на территории которых находятся внесенные в них земельные участки. В целях проведения регистрации земельных участков в землях составляются специальные перечни таких земельных участков (кадастр недвижимости). Каждому земельному участку отводится в поземельной книге отдельный лист (принцип специальности поземельной записи). Регистрация земельных участков в поземельной книге производится по заявлению любого лица, право которого затрагивается такой регистрацией либо в пользу которого она осуществляется. В любом случае регистрация возможна только при наличии согласия на это лица, чьи права затрагиваются.

Характерные для регистрационного процесса особенности состоят в следующем:

а) для осуществления регистрации всегда необходимо официальное подтверждение всех установленных документов;

б) о каждом факте регистрации обязательно ставятся в известность заинтересованные лица (нотариус, заявитель, собственники и другие лица;

в) любое лицо, имеющее законный интерес, связанный с регистрацией, вправе ознакомиться с соответствующей записью в поземельной книге.[53]

Швеция. Законодательством Швеции для регистрационной системы предназначены определенные виды регистров, которые создавались и совершенствовались в зависимости от потребностей в сфере недвижимости. Так, в связи с совершенствованием законодательства о налогообложении, в 1908 г. из двух действующих регистров был выделен отдельный регистр для целей налогообложения. В 1976 г. регистр прав и регистр объектов недвижимости были объединены (на это ушло 20 лет), а регистр налогообложения остался самостоятельным регистром.[54] Правительство Швеции предприняло усилия по объединению в 2008 г. этих двух регистров.

---

[52] Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование / В.В.Залесский [и др.] – М.: НОРМА, 1999. – С. 254.

[53] Там же.

[54] Mattsson Hans. Property rights ahd registration in a perspective of change. – Управление территориями. Международная научно-техническая конференция, посвященная 225-летию МИИГАиК. – МИИГАиК, 2004. – С. 44.

Регистрация прав осуществляется посредством действия регистра Inskrivningsregister. Регистрация земельного участка – при помощи регистра Fastighetsregister. Регистрацию проводят Агентство земельных ресурсов и кадастровые организации. Вопросы, касающиеся прав собственности, находятся в компетенции уездных судов (всего 7 судов), деятельность которых связана с процессом регистрации. Так, регистрационное агентство NorrtÄlje является ответственным за регистрацию в четырех округах (ленах). Регистрируются права на недвижимость, переход прав по сделке, осуществляются регистрационные действия по ипотеке (регистрация закладных писем на определенную денежную сумму), а также совершаются другие необходимые действия. В 2005 г. в агентстве NorrtÄlje было рассмотрено 250 тыс. дел. В агентстве действуют четыре сектора в каждом от 8 до 10 сотрудников. В штат агентства входит один судья уездного суда по рассмотрению дел о регистрации земельных участков. Вся регистрация проводится с помощью компьютеров, а решения по регистрационным делам могут быть обжалованы в суд. Допускается так называемая «спящая регистрация», когда не представлены все необходимые для регистрации документы или, например, представлен не подлинник, а копия договора купли-продажи. В таких случаях регистрация носит временный характер (до устранения недостатков). Вся поступающая в агентство информация передается в центральную базу данных GÄvle (LDB), где с ней может ознакомиться любой желающий.

Финляндия. История современной регистрационной системы Финляндии берет начало с 1633 г., и связана с началом деятельности землеустроительной службы, первым представителем которой был Улоф Каниус.[55]

Законодательство Финляндии о регистрации недвижимости отличается своими характерными особенностями. До вступления в силу Кодекса о недвижимости (с 01.01.1997 г.) действовал Кодекс о недвижимости Швеции (1734 г.) и еще 11 других актов Швеции.[56]

Под системой регистрации подразумевается запись, т. е. правовая регистрация в суде, регистрация конкретного права, а также залог. Правовая регистрация в суде означает регистрацию права собственности на весь объект недвижимости, занесенный в реестр недвижимости, его определенную часть или уча-

[55] Kostet Juhani. Helsingin kaupunkimittauksen vaiheita. 100 vuotta ensimmÄisestÄ kaupungingeodeetista 1892-1992. – Helsingin kaupunki kiinteistoviraso kaupunkimittausosasto. 1992. S. 20.

[56] Erja Werdi. An overview to selected issues. LL.Lic with Court training Information Specialist in Law. Institut of Law, TKK, 2005.

сток. Залог предназначен для обеспечения выполнения долговых обязательств таким образом, что у залогодержателя имеется право получения выплаты, соответствующей стоимости недвижимости. Залогодержателю в подтверждение залога выдается закладная, а залоговое право возникает при передаче закладной кредитору в обеспечение погашения кредита. Посредством регистрации конкретного (отдельного) права обеспечивается неизменность права в отношении других отдельных прав и кредиторов владельца недвижимости. Заявки на регистрацию и решения по ним заносятся в регистрационно-залоговый реестр, являющийся составной частью государственной системы недвижимости, поддерживаемой на основе автоматической обработки данных.[57]

Официальной регистрационной инстанцией выступает уездный (районный) суд первой инстанции общей юрисдикции (всего 68 районных судов), на территории округа которого расположен объект недвижимости. Регистрационные дела рассматриваются канцелярией суда. Дело не выносится на рассмотрение судебного заседания, даже тогда, когда заявитель или другая сторона вызываются в суд.

Согласно Закону об уездных (районных) судах постановления по регистрационным вопросам недвижимости могут приниматься лагманом (председателем райсуда), районным судьей (членом райсуда), фискалом райсуда (общественным обвинителем) или же нотариусом или сотрудником судебной канцелярии, уполномоченными на это председателем райсуда (лагманом). При этом уполномоченный сотрудник судебной канцелярии обязан передавать крупные, диспозитивные или сложные дела всегда на решение нотариуса, судебного обвинителя или члена райсуда, имеющего юридическое образование.

Как правило, регистрация производится на основании письменного заявления за подписью заявителя или составителя. Письменное заявление необходимо при доставке заявления почтой, посыльным или в электронном формате. Но заявитель или его представитель могут представлять заявление и в устной форме в канцелярии суда, если суть дела ясна из документа, являющегося основанием регистрационного заявления, за исключением залоговой заявки, которая не может, ни в коем случае представляться в устном виде. К заявлению надлежит приложить оригинал документа, являющегося основанием регистрации (записи), прочие документы допускается прилагать в виде копий.[58]

---

[57] Райскинмяки, М. Система регистрации недвижимости в Финляндии. Роль, функция и структура службы геодезии и землеустройства / М. Райскинмяки –Хельсинки: Управление Геодезии и Землеустройства Финляндии, 1999. – С. 32.

[58] Там же.

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВООТНОШЕНИЕ

Обращение материальных благ связано с их производством и потреблением. Это возможно лишь при определенных общественных взаимосвязях. Регулируемое нормами права любое общественное отношение становится правоотношением. Те общественные отношения, которые регулируются нормами гражданского права, принято считать **гражданскими правоотношениями**. В гражданском правоотношении участники общественного отношения выступают как носители гражданских прав и обязанностей, т.е. их поведение определяется уже не только объективно сложившимися условиями жизни общества, но и предписаниями гражданско-правовых норм. Государство, регулируя общественные отношения, не отменяет их, а только упорядочивает.[59] Вопрос о сущности гражданского правоотношения, как и вопрос о сущности правоотношения имеет в науке гражданского права свои отличия, выраженные в форме различных теоретико-правовых концепций. Например, предлагается рассматривать правоотношение как некую формальную форму (оболочку), в которой реализуются общественные связи,[60] либо как посредствующее звено между нормой права и теми общественными отношениями, на которые норма права воздействует.[61]

Не смотря на имеющиеся в доктрине расхождения по вопросу о природе правоотношения и гражданского правоотношения, в частности, практически единогласным остается мнение о том, что гражданское правоотношение – это **волевое отношение.** Этому условию придается особое значение, так как без наличия воли и ее выражения трудно говорить о существовании гражданского правоотношения. В гражданских правоотношениях проявляется воля государства, выраженная в норме гражданского законодательства, на основе которой возникло правоотношение (объективная воля) и воля субъектов этих отношений (субъективная воля). Некоторые гражданские правоотношения возникают без наличия воли их субъектов (например, наследование) и даже вопреки их воле (например, при причинении вреда деятельностью, представляющей повышенную опасность для окружающих, когда обязанность возместить вред возникает и без вины лица, занимающегося такой деятельностью). Но и в таких правоотношениях проявляются волевые действия их субъектов. Возникновение обязанности нести такую ответственность обусловлено решением лица осуществлять деятельность, представляющую по-

[59] Общая теория советского права / Под ред. С.Н. Братуся, И.С. Самощенко. – М.: Юрид. лит., 1966. – С. 280.

[60] Мамут, Л.С. Вопросы права в «Капитале» К.Маркса / Л.С. Мамут // Советское государство и право. – 1967. – № 12. – С. 6.

[61] Толстой, Ю.К. К теории правоотношения / Ю.К. Толстой. – Ленинград: ЛГУ, 1959. – С. 31.

вышенную опасность для окружающих.[62] Указывается также на то, что гражданское правоотношение – это, с одной стороны, юридическая форма (правовая конструкция), а с другой – правовой механизм, в рамках которого реализуется субъективное право и исполняется корреспондирующая ему субъективная обязанность юридически равными, имущественно и организационно обособленными субъектами в отношении не изъятых из гражданского оборота материальных и (или) нематериальных благ.[63]

Гражданское правоотношение характеризуется такими понятиями как **субъекты (субъектный состав), объекты и содержание правоотношения.** Вместе с тем, в гражданско-правовой доктрине гражданское правоотношение рассматривается как сложное и многогранное понятие, в том числе: с точки зрения своего значения и сущности; с позиции особенностей субъектного состава; специфики объектов и т. д.

В теории права **субъектами права** признаются граждане и организации, которые могут быть носителями субъективных прав и юридических обязанностей.[64] В юридической литературе их могут определять в качестве участников гражданских правоотношений или участников общественных отношений. В качестве универсального понятия, относящегося ко всем участвующим в гражданском правоотношении можно отнести такое понятие как «лица». Участвующий в гражданском правоотношении гражданин определяется как физическое лицо, а организация как юридическое лицо. В соответствии с п. 3 ст. 1 ГК участниками регулируемых гражданским законодательством отношений являются граждане Республики Беларусь, юридические лица Республики Беларусь, Республика Беларусь, административно-территориальные единицы Республики Беларусь. Субъектами гражданских правоотношений могут быть не только граждане и юридические лица Республики Беларусь, но и иностранные граждане и юридические лица, а также международные организации, не являющиеся юридическими лицами и иностранные государства.

Дискуссионным остается вопрос об **объекте гражданского правоотношения**. Сама проблема определения объекта гражданского правоотношения может быть анонсирована как проблема, происходящая из общенаучных дискуссий о субъекте и объекте. Наиболее распространенным является мнение о том, что объектом гражданских правоотношений следует считать материальные, духов-

---

[62] Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – С. 125.

[63] Вавилин Е.В. Гражданское правоотношение в механизме реализации субъективного права и исполнения субъективной обязанности / Е.В. Вавилин // Журнал российского права. – 2007. – № 7. – С. 56.

[64] Теория государства и права: учеб. / Под ред. А.М. Васильева. – М.: Юрид. лит., 1977. – С. 376.

ные и иные блага.[65] Такое мнение, укрепившееся в доктрине гражданского права, имеет глубокие исторические корни. В римском праве объект права изначально определялся как вещь (res). Строя свои заключения относительно того, что считать объектами гражданского права, Д.И. Мейер, отталкиваясь от основ римского права и зарубежной юридической литературы, полагал, что объектом права технически называется то, что подлежит господству лица как субъекта права. Предметами, подлежащими господству лица, являются лица, вещи и чужие действия (действия других лиц), так что все права по их объекту представляются или правами на лица, или правами на вещи, или правами на чужие действия. Но права на лица чужды имущественного характера, в то время как гражданское право имеет дело только с имущественными правами. Приходится, поэтому, остановиться на двучленном разделении объекта права, т.е. принять, что объектами гражданского права представляются вещи и чужие действия.[66]

В литературе имеется мнение об объекте как о поведении людей (субъектов права).[67] С.Ю. Бадмаева отмечает, что конструкция объекта права, использованная в Гражданском кодексе, представляет собой смешение «вещной» и «поведенческой» теорий. Если о влиянии «вещной» говорит уже включение вещей в перечень ст. 128 ГК, то применение «поведенческой» теории не так очевидно. Законодатель признает работы и услуги объектами гражданских прав. Исходя из того, что всякая работа (услуга) есть реализация целенаправленных последовательных действий (актов поведения), логично предположить, что внимание законодателя сконцентрировано именно на процессе осуществления данных действий, а не на их результате, который может иметь как материальный, так и неовеществленный характер. Признание работы (услуги) объектом гражданского права вызвано необходимостью признания именно совокупности актов поведения (определенной деятельности), потому как результат работ (услуг) в равной степени может быть тождественен вещи, другому виду объекта.[68]

---

[65] Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]; Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 1. – С. 54;

[33] Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Высш. шк., 1985. – Т. 1. – С. 83.

[66] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 1. – С. 139.

[67] Магазинер, Я.М. Заметки о праве / Я.М. Магазинер // Вестник юстиции Узбекистана. – 1925. – № 4 – 5; Магазинер, Я.М. Объект права / Я.М. Магазинер // Очерки по гражданскому праву. – Ленинград, 1957. – С. 67; Гражданское право: учеб. В 3 ч./ под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 78.

[68] Бадмаева, С.Ю. К вопросу о понятии объекта вещных прав / С.Ю. Бадмаева // Вестник Московского университета. Сер. 11. Право. – 2007. – № 1. – С. 102 – 103.

Уязвимость большинства теорий объекта права, объекта гражданского права заключается в том, что они часто строятся на противопоставлении, с другой стороны пытаются указать границы объекта права (объекта гражданского права). Поскольку имущественные правоотношения, проявления материального и нематериального в них чрезвычайно разнообразно представляется более правильным идентифицировать объект гражданского права посредством указания на имущественный *интерес* субъекта права. Если есть имущественный интерес, следовательно, есть и объект гражданского права. Например, покупатель по договору купли-продажи заинтересован приобрести определенную вещь, *вещь*, в данном случае, и будет объектом. Если по договору возмездного оказания услуг заказчик заинтересован в обеспечении его средствами связи, то объектом будут соответствующие *действия* исполнителя.

Содержание гражданского правоотношения образуют права и обязанности его участников. Один из участников гражданского правоотношения обладает субъективным гражданским правом, а другой – соответствующей этому праву гражданско-правовой обязанностью. Однако такая концептуальная схема не является единственной. Часто в гражданских правоотношениях каждый из участников имеет и права и обязанности. Так, собственник вещи обладает предоставленными ему законом правами, но владение, пользование и распоряжение вещью не должно нарушать прав других лиц. Таким образом, собственник имеет не только права, но и несет обязанности. В договоре купли-продажи каждая из сторон имеет и права и обязанности: продавец обязан передать имущество, имея право на получение определенной денежной суммы, а покупатель обязан уплатить определенную денежную сумму, имея право на получение имущества.

Доктриной гражданского права предлагаются различные классификации гражданских правоотношений. Наиболее сложную и спорную классификацию предложил О.А. Красавчиков. По его мнению, следует различать следующие виды гражданских правоотношений:

- имущественные правоотношения;
- правоотношения собственности;
- обязательственные правоотношения;
- неимущественные гражданские правоотношения;
- личные неимущественные правоотношения;
- неимущественные гражданские правоотношения, складывающиеся по поводу объектов творческой деятельности;
- организационные гражданские правоотношения;
- организационно-предпосылочные отношения;
- делегирующие отношения;

– контрольные отношения;
– информационные отношения;
– абсолютные правоотношения;
– относительные правоотношения.[69]

Однако данная классификация не получила поддержки и развития в юридической литературе. Наиболее популярной оказалась классификация, в соответствии с которой гражданские правоотношения делятся на имущественные и неимущественные, абсолютные и относительные, вещные и обязательственные.

Имущественные правоотношения преобладают над неимущественными правоотношениями. Прямой имущественный интерес прослеживается в большинстве случаев создания и обращения материальных благ. К этой группе правоотношений относятся правоотношения собственности, обязательственные правоотношения и др.

Среди **неимущественных** правоотношений принято различать **личные неимущественные правоотношения,** складывающиеся по поводу благ неимущественного характера, неотделимых от личности (право на имя, честь, достоинство и др.). **Относительно неимущественные правоотношения** складываются по поводу создания объектов творческой деятельности (произведения науки, литературы, искусства и др.) и могут считаться неимущественными лишь условно, поскольку в результате творческой деятельности создаются объекты способные к отчуждению, а правоотношения с их участием могут быть возмездными. Так, имущественный характер будут иметь отношения сторон в авторском договоре, где автор имеет право на получение авторского вознаграждения.

В основу деления гражданских правоотношений на абсолютные и относительные положены различия в конструкции субъектного состава. В **абсолютных** правоотношениях управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанных лиц. К числу абсолютных правоотношений относятся, например правоотношения собственности. В **относительных** правоотношениях обязанное лицо (лица) определены. К относительным правоотношениям могут быть причислены обязательства, возникающие из договоров.

Гражданские правоотношения принято делить на вещные и обязательственные правоотношения. Такое деление осуществляется в зависимости от способа удовлетворения интересов управомоченного лица. Если для реализации интереса управомоченного лица не требуется чьих-либо действий, а требуется лишь воздерживаться от совершения действий, препятст-

[69] Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Высш. шк., 1985. – Т. 1. – С. 75.

вующих осуществлению субъективного права, то правоотношение считается **вещным.** Если же для удовлетворения интереса управомоченного лица необходимо совершение действий обязанным лицом, то такое правоотношение считают **обязательственным**.

Гражданским правоотношениям предшествуют обстоятельства, которые выступают в качестве **оснований** возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений. Такие обстоятельства называются **юридическими фактами**. Основанием возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений может стать единичный факт. В тех случаях, когда для возникновения, изменения или прекращения гражданского правоотношения требуется не один, а нескольких фактов говорят о совокупности юридических фактов или о сложном юридическом составе. В ст. 7 ГК указаны основные юридические факты:

– договоры и иные сделки, предусмотренные законодательством, а также договоры и иные сделки, хотя и не предусмотренные законодательством, но не противоречащие ему;

– акты государственных органов и органов местного управления и самоуправления, которые предусмотрены законодательством в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;

– судебное решение, устанавливающее гражданские права и обязанности;

– создание и приобретение имущества по основаниям, не запрещенным законодательством;

– создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;

– причинение вреда другому лицу;

– неосновательное обогащение.

Перечень юридических фактов не является пресекательным. Гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных законодательством, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены им, но в силу основных начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности. Гражданские права и обязанности возникают также вследствие событий, с которыми законодательство связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Юридические факты делятся на **события** и **действия**. **События – это обстоятельства, не зависящие от воли человека** (рождение, смерть, стихийные бедствия и др.). **Действия – это поведение, совершаемое по воле физических**

лиц (заключение договора, исполнение обязательства и др.). Действия подразделяются на **правомерные** и **неправомерные**. Большинство совершаемых действий – это правомерные действия, соответствующие нормам гражданского законодательства. Правомерные действия подразделяются на **юридические акты** и **юридические поступки**. Юридические поступки порождают гражданско-правовые последствия независимо, а зачастую и вопреки намерению гражданина, совершившего юридический поступок. Под **юридическим актом** следует понимать действия, направленные на возникновение, изменение или прекращение гражданского правоотношения. Юридические акты предполагают наличие волеизъявления. К **юридическим актам** относятся **сделки** и **административные акты**. В соответствии со ст. 154 ГК **сделками** признаются действия граждан и юридических лиц, направленных на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. **Административные акты** ведут к возникновению административных правоотношений и исходят из сферы государственного управления, как на республиканском, так и на региональном уровне. Административные акты порождают не только административные правоотношения, они могут привести к установлению гражданских правоотношений.

В каждом гражданском правоотношении права и обязанности принадлежат самим субъектам правоотношения. Вместе с тем, допустимы случаи, когда субъекты гражданского правоотношения меняются. Например, в соответствии с п. 2 ст. 586 ГК арендатор вправе с согласия арендодателя передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем). **Переход прав и (или) обязанностей от одного лица (правопредшественника), к другому лицу, правопреемнику, называется правопреемством**. При этом различают **сингулярное** (частное) правопреемство, – когда переход прав и (или) обязанностей происходит в каком-то одном правоотношении, например, перенаем; и **универсальное** (общее), – когда переходят права и (или) обязанности во всех правоотношениях, например, наследование по закону.

ГРАЖДАНЕ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

В гражданском праве для обозначения и выражения сущности индивидов, участвующих в гражданском правоотношении, используются такие понятия как **гражданин** и **физическое лицо**. Эти понятия отличны от противоположного по смыслу понятия – **юридическое лицо**. Точкой отправ-

ления для цивилистических построений должно служить понятие о лице. Понятию лица (persona singularis) в анализе юридических явлений противополагается объект права, часто вещь. Это понятие лица, как образующее, входит в состав юридических отношений, какого бы они ни были содержания. Для юридических отношений гражданского права оно существенно в особенности.[70] Лицом технически называется субъект права. Нет надобности, чтобы лицу действительно принадлежали какие-либо имущественные права: способность к правам уже характеризует лицо. Право определяет меру свободной деятельности, и с первого взгляда, естественно, может казаться, что человек есть **лицо** как единственное существо на земле, имеющее свободную деятельность. Но понятие о лице в смысле юридическом не совпадает с понятием о человеке; иногда оно теснее, иногда шире понятия о человеческой личности; иногда положительное право не признает за человеком никаких прав, иногда и не только люди одаряются способностью к правам. Отсюда деление лиц на **физические** и **юридические**: лицо физическое – индивидуум как субъект права; лицо юридическое, называемое также моральным, – субъект права, нефизическое лицо. Впрочем, не следует понимать этого различия лиц слишком резко: юридические лица создаются также на пользу людей.[71] Термин «гражданин» имеет общеотраслевое значение, поскольку именно этот термин чаще всего используется в различных отраслях права. Для гражданского права характерно частое использование терминов, индифферентных к существующему делению на физические и юридические лица, например владелец, пользователь, собственник, участник, лицо и др. Граждане как субъекты гражданского права характеризуются посредством таких понятий как правоспособность и дееспособность. Два этих понятия охватываются такой общей категорией как правосубъектность. **Правоспособность граждан – это способность иметь гражданские права и нести обязанности.** Н.Л. Дювернуа считал, что понятие личности в гражданском праве может быть отождествлено с понятием конкретной «цивильной правоспособности». Чтобы определить *весь объем правоспособности* отдельного человека, надлежит представить себе сумму отдельных юридических отношений, в коих действительно находится или способно находиться, в условиях данного быта, отдельно взятое лицо. Полнота правоспособности не будет по содержанию своему одинаковой в разных исторических условиях. Есть условия, где полнота пра-

[70] Дювернуа, Н.Л. Чтения по гражданскому праву. В 2 т./ Н.Л. Дювернуа // под ред. В.А. Томсинова // сер. Русское юридическое наследие. – М.: Зерцало, 2004. – Т. 1: Введение. Учение о лице – С. 237.

[71] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 1. – С. 84.

воспособности отдельного субъекта по содержанию ее определяется целым рядом институтов цивильной системы, институтами права семейного, институтами прав вещных, собственности, прав на чужую вещь, прав договорных, завещательных и прочее.[72] Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается его смертью. Момент рождения и смерти определяется посредством использования медицинских, но не юридических критериев. Объем правоспособности граждан определен ст. 17 ГК при помощи указания на содержание правоспособности: иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и иной не запрещенной законодательными актами деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать не противоречащие законодательству сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы или искусства, изобретений или иных охраняемых законодательством результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Гражданской правоспособностью обладают все граждане, но не обязательно все граждане имеют один и тот же набор прав. Суть правоспособности заключается в **возможности** каждого иметь права. Каждый гражданин может стать собственником жилого дома, но не каждый гражданин реализует такую возможность, поскольку в этом должна быть еще и необходимость. Никто не может быть ограничен в правоспособности иначе как в случаях и в порядке, установленных законом. Необязательно чтобы ограничение правоспособности происходило из самого гражданского права, например, когда гражданин, предпринимательская деятельность которого ограничена (ст. 31 ГК) не может своими действиями приобретать и осуществлять права, создавать для себя и исполнять обязанности собственника имущества (учредителя, участника) юридического лица. Ограничения правоспособности могут происходить из других отраслей права, например уголовного права (лишение права занимать определенные должности). От случаев ограничения правоспособности следует отличать случаи лишения гражданина принадлежащих ему прав, например по иску о признании недействительным свидетельства о праве на наследство.

Ничтожными будут полный или частичный отказ гражданина от правоспособности и другие сделки, направленные на ограничение правоспособности.

---

[72] Дювернуа, Н.Л. Чтения по гражданскому праву. В 2 т. / Н.Л. Дювернуа // под ред. В.А. Томсинова // сер. Русское юридическое наследие. – М.: Зерцало, 2004. – Т. 1: Введение. Учение о лице – С. 237.

Дееспособность граждан – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Категории дееспособности и правоспособности соотносятся друг с другом. Предшествующем дееспособности качеством является правоспособность. Если для наступления правоспособности достаточно самого факта рождения, то дееспособность предполагает определенные волевые усилия гражданина, способность к совершению действий, которые проявляются по мере физиологического роста и взросления гражданина. Способность к приложению определенных волевых усилий и совершению действий зависит от состояния физического и психического здоровья гражданина и в этом смысле как категория юридическая относительно непостоянна. В юридической литературе предлагаются различные варианты дифференциации граждан по степени дееспособности. Например, полностью дееспособные граждане (граждане, достигшие 18 лет), относительно дееспособные граждане (несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет), частично дееспособные (несовершеннолетние в возрасте до 14 лет) и ограниченно дееспособные (граждане, ограниченные в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами, которые из-за таких злоупотреблений ставят свою семью в тяжелое материальное положение).[73] **Дееспособность в полном объеме возникает с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста.** Кодекс о браке и семье допускает случаи, когда возможно вступление в брак до достижения восемнадцатилетнего возраста. Со времени вступления в брак такие лица становятся дееспособными в полном объеме. В случае, когда законодательством допускается эмансипация несовершеннолетних (ст. 26 ГК) дееспособность в полном объеме наступает с момента принятия решения об эмансипации. В соответствии с п. 1 ст. 26 ГК несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (контракту) или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Эмансипация производится по решению органов опеки и попечительства при наличии согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя. Если отсутствует согласие одного из родителей, то для эмансипации несовершеннолетнего требуется решение суда. Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 7 марта 2006 г. № 326 утверждено Положение о порядке рас-

[73] Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Высш. шк., 1985. – Т. 1. – С. 106.

смотрения органами опеки и попечительства обращений граждан об объявлении их полностью дееспособными (эмансипации).

Наиболее дискуссионным является вопрос о дееспособности несовершеннолетних в возрасте до четырнадцати лет (малолетних). М.В. Кротов полагает, что малолетние, несмотря на обладание возможностью совершения определенных сделок, не несут самостоятельной ответственности. Ответственность за их действия, включая сделки, которые они вправе совершать самостоятельно, несут их родители, усыновители или опекуны в полном объеме, они же отвечают и за вред, причиненный малолетними. Хотя статья Гражданского кодекса и названа «дееспособность несовершеннолетних», граждане, не достигшие 14 лет, являются недееспособными. Предоставленные им законом возможности совершения отдельных сделок носят строго исчерпывающий характер и являются исключением из общего правила.[74]

Следует признать, что дискуссионным вопрос о дееспособности малолетних будет оставаться до тех пор, пока в законе не появятся нормы, четко определяющие тот минимальный возраст, по достижении которого малолетний становится дееспособным. Так, в Гражданский кодекс России была включена норма, в соответствии с которой малолетние в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе совершать определенные сделки (п. 2 ст. 28 ГК). Предполагается, что ребенок, не достигший 6 лет, не способен разумно действовать и осознавать значения своих действий при совершении сделок, предусмотренных п. 2 ст. 28 ГК.[75]

Объем дееспособности несовершеннолетних в возрасте до четырнадцати лет (малолетних) определен ст. 27 ГК Республики Беларусь. Малолетние вправе совершать: мелкие бытовые сделки; сделки, направленные на безвозмездное получение выгод, не требующие нотариального удостоверения или оформления либо государственной регистрации; сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или свободного распоряжения. Все остальные сделки за малолетних могут совершать другие лица, перечень которых строго определен законом: родители, усыновители или опекуны. Эти же лица несут имущественную ответственность по сделкам малолетних, в том числе и по сделкам, совершенным ими самостоятельно. В банк на имя малолетнего может быть внесен вклад. В этом случае вкладом распоряжаются

[74] Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 95.

[75] Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Отв. ред. О.Н.Садиков. – М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 1995. – С. 55.

родители, усыновители или опекуны с соблюдением правил ГК, устанавливающих порядок распоряжения имуществом подопечного.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет обладают частичной дееспособностью. Без согласия своих законных представителей, самостоятельно они вправе: распоряжаться своими заработком, стипендией и иными собственными доходами; осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законодательством результата своей интеллектуальной деятельности; вносить денежные средства в банки или небанковские кредитно-финансовые организации и распоряжаться ими в соответствии с законодательством; совершать мелкие бытовые сделки и иные сделки, предусмотренные п. 2 ст. 27 ГК. Имущественную ответственность по таким сделкам несовершеннолетние несут самостоятельно. Все остальные сделки несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе совершать только с письменного согласия родителей, усыновителей или попечителей. При этом имущественную ответственность несет несовершеннолетний и субсидиарную ответственность – лицо, давшее письменное согласие на совершение сделки.

Вместе с тем, при наличии достаточных оснований суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме (эмансипация, вступление в брак до достижения восемнадцати лет).

Достигшие совершеннолетия граждане могут быть ограничены в дееспособности судом, если вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами ставят свою семью в тяжелое материальное положение. По правилам ст. 30 ГК ограничение в дееспособности возможно лишь в том случае, если: а) гражданин злоупотребляет спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами; б) злоупотребление спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами ставит семью гражданина в тяжелое материальное положение. Данные обстоятельства должны подтверждаться соответствующими документами. Такими документами могут быть: справки медицинских учреждений, акты нанимателей об отстранении работника от работы, копии решений судов по делам об увольнении за появление на работе в нетрезвом состоянии, справки об имущест-

венном положении лица, в отношении которого возбуждено дело об ограничении дееспособности, справки о доходах семьи и о составе семьи и т. п.[76]

Порядок ограничения дееспособности определяется гражданским процессуальным законодательством. Над гражданином, ограниченным в дееспособности устанавливается попечительство. Сам гражданин вправе самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя.

Если отпадут обстоятельства, приведшие к ограничению дееспособности (прекращение злоупотребления спиртными напитками, наркотическими и психотропными веществами, прекращение брака, благополучное и устойчивое материальное положение семьи, вызванное обстоятельствами, не связанными с ограничением дееспособности гражданина) суд отменяет ограничение дееспособности.

В случае если состояние психики гражданина (душевная болезнь или слабоумие) не позволяет ему понимать значения своих действий или руководить ими, суд может признать гражданина недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Такой гражданин не вправе совершать сделки. От его имени сделки может совершать лишь его опекун. Выздоровление гражданина или значительное улучшение его здоровья позволяет суду признать его дееспособным. При этом установленная судом опека отменяется.

Сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия) ничтожна. Последствия совершения такой сделки установлены ч. 2 п. 1 ст. 172 ГК. В интересах гражданина, признанного недееспособным вследствие психического расстройства, совершенная им сделка по требованию его опекуна может быть признана судом действительной, но лишь при условии, если такая сделка совершена к выгоде этого гражданина.

Для защиты прав и законных интересов **малолетних** и **недееспособных** лиц предназначен институт **опеки.** Права и законные интересы **несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет** и **граждан, ограниченных судом в дееспособности** обеспечиваются при помощи института **попечительства.** Опекуны представляют подопечных как их законные представители и совершают от имени подопечных и в их интересах сделки. Попечители дают согласие на совершение сделок, которые находящиеся под попечительством граждане, не вправе совершать са-

[76] Справочник по подготовке гражданских дел к судебному разбирательству / Под ред. Н.М. Гурбатова. – М.: Юрид. лит., 1989. – С. 512.

мостоятельно. Кроме этого, попечители оказывают своим подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, оберегают от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

Отношения опеки и попечительства регулируются нормами гл. 14 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье.

Осуществление и защита прав, исполнение обязанностей **совершеннолетнего дееспособного гражданина**, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права, а также исполнять обязанности обеспечивается институтом **патронажа**. Лицо, осуществляющее патронаж (попечитель-помощник) может быть назначено органом опеки и попечительства и только с согласия гражданина, нуждающегося в патронаже. Попечитель-помощник вправе распоряжаться имуществом подопечного в порядке, устанавливаемым договором поручения или договором доверительного управления имуществом, которые могут заключаться между попечителем-помощником и подопечным. Для совершения бытовых и аналогичных им сделок, направленных на содержание и удовлетворение бытовых потребностей подопечного требуется согласие последнего.

Гражданин как понятие, обобщенное для гражданского права, конкурирует с понятием юридического лица, что необходимо для индивидуализации субъектов права. В свою очередь, необходима индивидуализация граждан как субъектов права, без чего невозможна реализация гражданских правоотношений. Этим целям служит **имя гражданина**. Приобретает и осуществляет гражданин права и обязанности под своим именем. Имя включает в себя фамилию, собственное имя и отчество, если только иное не вытекает из законодательства. Законодательство допускает случаи, когда возможно использование вымышленного имени (псевдонима). Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» позволяет автору использовать произведение под подлинным именем автора, под псевдонимом или без обозначения имени (анонимно).

Законодательство предоставляет гражданам право переменить свое имя. Однако перемена имени не является основанием для прекращения или изменения его прав и обязанностей, приобретенных под прежним именем. Перемена имени обременяет гражданина обязанностью уведомить своих должников и кредиторов о перемене имени и риском последствий, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене имени.

Имя, полученное гражданином при рождении, а также перемена имени подлежат регистрации в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния.

В сочетании с именем, **место жительства** гражданина позволяет обеспечить устойчивость и реальность гражданских правоотношений. Данная категория позволяет определить место исполнения обязательств, открытие наследства и др**. Местом жительства гражданина признается тот населенный пункт, в котором он постоянно или преимущественно проживает.** Местом жительства несовершеннолетних в возрасте до четырнадцати лет или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их родителей, усыновителей или опекунов.

Целям предотвращения последствий правовой неопределенности в гражданских правоотношениях служит институт **безвестного отсутствия.** Длительное отсутствие гражданина может препятствовать осуществлению прав и исполнению обязанностей физическими и юридическими лицами. Институт безвестного отсутствия призван устранить эту неопределенность и своими специфическими средствами обеспечить непосредственно – защиту охраняемых законом интересов и опосредованно – субъективных прав граждан и организаций, состоящих в правоотношениях с безвестно отсутствующим лицом.[77]

В юридической литературе существуют различные мнения относительно правовой природы и назначения института безвестного отсутствия. Наиболее характерны из них следующие:

1. При помощи норм института безвестного отсутствия обеспечивается регулирование отношений позиционируемых в качестве последствий длительного и неизвестного пребывания лиц, состоящих в определенных правовых отношениях с гражданами и организациями, а также порядок признания таких лиц безвестно отсутствующими и умершими.[78]

2. Под безвестным отсутствием предлагается считать такое отсутствие гражданина, при котором невозможно устранить неизвестность его местопребывания и нет оснований для предположения о нахождении его в живых.[79]

3. Признание граждан безвестно отсутствующими и объявление их умершими служит изменению, прекращению правового статуса граждан.[80]

В соответствии со ст. 38 ГК **гражданин по заявлению заинтересованных лиц может быть признан судом безвестно отсутствующим, если в течение одного года по месту его жительства нет сведений о месте его пребывания.**

---

[77] Попова, Ю.А. Признание граждан безвестно отсутствующими / Ю.А. Попова. – М.: Юрид. лит., 1985. – С. 6.

[78] Нотариат в СССР. – М., 1960. – С. 170.

[79] Юрченко, А.К. Безвестное отсутствие по советскому гражданскому праву / А.К. Юрченко. – Л., 1954. – С. 8.

[80] Боннер, А.Т.Судебный контроль в области государственного управления / А.Т. Боннер, В.Т. Квиткин. – М., 1973. – С. 48.

Признание гражданина безвестно отсутствующим основывается на фактах, образующих собой юридический состав: длительное отсутствие гражданина по месту его жительства; длительное отсутствие сведений (свыше одного года) о месте пребывания гражданина; невозможность получить сведения об отсутствующем гражданине.

Признание гражданина безвестно отсутствующим производится в соответствии с правилами § 3 гл. 30 ГПК в судебном порядке по заявлению заинтересованных лиц и влечет за собой последствия, предусмотренные ст. 39 ГК, а именно: имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом. Доверительный управляющий имуществом гражданина, принимает исполнение его обязательств, погашает за счет имущества отсутствующего его долги, управляет этим имуществом в интересах отсутствующего гражданина.

Последствия признания гражданина безвестно отсутствующим, не предусмотренные ст. 39 ГК, могут определяться и другими нормами права.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет вынесенное им ранее решение о признании гражданина безвестно отсутствующим. На основании решения суда отменяется доверительное управление имуществом этого гражданина. Если по истечении трех лет со дня назначения доверительного управляющего решение о признании гражданина безвестно отсутствующим не было отменено и не было обращения в суд об объявлении гражданина умершим, орган опеки и попечительства обязан обратиться в суд с заявлением об объявлении гражданина умершим.

В юридической литературе отмечается, что суд может, но не обязан признать гражданина безвестно отсутствующим, поскольку соответствующее положение закона (ст. 38 ГК) имеет диспозитивный характер. Если у суда имеются данные о том, что лицо умышленно скрывает сведения о своем месте пребывания в целях уклонения от уплаты алиментов, избежания уголовной либо иной ответственности, то он не должен признавать этого гражданина безвестно отсутствующим.[81]

Гражданин может быть объявлен судом умершим, если по месту его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение трех лет (п. 1 ст. 41 ГК). Если гражданин пропал без вести при обстоятельст-

[81] Попова, Ю.А. Признание граждан безвестно отсутствующими / Ю.А. Попова. – М.: Юрид. лит., 1985. – С. 13.

вах, угрожавших смертью или дающих основания предполагать его гибель от определенного несчастного случая, гражданин может быть объявлен умершим, если по месту его постоянного места жительства нет сведений о его месте пребывания в течение шести месяцев. В соответствии с п. 2 ст. 41 ГК военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Гражданин может быть объявлен умершим независимо от того, был ли он ранее признан судом безвестно отсутствующим.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

Согласно п. 4 ст. 41 ГК объявление гражданина умершим влечет в отношении прав и обязанностей такого гражданина те же последствия, которые бы повлекла бы его смерть.

Вместе с тем, правовые последствия объявления лица умершим не совпадают полностью с теми юридическими последствиями, которые вызываются фактом смерти гражданина. Объявление гражданина умершим по безвестному отсутствию не оказывает, да и не может оказать, влияния на его правоспособность. Если лицо, объявленное умершим, на самом деле находится в живых, оно не утрачивает правоспособность, ибо правоспособность неотделима от самого человека. Если же лицо, объявленное умершим, действительно умерло, то правоспособность оно утратило именно в момент фактической смерти, а не в день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. Однако к конкретным правоотношениям, участником которых был гражданин, объявленный умершим, применяются те же нормы, что и в случае смерти: открывается наследство, брак считается прекращенным, прекращаются все личные обязательства объявленного умершим и др.[82]

Решение суда об объявлении гражданина умершим построено на предположении о его смерти. Возможно, что гражданин, объявленный умершим жив. В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет решение об объявлении его умершим. Независимо от времени своей явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвоз-

[82] Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]; Ленинград. ун-т – Ленинград, 1971. – Т. 2. – С. 84.

мездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим, за исключением денег и ценных бумаг на предъявителя (п. 3 ст. 283 ГК). Лица, к которым имущество гражданина, объявленного умершим, перешло по возмездным сделкам, обязаны возвратить ему это имущество, если доказано, что приобретая имущество, они знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость. Если же имущество гражданина, объявленного умершим, перешло к государству как выморочное и было реализовано им с соблюдением условий, предусмотренных ст. 42 ГК, то после отмены решения об объявлении гражданина умершим ему возвращается сумма, вырученная от реализации имущества.

Закон определяет факты, которые характеризуют положение гражданина как субъекта гражданского права и в силу их особой значимости требует соблюдения специальных процедур. К таким фактам относятся: рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени, смерть гражданина (п. 1 ст. 43 ГК). Все эти факты подлежат государственной регистрации. Регистрация **актов гражданского состояния** производится органами, регистрирующими акты гражданского состояния путем внесения соответствующих записей в книги регистрации актов гражданского состояния и выдачи гражданам на основании этих записей свидетельств установленной формы.

Регистрация актов гражданского состояния осуществляется в соответствии с правилами раздела V Кодекса о браке и семье и нормами Положения о порядке регистрации актов гражданского состояния в Республике Беларусь, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 7 июня 2000 г. № 821.

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА

Помимо граждан субъектами гражданского права являются юридические лица. Если физическое лицо как категория правовая основывается на представлениях о лице реальном, живом существе, обладающим даром мышления и речи, то представления о юридическом лице основываются исключительно на правовых конструкциях, не имеющих никакой материальной или телесной основы. Такой источник происхождения традиционных гражданско-правовых институтов, каковым всегда считалось древнеримское гражданское право, не содержал в себе никаких положений о юридических лицах. Римскому гражданскому праву был известен институт сообщества (consortium). Такие

сообщества, или товарищества, однако, отличались от сегодняшних акционерных обществ и компаний. Это отличие состоит в том, что древние сообщества не представляли собой самостоятельных юридических лиц. Именно поэтому правовые нормы этого института касались в основном отношений между членами того или иного сообщества[83]

Происходившее в сер. XIX в., в Европе бурное развитие промышленного производства, требующего усилий объединенного капитала, послужило причиной появления различных теорий юридического лица. В праве европейских стран теории юридического лица разрабатывались Безелером, Гирке, Цительманом, Саллейлем, Рюмелином и др. Наиболее известной и популярной теорией стала **теория «фикции»** Савиньи. Ф.К. Савиньи, министр по реформе законодательства Пруссии, исходил из того, что юридическое лицо следует считать фикцией, которое не может иметь прав, но наделяется таковыми в силу необходимости.[84]

Интересно, что Савиньи не был основоположником «теории фикции», а развил основные положения учения о юридическом лице папы Иннокентия IV, который к сер. XIII в. занимал апостольский престол. Иннокентий IV соперник императора Фридриха II Гогенштауфена, ученый и политик. На первом соборе в Лионе, в 1245 г., Иннокентий IV полагает основу целому учению о юридическом лице, проливая на это явление такой яркий свет, что, шесть веков спустя, знаменитому Ф.К. фон Савиньи, не остается ничего, как только повторить конструкцию папы Иннокентия во всех основных ее чертах. Суть учения папы Иннокентия о юридическом лице выражает мысль о том, что это лицо не есть лицо в том смысле, в коем личны одаренные душой люди, стало быть – это persona representata. **persona ficta**.[85]

Теория «корпорации одного лица» (Легманн, Роммельспагер) представляет собой более современную версию теории фикции и поддерживает принцип единичности при создании коммерческой организации.[86] Согласно **теории «законного признания»** (Рюмелин, Дювернуа) носителями прав следует признавать всех лиц, за кем такое качество признано законом.[87]

---

[83] Аннерс Э. История европейского права; пер. со швед.: Ин-т Европы. – М.: Наука, 1994. С. 95.

[84] Savigny. System des heutigen romischen Rechts. Bd. 11. Berlin.1840. S. 282.

[85] Дювернуа, Н.Л. Чтения по гражданскому праву. В 2-х т. / Н.Л. Дювернуа // под ред. В.А. Томсинова // сер. Русское юридическое наследие. – М.: Зерцало, 2004. – Т. 1: Введение. Учение о лице – С. 390.

[86] Rommelspaher. Der Konzernberiff. Koln, 1964. S. 58-59.

[87] Rumelin. Metodishes uberjuristische Person. – 1891. S. 38.

Д.И. Мейер указывал, что юридическим лицом называется субъект права, который не подходит под понятие физического лица. Юридическое лицо называется также **нравственным** или **моральным** (persona moralis); но приличнее его называть именно **юридическим,** потому что сама личность эта создается только во имя права: какому-либо понятию или предмету присваиваются права, и вследствие того нечеловек соделывается лицом в смысле юридическом.[88]

Советский период развития науки гражданского права принес ряд известных теорий юридического лица. **Теория «коллектива»** приписывает правосубъектность не самому юридическому лицу, а его коллективу.[89] **Теория «государства»** исходит из приоритета государства, одной из форм материализации которого является государственное юридическое лицо.[90] **Теория «директора»** признает директора носителем юридической личности государственного юридического лица.[91]

Теории юридического лица способны оказать и часто оказывают значительное влияние на законотворческую деятельность. Гражданское законодательство зарубежных стран во многих случаях не содержит определения юридического лица. Причиной отсутствия четко выраженных определений юридического лица в зарубежном законодательстве не в последнюю очередь является размытость доктринальных концепций, касающихся природы, сущности юридического лица.

Одним из наиболее удачных в плане закрепления положений о юридических лицах можно считать Гражданский кодекс Чили 1855 г. В его первой части дается понятие юридического лица: «Является юридическим лицом лицо фиктивное, способное осуществлять права, нести гражданские обязанности и вступать в правовые и неправовые отношения». [92]

Во Французском Гражданском кодексе до последнего времени использовался термин «лицо», а в титуле первом «О лицах» основной акцент был сделан на вопросах французского гражданства и брачно-семейных от-

---

[88] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 1. – С. 118.

[89] Венедиктов, А.В. Государственная социалистическая собственность / А.В. Венедиктов. – М. – Л., 1948. – 113 с.

[90] Аскназий, С.И. Об основаниях правовых отношений между государственными социалистическими организациями / С.И. Аскназий // Ученые записки Ленинградского юрид. инта. Вып. 4. – Ленинград, 1947.

[91] Толстой, Ю.К. Содержание и гражданско-правовая защита права собственности в СССР / Ю.К. Толстой. – Ленинград, 1955.

[92] Кулагин, М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада / М.И. Кулагин. – М.: Дело, 1992. – С. 38.

ношениях. Во Французском Торговом кодексе первоначально содержался титул первый, включавший общие положения о товариществах (ныне утратил силу). Примечательно, что в толковом словаре французских терминов торгового права отсутствует такой термин, как «юридическое лицо».[93] Наиболее близкое по значению понятие «personnalité morale» означает статус юридического лица – статус объединения или группы, существующей с юридической точки зрения самостоятельно и независимо от лиц, в нее входящих.[94] Термин «юридическое лицо», тем не менее, известен французской юридической терминологии – это «la personne civile».[95]

В Гражданском кодексе Нидерландов помимо общих положений о физических лицах заключенных в книгу первую «О лицах и семье» содержатся положения о юридических лицах.[96]

Иной подход, отличный от того, что закреплен в вышеназванных гражданских кодексах, использован в Германском Гражданском уложении (ГГУ). ГГУ не ограничивается лишь общими положениями и перечислением их видов. В § 21 гл. 2 «Юридические лица», Кн. 1 дается понятие некоммерческого союза, а в § 22 приводится понятие коммерческого объединения, а именно: «Союз, преследующий извлечение прибыли в качестве цели своей хозяйственной деятельности…». [97]

Вместе с тем в российском и зарубежном законодательстве называются такие юридические лица, к которым классификации на основе частного права могут применяться только частично или совсем неприменимы. *Это юридические лица публичного права*. Среди таких юридических лиц в конституционном, административном, гражданском праве зарубежных стран называется само государство (оно выступает в качестве юридического лица, разумеется, не только как казна).[98]

В соответствии с п. 1 ст. 44 ГК Республики Беларусь **юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяй-**

---

[93] Boully Michel. Lexigve de Droit commercial. Hachette 1992, 79 boulevard Saint – Garmain, A 75006 Paris.

[94] Там же. P. 200.

[95] Французско-русский юридический словарь. Ок. 35 000 терминов / Мачковский Г.И. – М.: РУССО, 1995. – С. 314.

[96] Nieuw nederlands burgerlijk wetboek het vermogensrecht. – Kluwer law and taxation publishers – Deventer Boston, 1990.

[97] Германское право. Ч. 1 Гражданское уложение: Пер. с нем. / Сер. Современное зарубежное и международное частное право. – М.: Международный центр финансово-экономического развития, 1996. – С. 19.

[98] Чиркин, В.Е. Юридическое лицо публичного права / В.Е. Чиркин // Журнал российского права. – 2005. – № 5. – С. 19.

ственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, несет самостоятельную ответственность по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде, прошедшая в установленном порядке государственную регистрацию в качестве юридического лица либо признанная таковым законодательным актом.

Юридическое лицо характеризуется особыми признаками, выражающими его сущность. Не считая отдельных исключений, эти признаки унифицированы доктриной гражданского права и признаются в качестве идентификаторов юридического лица.

Организационное единство. Под организационным единством в юридической литературе всегда подразумевались внутренние, структурирующие юридическое лицо элементы (подразделения, службы, отделы и т.п.), объединяемые и действующие при помощи органов управления (единоличных или коллегиальных). Организационное единство юридического лица закрепляется в его учредительных документах (устав или учредительный договор). Во многих случаях организационная структура юридического лица закрепляется дополнительно в специальном нормативном правовом акте функционально-отраслевого характера (приказ). Вместе с тем, законодательство о юридических лицах может допускать случаи, когда юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности исключительно через своих участников. В большей степени подобное характерно для товариществ. Так ГК установил, что управление деятельностью полного товарищества осуществляется по общему согласию всех участников (п. 1 ст. 68 ГК). Каждый участник полного товарищества вправе действовать от имени товарищества, если учредительным договором не установлено, что все его участники ведут дела совместно, либо ведение дел поручено отдельным участникам. В таких случаях невозможно говорить о присутствии такого признака как организационное единство в привычном его понимании ибо законодательством допускается отсутствие у юридического лица органов управления. Применительно к сказанному организационное единство здесь проявляется лишь как общность всех участников, действующих по общему согласию. Поэтому данный признак по отношению к таким юридическим лицам во многом носит условный характер.

Имущественная обособленность. В юридической литературе это общепризнаваемая категория, суть которой состоит в том, что юридическое лицо осуществляет свою деятельность на основе имущества, обособленного от имущества иных юридических лиц и граждан. Тем не менее, встречаются и не-

которые разночтения относительно самого содержания такого понятия как «имущественная обособленность». Так И.В. Елисеев исходит исключительно из того, что обособленное имущество создает материальную базу деятельности юридического лица. Любая практическая деятельность немыслима без соответствующих инструментов: предметов техники, зданий, наконец, просто – денежных средств. Объединение этих инструментов в один имущественный комплекс, принадлежащий данной организации, и отграничение его от имуществ, принадлежащих другим лицам, и называется имущественной обособленностью юридического лица.[99] Однако если говорить о признаках юридического лица и точно следовать смысловому значению термина «признак», то следует признать, что в данном случае автор анонсирует категорию «имущественная обособленность» не как признак юридического лица, а как **условие**, необходимое для деятельности юридического лица. Более точным выражением сути категории «имущественная обособленность» можно считать мнение В.Ф.Чигира, согласно которому имущество юридического лица обособлено от имущества его учредителей (участников) и от имущества всех других физических, юридических лиц, государства и административно-территориальных единиц. Обособленность имущества юридического лица во многих случаях простирается до признания его собственником находящегося в его ведении имущества.[100] Об иной наполняемости понятия «имущественная обособленность» можно судить по толкованию О.А. Красавчикова, который заменяет привычный для доктрины термин термином «экономическое единство и обособленность имущества». Под экономическим единством юридического лица автор понимает отражаемую в самостоятельном балансе (смете) принадлежность (присвоенность) данной организации комплекса имущества (совокупности средств производства и иных материальных благ), выступающего в качестве материальной базы деятельности этого социального образования. Так, отдельные структурные подразделения юридического лица (например, отделы, цехи, кафедры и др.) организационно в известной степени обособляются. Однако они, сами по себе, ни в каких экономических отношениях и связях не состоят, и состоять не могут. Ни между ними, ни между ними и руководящим органом, ни тем более между ними и иными организациями никаких экономических отношений нет. Структурным подразделениям имущество вверяется лишь в техническое управление, которое не тождественно управлению, осу-

[99] Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 108.
[100] Гражданское право: учеб. / Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. В 2 ч. – Мн.: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – С. 196 – 197.

ществляемому данным имуществом юридическим лицом в целом. Структурные подразделения в рассматриваемом аспекте экономически как бы «растворяются» в рамках организации, являющейся юридическим лицом.[101]

Самостоятельная гражданско-правовая ответственность. В юридической литературе более часто используются такие понятия как «самостоятельная гражданско-правовая ответственность», и «самостоятельная имущественная ответственность». Термин «самостоятельная ответственность» не типичен и не характерен, поскольку предполагает и иные виды юридической ответственности, реализуемые при помощи норм иных отраслей права (административного, финансового, земельного и др.), когда субъектом ответственности становятся должностные лица организаций, т.е. физические лица. Отсюда сложность применения термина «самостоятельная ответственность» по отношению к юридическим лицам.

В доктрине уживаются различные трактовки относительно содержания понятия «самостоятельная гражданско-правовая ответственность». Чаще всего указывается на то, что юридическое лицо само несет ответственность по своим обязательствам и на то, что гражданско-правовая ответственность становится возможной благодаря наличию у юридического лица обособленного имущества. В ст. 52 ГК содержатся общие положения, касающиеся гражданско-правовой ответственности юридического лица. Так, в соответствии с п. 3 ст. 52 ГК учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами либо учредительными документами юридического лица. Закон допускает субсидиарную ответственность собственников, учредителей (участников), других лиц, в том числе руководителя юридического лица имеющим право давать обязательные для этого юридического лица указания либо имеющим возможность иным образом определять его действия в случае недостаточности имущества юридического лица.

Гражданский кодекс, иные нормативные правовые акты определяют особенности ответственности юридических лиц различных организационно-правовых форм, а также их учредителей (участников). Например, согласно п. 5 ст. 113 ГК унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Унитарное предприятие не несет ответственности по обязательствам собственника его имущества, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским кодексом.

---

[101] Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Высш. шк., 1985. – Т. 1. – С. 132 – 133.

Выступление в гражданском обороте от собственного имени. Юридическое лицо может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

В целях индивидуализации юридического лица и обеспечения регулирования гражданско-правовых отношений с его участием ст. 50 ГК определяет такие понятия как место нахождения юридического лица и наименование юридического лица. Место нахождения юридического лица определяется местом нахождения его постоянно действующего исполнительного органа (административно-территориальная единица, населенный пункт, а также дом, квартира или иное помещение, если они имеются), а в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа – иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Наименование и место нахождения юридического лица указывается в его учредительных документах. По месту нахождения юридического лица предъявляются иски, определяется место исполнения обязательств и др. Так, если место исполнения обязательства не определено законодательством или договором, не явствует из существа обязательства, исполнение должно быть произведено: по денежному обязательству, в котором кредитором является юридическое лицо в месте нахождения юридического лица (п. 4 ст. 297 ГК). Особое значение указание на место нахождения юридического лица имеет при территориальной разобщенности его подразделений. **Наименование юридического лица** должно содержать указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законодательными актами случаях – и иных коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица**.**

Включение в наименование юридического лица указаний на официальное полное или сокращенное название Республики Беларусь, слов «национальный» и «белорусский», включение такого названия либо элементов государственной символики в реквизиты документов или рекламные материалы юридического лица допускаются в порядке, определяемом Президентом Республики Беларусь.

При определении наименований юридических лиц следует руководствоваться постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 05.03.2009 г. № 20 «О согласовании наименований юридических лиц».

Юридическое лицо как субъект гражданского права обладает **правоспособностью.** В соответствии с п. 3 ст. 45 ГК правоспособность юридического лица возникает в момент его создания, т.е. с момента государственной регистрации (п. 2 ст.47 ГК) и прекращается в момент завершения его ликвидации (п. 8 ст.59 ГК).

В юридической литературе принято различать общую (универсальную) и специальную правоспособность. Считается, что общая правоспособность не ограничивает субъекта права в его деятельности, поскольку позволяет иметь любые гражданские права и обязанности. Специальная же правоспособность предполагает наличие каких-либо ограничений. Объем правоспособности юридического лица определен п. 1 ст. 45 ГК, а именно: юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, а также предмету деятельности, если он указан в учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законодательными актами, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии). С определенными оговорками, институт лицензирования можно считать одним из тех механизмов, которые ведут к ограничению правоспособности юридического лица, но только в том случае, если исходить из презумпции общей (универсальной) правоспособности. В тех же случаях, когда для осуществления определенных видов деятельности, а, следовательно, и получения лицензии требуется наличие специального образования (например, оказание медицинских услуг) достаточно трудно говорить об институте лицензирования как об ограничителе правоспособности. В отличие от ГК Республики Беларусь, ГК Российской Федерации установил, что юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. Коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, могут иметь гражданские права и нести гражданские обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Характерно, что в юридической литературе вопрос об общей и специальной правоспособности трактуется неоднозначно. И.В. Елисеев отмечает, что новый Гражданский кодекс Российской Федерации 1994 г. наделил частные коммерческие организации **общей правоспособностью**. Было бы ошибочным, однако, полагать, что теперь правоспособность юридических лиц носит, по общему правилу, универсальный характер. Анализ ст. 49 ГК показывает, что общим принципом для всех юридических лиц, как и прежде, остается специальная правоспособность.[102]

[102] Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 113.

Н.И. Клейн полагает, что подавляющее большинство юридических лиц, отнесенных к коммерческим организациям (хозяйственные товарищества и общества) обладают общей правоспособностью. Но и при общей, и при специальной правоспособности права юридических лиц могут быть ограничены.[103] В.Ф. Чигир, анализируя нормы Гражданского кодекса Российской Федерации, приходит к выводу о том, что в Российской Федерации коммерческие юридические лица, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом, наделены общей правоспособностью.[104]

Применительно к юридическим лицам со специальной правоспособностью важно разграничивать предмет их уставной деятельности и конкретные правомочия по осуществлению этой деятельности. Так, торговля не входит в предмет уставной деятельности религиозной организации. Однако право совершения сделок купли-продажи (к примеру, культового инвентаря) у таких организаций не оспаривается, если это необходимо для ведения их основной деятельности. Таким образом, в сфере гражданского оборота конкретные правомочия организации со специальной правоспособностью могут быть шире предмета ее уставной деятельности.[105]

Юридическое лицо не может обладать такими правами, которыми может обладать лишь гражданин (например, права, вытекающие из семейных правоотношений). С другой стороны, не всеми правами, которыми могут обладать юридические лица могут обладать граждане (например, право на фирменное наименование).

Правоспособность не единственное качество, необходимое юридическому лицу. Оно должно обладать также и **дееспособностью.** Оба этих качества образуют собой правосубъектность юридического лица. Дееспособность и правоспособность у юридического лица возникают одновременно. Дееспособность означает способность юридического лица своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности.

Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои **органы,** которые действуют в соответствии с законодательством и учредительными документами (устав, учредительный договор). Поскольку для реализации правосубъектно-

---

[103] Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Отв. ред. О.Н. Садиков. – М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 1995. – С. 81 – 82.

[104] Гражданское право: учеб. / Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. В 2 ч. – Мн.: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – С. 210.

[105] Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 114.

сти требуются психофизические качества, которыми юридическое лицо обладать не может, такие качества, присущие лишь физическим лицам заключаются в формально-юридическую форму. Такой формой и являются органы юридического лица, состоящие из группы физических лиц (коллегиальный орган) и (или) одного физического лица (единоличный орган). Поскольку действия органа юридического лица – это действия самого юридического лица, такие действия не требуют доверенности.

Как правило, юридическое лицо реализует правосубъектность при помощи своих органов. Вместе с тем, в предусмотренных законодательством случаях юридическое лицо может приобретать гражданские права и принимать на себя гражданские обязанности через своих участников (полное или коммандитное товарищество).

Органы юридического лица могут назначаться и (или) избираться, в зависимости от его организационно-правовой формы. Юридическое лицо может иметь один орган (директор, правление) или сразу несколько (директор, собрание участников).

Органы юридического лица могут действовать лишь строго в пределах своей компетенции, определяемой законодательством и учредительными документами.

Юридическое лицо может участвовать в гражданских правоотношениях через своих представителей, действующих на основе доверенности.

Законодательство о юридических лицах является важным, но не единственным регулятором их деятельности. Юридическое лицо нуждается в более детальной регламентации своей деятельности, в закреплении посредством формально-юридических форм своих атрибутов. Такими формами являются **учредительные документы** юридического лица. В соответствии с п. 1 ст. 48 ГК юридическое лицо действует на основании устава либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора. Учредительный договор юридического лица заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками). Законодательными актами может устанавливаться иной порядок утверждения уставов юридических лиц. Юридическое лицо, созданное в соответствии с законодательством одним учредителем, действует на основании устава, утвержденного этим учредителем. Учредительный договор юридического лица заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками).

По своему содержанию и назначению устав и учредительный договор отличаются тем, что учредительный договор в отличие от устава несет в себе большие регулятивные функции, его положения в большей степени

адресованы учредителям (участникам) юридического лица, поскольку регулируют отношения внутреннего характера. Учредительный договор основывается на соглашении сторон и позиционируется как гражданско-правовой договор. Вид учредительного документа и содержание устава, учредительного договора зависят от организационно-правовой формы юридического лица и определяются на основе требований Гражданского кодекса, иных нормативных правовых актов, регулирующих порядок создания и деятельности юридических лиц.

Согласно п. 2 ст. 48 ГК в учредительных документах юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, цели деятельности, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законодательством о юридических лицах соответствующего вида. В учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий, а в предусмотренных законодательством случаях – и иных коммерческих организаций должен быть определен предмет деятельности юридического лица. Учредительными документами иных коммерческих организаций может быть предусмотрен предмет их деятельности и в случаях, когда по законодательству это не является обязательным.

В учредительном договоре учредители обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности Договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава. В учредительный договор по согласию учредителей могут быть включены и другие условия. Созданию юридического лица может предшествовать заключение его учредителями учредительного договора. Так, в соответствии с п. 1 ст. 98 ГК учредители акционерного общества заключают между собой договор, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по созданию общества. В ст. 48 ГК определены общие условия учредительного договора, а именно: закрепление обязанностей учредителей по созданию юридического лица, порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи имущества его учредителями и участия в деятельности юридического лица, порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.

В договоре о создании акционерного общества определяется размер уставного фонда общества, категории выпускаемых им акций и порядок их размещения, а также иные условия, предусмотренные законодательством об акционерных обществах (п. 1 ст. 98 ГК).

Деятельность юридического лица может привести к необходимости внесения изменений в учредительные документы. В п. 3 ст. 48 ГК говорится о том, что изменения учредительных документов приобретают силу для третьих лиц с момента их государственной регистрации, а в случаях, установленных законодательными актами, – с момента уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. При этом юридические лица и их учредители (участники) не вправе ссылаться на отсутствие регистрации таких изменений в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом этих изменений. Изменения учредительных документов республиканских государственно-общественных объединений приобретают силу для третьих лиц с момента вступления в силу правовых актов, утверждающих такие изменения.

Государственной регистрации подлежит юридическое лицо (ст. 47 ГК), поэтому под регистрацией изменений учредительных документов (п. 3 ст. 48 ГК) понимается перерегистрация самого юридического лица, которое с этого момента будет действовать в гражданском обороте на основе учредительных документов с учетом произведенных изменений. В ГК не перечислены условия учредительных документов, изменения которых подлежат обязательной регистрации. Во всяком случае, такие изменения должны влечь за собой уточнение правового статуса юридического лица. В законе о регистрации юридических лиц должны быть указаны случаи, когда о таких изменениях достаточно только уведомить регистрирующий орган.[106]

Представляется, что как в доктрине, так и в законодательстве государственную регистрацию юридического лица как субъекта права следует отличать от государственной регистрации изменений его учредительных документов. Трудно, например, говорить об изменении правового статуса общества с ограниченной ответственностью лишь на том основании, что изменился состав его участников. В таком случае можно говорить лишь о необходимости осуществления регистрации изменений учредительных документов юридического лица, но не о перерегистрации самого юридического лица. В Республике Беларусь подобные вопросы решаются законодательством о регистрации юридических лиц.

---

[106] Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Отв. ред. О.Н. Садиков. – М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 1995. – С. 88.

В доктрине гражданского права различают следующие **способы образования юридических лиц:** *распорядительный, разрешительный, нормативно-явочный.*

При **распорядительном** способе для создания юридического лица требуется распоряжение собственника (учредителя), обладающего правом издавать такие распоряжения. В частности, такими правами обладают республиканские органы государственного управления (министерства, комитеты и др.). В распорядительном порядке могут создаваться не только организации, действующие в сфере государственного управления. Таким же образом могут создаваться, например, государственные унитарные предприятия.

Разрешительный способ создания юридического лица требует: проверки соблюдения инициаторами создания юридического лица соответствующих положений законодательства, и принятия решения о разрешении на создание юридического лица. Такой способ образования характерен, например, для создания потребительских кооперативов.

Нормативно-явочный способ не требует специального разрешения на создание юридического лица, так как его создание разрешено законодательством. При соблюдении всех требований законодательства должна быть осуществлена регистрация в качестве юридического лица. Подобный способ исключает возможность отказа в государственной регистрации по мотивам не связанным с нарушением действующего законодательства.

Образование юридического лица завершается его **государственной регистрацией**. Гражданский кодекс (ст. 47) содержит лишь самые общие положения, касающиеся государственной регистрации юридических лиц. Он устанавливает, что юридическое лицо подлежит государственной регистрации в порядке, определяемом законодательными актами. Данные государственной регистрации, в том числе для коммерческих организаций фирменное наименование, включаются в соответствии с законодательством в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей. Нарушение установленного законодательством порядка образования юридического лица, несоответствие его учредительных документов или создаваемого юридического лица требованиям законодательства влечет отказ в государственной регистрации юридического лица. Отказ в государственной регистрации юридического лица по мотивам нецелесообразности не допускается, если иное не установлено законодательными актами.

Декретом Президента Республики Беларусь от 16.01.2009 г. № 1 утверждены Положение о государственной регистрации субъектов хозяйствования и Положение о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования.

По обыкновению законодательство о государственной регистрации определяет виды юридических лиц, подлежащих регистрации, минимальные размеры уставных фондов юридических лиц, основания и порядок регистрации изменений, вносимых в учредительные документы, регистрирующие органы, документы, представляемые для государственной регистрации, порядок рассмотрения документов, представленных для государственной регистрации, основания для отказа в государственной регистрации и др.[107]

Отказ в государственной регистрации, а также уклонение от такой регистрации могут быть обжалованы в судебном порядке.

Юридическое лицо может быть реорганизовано. Реорганизация юридического лица возможна в следующих формах: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование. В юридической литературе преобладающим является мнение о том, что **вследствие реорганизации юридическое лицо прекращает свою деятельность.**[108] В.Ф. Чигир считает, что сущность реорганизации юридического лица состоит в том, что ее последствием является не прекращение его деятельности, а общее (генеральное) или частное (сингулярное) правопреемство.[109]

При **слиянии** юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу.

При **присоединении** юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица.

При **разделении** юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам.

При **преобразовании** юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида, что означает изменение организационно-правовой формы, к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица за исключением прав и обязанностей, которые не могут принадлежать возникшему юридическому лицу.

Реорганизация юридического лица может быть осуществлена по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица,

---

[107] Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Отв. ред. О.Н. Садиков. – М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 1995. – С. 84.

[108] Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]; Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 1. – С. 107; Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Высш. шк., 1985. – Т. 1. – С. 145; Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 121.

[109] Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – С. 336 – 337.

уполномоченного на то учредительными документами либо по решению уполномоченных государственных органов, в том числе суда.

Пункт 2 ст. 53 ГК указывает на институт **внешнего управляющего** юридическим лицом. Внешний управляющий назначается судом по иску государственного органа, в случае если учредители (участники) юридического лица, уполномоченный ими орган юридического лица или орган юридического лица, уполномоченный на реорганизацию его учредительными документами, не осуществят реорганизацию юридического лица в срок определенный уполномоченным государственным органом.

При любой из форм реорганизации переход прав и обязанностей осуществляется в соответствии с разделительным балансом (разделение, выделение) или передаточным актом (слияние, присоединение, преобразование).

Реорганизация юридического лица сопровождается инвентаризацией, на основе которой составляются разделительный баланс или передаточный акт. Эти документы утверждаются учредителями (участниками) юридического лица или органом, принявшими решение о реорганизации юридического лица, и представляются вместе с учредительными документами для регистрации вновь возникших юридических лиц или внесения изменений в учредительные документы существующих юридических лиц.

Статья 56 ГК устанавливает гарантии прав кредиторов юридического лица при его реорганизации.

От реорганизации юридического лица следует отличать его **ликвидацию.** В соответствии с п. 1 ст. 57 ГК ликвидация юридического лица влечет прекращение его деятельности без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам. Иное может быть предусмотрено законодательными актами.

О **добровольном** порядке ликвидации юридического лица говорят в том случае, если решение о его ликвидации было принято самими учредителями (участниками) либо органом юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами. Причинами принятия такого решения может быть истечение срока, на который создано юридическое лицо, достижение цели, ради достижения которой оно было создано. Решение о ликвидации юридического лица принимается и в случае признания судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями законодательства, которые носят неустранимый характер.

Принудительная ликвидация юридического лица осуществляется по решению суда, иных органов, в случаях, предусмотренных законодательством.

Порядок ликвидации юридического лица следует отличать от оснований ликвидации юридического лица. Основания ликвидации юридического лица содержатся в Гражданском кодексе и иных нормативных правовых актах. Так, в соответствии с подпунктом 2 п. 2 ст. 57 ГК, основанием ликвидации юридического лица может быть осуществление деятельности без надлежащего разрешения (лицензии), либо деятельности, запрещенной законодательством, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательства, либо при систематическом осуществлении деятельности, противоречащей уставным целям юридического лица, признание судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями законодательства, а также в иных случаях, предусмотренных законодательными актами.

Общие положения, определяющие порядок ликвидации юридического лица установлены ст.ст. 57 – 60 ГК. В Гражданском кодексе содержатся и другие нормы, касающиеся порядка и оснований ликвидации отдельных юридических лиц. Например, такие нормы, содержатся в ст. 119 ГК в п. 3 которой определены основания ликвидации фонда.

Порядок и основания ликвидации коммерческих организаций установлен Положением о ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования.

Процесс ликвидации юридического лица включает в себя следующие этапы:

- назначение ликвидационной комиссии (ликвидатора);
- опубликование сведений о ликвидации юридического лица, в том числе о порядке и сроках заявления требований его кредиторами;
- выявление кредиторов и получение кредиторской задолженности;
- составление промежуточного ликвидационного баланса;
- расчеты с кредиторами;
- составление ликвидационного баланса;
- внесение записи о ликвидации юридического лица в Единый государственный регистр юридических лиц.

Юридические лица могут создавать **филиалы и представительства**. **Представительством** является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, осуществляющее защиту и представительство интересов юридического лица, совершающее от его имени сделки и иные юридические действия. **Филиал** – обособленное подразделение

юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все или часть его функций, в том числе функции представительства.

Филиалы и представительства не обладают статусом юридического лица, но наделяются имуществом и действуют на основании утвержденных юридическим лицом положений. Руководители филиалов и представительств действуют на основании доверенности, выдаваемой юридическим лицом.

Виды юридических лиц

Доктрине гражданского права известны различные основания классификации юридических лиц, среди которых чаще всего: виды и характер вещных прав, цели деятельности, состав учредителей, права и обязанности участников, ответственность участников, порядок управления, имущественно-правовой статус учредителей (участников), учредительные документы, порядок образования и др.

Гражданский кодекс делит юридические лица на **коммерческие** и **некоммерческие организации.** Разграничение делается по целям их деятельности. Основная цель деятельности коммерческих организаций – это извлечение прибыли и / или распределение полученной прибыли между участниками. Такие организации создаются и действуют во всех сегментах рынка и во всех отраслях экономики, в том числе в производственной и торговой сфере, на рынке ценных бумаг, банковских услуг и т. д. Для некоммерческих организаций извлечение и / или распределение прибыли не является основной целью их деятельности. Некоммерческие организации могут создаваться для достижения социальных, природоохранных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей, охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и юридических лиц, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи в соответствии с законодательством и в иных целях, направленных на достижение общественных благ. Некоммерческие организации могут создаваться и для удовлетворения материальных (имущественных) потребностей граждан либо граждан и юридических лиц в случаях, предусмотренных Гражданским кодексом и другими законодательными актами. Вместе с тем, некоммерческие организации могут осуществлять и предпринимательскую деятельность, но лишь постольку, поскольку это необходимо для их уставных целей, ради которых они созданы, и только если такая деятельность соответствует этим целям и отвечает предмету деятельности некоммерческих организаций. Для отдельных форм некоммерческих организаций законодательными актами могут быть установлены требования, предусматривающие

их право на занятие предпринимательской деятельностью только посредством образования коммерческих организаций или участия в них.

***Коммерческие организации*. Полное товарищество.** *Полным признается товарищество, участники которого (полные товарищи), в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и солидарно друг с другом несут субсидиарную ответственность своим имуществом по обязательствам товарищества (п. 1 ст.66 ГК).*

Полное товарищество должно состоять не менее чем из двух участников. Это могут быть как физические, так и юридические лица. Закон допускает возможность участия лица лишь в одном полном товариществе. Вместе с тем, участник полного товарищества может быть вкладчиком или коммандитом в коммандитном товариществе или хозяйственном обществе.

Полное товарищество действует на основании учредительного договора, который должен содержать сведения, предусмотренные в п. 2 ст. 48 ГК, а также условия о размере и составе уставного фонда товарищества, о размере и порядке изменения долей каждого из участников в уставном фонде, о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, об ответственности участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов.

Характерной особенностью является то, что в силу п. 2 ст. 49 ГК полное товарищество, как юридическое лицо, приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через своих участников, без необходимости создания каких-либо органов управления. Управление деятельностью полного товарищества может осуществляться в форме непосредственного участия товарищей в принятии решений, касающихся деятельности товарищества. Каждый участник товарищества имеет один голос, если в учредительном договоре не установлен иной порядок определения количества голосов, в том числе в зависимости от степени участия или размеров вклада. Возможно совместное ведение дел товарищества его участниками. В этом случае при заключении любой сделки требуется согласие каждого из участвующих в товариществе. Если учредительным договором ведение дел товарищества возложено на одного или нескольких участников, то остальные участники также вправе совершать любые сделки, если иное не определено учредительным договором, но лишь на основании доверенности, выданной участником (участниками), на которого возложено ведение дел товарищества.

Главной обязанностью участника полного товарищества является внесение вклада в уставной фонд товарищества. При этом не менее поло-

вины своего вклада участник обязан внести к моменту регистрации товарищества, а остальную часть – в сроки, установленные учредительным договором. Кроме этого, на участников товарищества возлагается обязанность не разглашать конфиденциальную информацию о деятельности товарищества, участвовать в его деятельности в соответствии с условиями учредительного договора и выполнять иные обязанности, возложенные на участников товарищества законодательством.

Прибыль и убытки полного товарищества распределяются между его участниками пропорционально их долям в уставном фонде, или в ином порядке, предусмотренном в учредительном договоре или специальном соглашении участников товарищества.

Право собственности на вклад участников принадлежит товариществу, как юридическому лицу. Однако участник товарищества имеет обязательственные права в отношении товарищества, и в силу правил ст. 64 ГК вправе требовать передачи ему части имущества в случае ликвидации товарищества. Также в случае выхода или исключения из товарищества участнику выплачивается стоимость части имущества товарищества, соответственно его доле в уставном фонде, если иное не предусмотрено учредительным договором, а также часть прибыли, приходящаяся на его долю.

Участник полного товарищества вправе с согласия остальных его участников передать свою долю в уставном фонде или ее часть другому участнику товарищества, либо третьему лицу. При этом преимущественное право покупки доли или ее части предоставляется участникам товарищества.

В случае смерти участника товарищества, либо объявления его умершим, его наследник имеет право вступить в товарищество с согласия других его участников. При ликвидации юридического лица – участникам товарищества, его доля в товариществе выделяется в соответствии с п. 2 ст. 64 ГК.

Правила ГК предоставляют возможность обращения взыскания на долю участников товарищества по собственным долгам участника лишь в случаях, когда имущества последнего недостаточно для удовлетворения требований кредиторов.

Полное товарищество ликвидируется по решению его участников, суда и иных органов в случаях, предусмотренных законодательством, а также в случае, когда в товариществе остается один участник.

Коммандитное товарищество. *Коммандитным товариществом признается товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества всем своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников*

(вкладчиков, коммандитов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 81 ГК).

Отличительные особенности коммандитного товарищества:

а) к участию в товариществе допускаются лица, которые несут ограниченную ответственность по обязательствам товарищества;

б) выбытие таких лиц из товарищества является основанием для ликвидации товарищества;

в) указанные лица ограничивают свое участие в товариществе лишь своим капиталом;

г) закон ограничивает возможность участия в коммандитном товариществе в качестве вкладчиков (коммандитов).

Лицо может быть полным товарищем лишь в одном коммандитном товариществе, без ограничения возможности быть вкладчиком другого коммандитного товарищества. Вместе с тем, полный товарищ в коммандитном товариществе не может быть участником полного товарищества, а участник полного товарищества не может быть полным товарищем в коммандитном товариществе.

Коммандитное товарищество создается и действует на основании учредительного договора, который должен содержать помимо сведений, указанных в п. 2 ст. 48 ГК, условия о размере и составе уставного фонда товарищества; о размере и порядке изменения долей каждого из полных товарищей в уставном фонде; о размере, составе, сроках и порядке внесения ими вкладов, их ответственности за нарушение обязанностей по внесению вкладов, о совокупном размере вкладов, вносимых вкладчиками.

Управление деятельностью коммандитного товарищества осуществляется полными товарищами в соответствии с законодательством о полном товариществе. Вкладчики товарищества не вправе участвовать в управлении делами, а выступать от имени товарищества могут лишь по доверенности.

На участников коммандитного товарищества возлагаются такие же обязанности, как и на участников полного товарищества.

Вкладчики товарищества обязаны внести вклад в уставный фонд. Они наделены также ограниченными правами, а именно: получать часть прибыли товарищества; знакомиться с годовыми отчетами и балансом товарищества; по окончании финансового года выйти из товарищества и получить свой вклад в порядке, предусмотренным учредительным договором; передать свою долю в уставном фонде или ее часть другому вкладчику или третьему лицу.

Вкладчик товарищества может быть наделен и дополнительными правами, содержание которых оговаривается в учредительном договоре.

Коммандитное товарищество ликвидируются при выбытии из него всех вкладчиков, но может быть преобразовано по решению полных товарищей в полное товарищество. Если же в составе товарищества остался один участник, то товарищество может быть преобразовано в унитарное предприятие.

Коммандитное товарищество ликвидируется так же, по тем же основаниям, что и полное товарищество.

Необходимым условием сохранения правосубъектности коммандитного товарищества является наличие одного полного товарища и одного вкладчика.

При ликвидации коммандитного товарищества вкладчики имеют преимущественное перед полными товарищами право на получение взносов из имущества товарищества, оставшегося после удовлетворения требований его кредиторов.

Оставшееся имущество распределяется между полными товарищами и вкладчиками пропорционально их долям в уставном фонде, если иной порядок не установлен учредительным договором или соглашением полных товарищей и вкладчиков.

Общество с ограниченной ответственностью. Основу правового регулирования создания и деятельности хозяйственных обществ составляют ГК и Закон Республики Беларусь «О хозяйственных обществах».

Обществом с ограниченной ответственностью признается хозяйственное общество с числом участников не более пятидесяти, уставный фонд которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров (ч. 1 ст. 91 Закона «О хозяйственных обществах»).

Для учреждения общества необходимо не менее двух участников. Участниками общества могут быть физические и юридические лица. Вместе с тем, государственные органы и органы местного управления и самоуправления не вправе выступать участниками общества, если иное не установлено законодательством. Унитарные предприятия, а также финансируемые собственниками учреждения могут быть участниками общества с разрешения собственника или уполномоченного им органа, если иное не установлено законодательными актами.

Уставный фонд общества составляется из стоимости вкладов его участников. Участники не отвечают по обязательствам самого общества и несут лишь риск убытков, которые могут возникнуть в ходе хозяйственной, предпринимательской деятельности общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов в уставный фонд общества. Участники общества, не полностью внесшие вклад, несут солидарную ответственность по обязательствам общества в пределах стоимости неоплаченной части вклада каждого из участников

общества. Не допускается освобождение участника общества от обязанности внесения вклада в уставный фонд, в том числе путем зачета требований к обществу, за исключением случаев, установленных законодательными актами.

Общество с ограниченной ответственностью создается и действует на основании учредительного договора и устава. Учредительные документы общества помимо сведений, указанных в ст. 14 Закона «О хозяйственных обществах» должны содержать:

– размер уставного фонда общества;

– перечень участников общества и сведения о размере долей в уставном фонде общества каждого из его участников;

– размер, состав, сроки и порядок внесения участниками общества вкладов в уставный фонд общества;

– ответственность участников за нарушение обязанностей по внесению вкладов;

– состав и компетенцию органов управления; порядок принятия органами управления общества решений, включая перечень вопросов, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов;

– указание на орган общества, к компетенции которого отнесены вопросы создания и ликвидации представительств и филиалов этого общества;

– порядок выхода участника из общества, а также порядок его исключения из общества;

– порядок перехода доли (части доли) в уставном фонде общества к другому лицу; а также иные сведения, если необходимость их включения в учредительные документы предусмотрена Законом «О хозяйственных обществах».

При этом следует отграничивать учредительный договор как гражданско-правовой документ, который подписывается всеми участниками общества и регулирует отношения между самими участниками, и устав, как особый локальный нормативный акт, утверждаемый учредителями, который имеет юридическую значимость не только для участников самого общества, но и для третьих лиц, вступающих с обществом в гражданско-правовые отношения.

Уставной фонд общества составляется из стоимости вкладов его участников и указывается в уставе общества. Вкладом в уставный фонд общества могут быть вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку. Вкладом не может быть имущество, если право на его отчуждение ограниченно собственником, законодательством или договором. Закон «О хозяйственных обществах» (ч. 3 ст. 29) не допускает формирование уставного фонда общества исключительно за счет неденежного вклада в виде имущест-

венных прав. Неденежный вклад в уставный фонд общества подлежит денежной оценке и экспертизе, проводимой в порядке, установленном законодательством. Учредительными документами общества могут быть установлены виды имущества, которые не могут быть вкладом в уставный фонд этого общества.

При внесении в качестве вклада в уставный фонд права пользования имуществом на ограниченный срок размер такого вклада определяется исходя из арендной платы, исчисленной в порядке, установленном законодательством, за весь этот срок. В случае прекращения права пользования имуществом или ликвидации общества ранее указанного срока вклад участника признается не внесенным на сумму арендной платы за оставшийся период, если только иное не предусмотрено учредительными документами.

Риск случайной гибели, случайной порчи или случайного повреждения имущества, внесенного в виде неденежного вклада в уставный фонд общества, возлагается на это общество.

Уменьшение уставного фонда общества допускается после уведомления всех его кредиторов в порядке, установленном ч.6 ст. 28 Закона «О хозяйственных обществах». Уменьшение уставного фонда может осуществляться посредством пропорционального изменения стоимости вкладов всех участников в уставном фонде общества, если иное не установлено его учредительными документами или решением общего собрания участников общества, принятым единогласно. В случае уменьшения уставного фонда общества путем уменьшения стоимости вкладов всех его участников размеры долей всех участников общества остаются без изменения. Увеличение уставного фонда общества допускается лишь после внесения всеми его участниками вкладов в полном объеме и в порядке, установленном ст. 105 Закона «О хозяйственных обществах». Уставной фонд общества может увеличиваться за счет: имущества общества; внесения дополнительных вкладов всеми участниками общества; внесения дополнительных вкладов одним или несколькими участниками общества; внесения вкладов третьими лицами, принимаемыми в общество, если только это не запрещено его уставом.

Размер доли участника в уставном фонде общества определяется в процентах или в виде дроби и соответствует соотношению между стоимостью его вклада в уставный фонд и уставным фондом этого общества. Иное может быть предусмотрено учредительными документами общества. Действительная стоимость доли участника общества соответствует части стоимости чистых активов общества, пропорциональной размеру его доли. Учредительными документами общества могут быть ограничены максимальный размер доли его участника либо возможность изменения соотношения долей участников этого общества. Такие ограничения могут быть

установлены как при учреждении общества, так и впоследствии по единогласно принятому решению общего собрания участников этого общества, которое может быть изменено или отменено в таком же порядке.

Участник общества вправе продать или иным образом произвести отчуждение своей доли или ее части в уставном фонде общества одному или нескольким участникам общества или же самому обществу. Отчуждение участником общества своей доли или ее части третьим лицам допускается, если иное не предусмотрено уставом общества. Доля участника общества может быть отчуждена до полной ее оплаты лишь в той части, в которой она уже оплачена.

Движение долей в обществе с ограниченной ответственностью, преимущественное право покупки доли, переход доли определяются по правилам ст.ст. 98 – 102 Закона «О хозяйственных обществах».

Управление в обществе осуществляется его высшим органом – общим собранием участников, а текущее руководство деятельностью общества – его исполнительным органом, коллегиальным (дирекция, правление) или единоличным (директор, генеральный директор). По решению учредителей (участников) в обществе с ограниченной ответственностью в соответствии с его учредительными документами может быть создан совет директоров (наблюдательный совет). Порядок образования и деятельности органов управления общества определяются Законом «О хозяйственных обществах», иными законодательными актами и учредительными документами общества.

К компетенции общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью относятся:

– определение основных направлений деятельности общества;

– решение об участии в объединениях юридических лиц, объединениях юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, создаваемых в формах, предусмотренных законодательными актами;

– решение о создании ликвидации представительств филиалов общества;

– решение о создании других юридических лиц, а также об участии в них;

– решение о создании, реорганизации и ликвидации обществом унитарных предприятий;

– определение условий оплаты труда членов исполнительных органов общества или размера оплаты услуг управляющей организации (управляющего);

– утверждение денежной оценки неденежных вкладов в уставный фонд общества на основании заключения экспертизы достоверности их оценки.

К исключительной компетенции общего собрания участников общества с ограниченной ответственностью относятся:

– изменение учредительных документов общества;

– изменение размера уставного фонда общества;

– избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) общества и досрочное прекращение их полномочий;

– утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибылей и убытков общества и распределение прибыли и убытков общества при наличии и с учетом заключения ревизионной комиссии (ревизора) и в соответствии с положениями ст.ст. 61 и 110 Закона «О хозяйственных обществах» – аудиторской организацией или аудитора – индивидуального предпринимателя;

– решение о реорганизации общества и об утверждении передаточного акта или разделительного баланса;

– решение о ликвидации общества, создание ликвидационной комиссии, назначение ее председателя или ликвидатора и утверждение промежуточного ликвидационного и ликвидационного балансов, за исключением случаев, когда решение о ликвидации общества принято регистрирующим органом или судом в соответствии с законодательными актами;

– определение размера вознаграждений и компенсации расходов членам совета директоров (наблюдательного совета), ревизионной комиссии (ревизору) общества за исполнение ими своих обязанностей;

– решение о предоставлении безвозмездной (спонсорской) помощи в соответствии с законодательными актами;

– предоставление иным органам управления общества права принятия решений по отдельным вопросам, не отнесенным к исключительной компетенции общего собрания участников общества;

– определение порядка ведения общего собрания участников общества в части, не урегулированной Законом «О хозяйственных обществах», иным законодательством, учредительными документами и локальными нормативными актами общества;

– образование исполнительных органов общества и досрочное прекращение их полномочий;

– установление размера, формы, порядка и срока внесения участниками общества дополнительных вкладов в уставный фонд и определение размеров долей каждого участника в уставном фонде;

– решение о приобретении обществом доли (части доли) его участника в уставном фонде;

– решение о принятии новых участников в общество;

– принятие и утверждение решения о выпуске эмиссионных ценных бумаг.

Порядок распределения прибыли общества с ограниченной ответственностью определяется правилами ст. 96 Закона «О хозяйственных обществах».

Часть прибыли общества, остающаяся в его распоряжении после уплаты налогов и других обязательных платежей, покрытия убытков текущих периодов, образовавшихся по вине самого общества, и отчислений в фонды этого общества, за исключением случаев, установленных ст. 96 Закона, может быть распределена между его участниками пропорционально размерам их долей в уставном фонде общества, если иное не установлено его учредительными документами. Решения о внесении изменений в учредительные документы общества, касающиеся порядка распределения прибыли между его участниками, принимаются всеми участниками общества единогласно.

Общество не вправе принимать решение о распределении прибыли между участниками общества и ее выплате, а также выплачивать эту прибыль:

– до полной оплаты всего уставного фонда общества;

– до выплаты действительной стоимости доли или ее части участника общества в случаях, установленных Законом «О хозяйственных обществах»;

– если общество имеет устойчивый характер неплатежеспособности в соответствии с законодательством об экономической несостоятельности (банкротстве) или если указанный характер неплатежеспособности приобретается обществом в результате такой выплаты;

– если на момент принятия такого решения, либо на момент выплаты прибыли стоимость чистых активов общества меньше суммы его уставного фонда и резервных фондов или станет меньше их суммы в результате такой выплаты.

В случае прекращения указанных обстоятельств, общество обязано выплатить участникам часть прибыли, решение о распределении и выплате которой было принято в установленном порядке.

Участник общества вправе в любое время выйти из общества независимо от согласия других его участников. Порядок и условия выхода (исключения) из общества устанавливаются ст. 103 Закона «О хозяйственных обществах».

Реорганизация и ликвидация общества возможна по добровольно и единогласно принятому решению его участников. Иные основания реорганизации и ликвидации общества определяются Законом «О хозяйственных обществах» и иными законодательными актами. Общество с ограниченной ответственностью вправе преобразоваться в акционерное общество, общество с дополнительной ответственностью, хозяйственное товарищество или в производственный кооператив, а также в унитарное предприятие в случае, когда в составе общества остался один участник.

Общество с дополнительной ответственностью. О*бществом с дополнительной ответственностью признается хозяйственное общество с числом участников не более пятидесяти, уставный фонд которого разделен*

на доли определенных учредительными документами размеров. Участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в пределах, определяемых учредительными документами общества, но не менее размера, установленного законодательными актами, пропорционально вкладам этих участников в уставном фонде общества с дополнительной ответственностью (ч. 1 ст. 112 Закона «О хозяйственных обществах»).

Учредительными документами общества может быть предусмотрен иной порядок распределения дополнительной ответственности между его участниками.

В случае экономической несостоятельности (банкротстве) одного из участников общества либо недостаточности имущества одного или нескольких участников общества для обеспечения причитающейся с них доли дополнительной ответственности ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если учредительными документами не предусмотрен иной порядок распределения ответственности.

Учредительные документы общества кроме сведений, указанных в ст.ст. 14 и 92 Закона «О хозяйственных обществах» должны содержать сведения о размере дополнительной ответственности участников общества и порядке ее распределения между участниками.

Общество с дополнительной ответственностью вправе уменьшить, но не менее размера установленного законодательными актами, или увеличить размер дополнительной ответственности участников общества. Для уменьшения размера дополнительной ответственности требуется уведомить кредиторов общества. Увеличение размера дополнительной ответственности требует согласия всех участников общества.

Кредиторы общества вправе при уменьшении размера дополнительной ответственности участников общества потребовать досрочного прекращения или исполнения соответствующих обязательств общества и возмещения им убытков.

К обществу с дополнительной ответственностью применяются нормы Закона «О хозяйственных обществах» об обществе с ограниченной ответственностью, если иное не предусмотрено законодательными актами.

Акционерное общество. *Акционерным обществом признается хозяйственное общество, уставный фонд которого разделен на определенное число акций. Уставный фонд акционерного общества составляется из номинальной стоимости акций (ст. 65 Закона «О хозяйственных обществах»).*

Основные положения об акционерных обществах содержатся в ГК, в гл. 8 Закона «О хозяйственных обществах». Положения, предусмотренные главами 1 – 7 данного Закона, применяются к акционерным обществам, если иное не установлено гл. 8 Закона.

Различают открытое (ОАО) и закрытое (ЗАО) акционерное общество. В открытом акционерном обществе его участники вправе отчуждать принадлежащие им акции неограниченному кругу лиц без согласия других акционеров общества. ОАО вправе производить открытую подписку на выпускаемые им акции и свободную их продажу на условиях, устанавливаемых законодательством о ценных бумагах. В закрытом акционерном обществе его участники могут отчуждать принадлежащие им акции только с согласия других акционеров и / или ограниченному кругу лиц. ЗАО не вправе проводить открытую подписку на выпускаемые им акции либо иным образом предлагать их для приобретения неограниченному кругу лиц. Число участников ЗАО не должно превышать пятидесяти. В противном случае ЗАО подлежит реорганизации в течение одного года, а по истечении этого срока – ликвидации в судебном порядке, если число участников общества не уменьшится до установленного предела.

Создание акционерного общества включает в себя заключение договора о создании акционерного общества (ст.ст. 11 и 67 Закона «О хозяйственных обществах»), проведение учредительного собрания акционерного общества (ст.ст. 12 и 68), размещение акций (ст. 76), государственную регистрацию акционерного общества (ст. 10).

Учредительным документом АО является устав. Кроме сведений, указанных в ч. 3 ст. 14 Закона «О хозяйственных обществах» устав АО должен содержать сведения: об общем количестве акций, их номинальной стоимости, о категориях акций, выпускаемых акционерным обществом, количество акций каждой категории; о фиксированном размере дивиденда по привилегированным акциям (в стоимостном или процентном выражении по отношению к номинальной стоимости акций) либо о порядке его определения (в случае выпуска привилегированных акций); о фиксированной стоимости имущества (в стоимостном или процентном выражении по отношению к номинальной стоимости акций), подлежащего передаче владельцу привилегированной акции в случае ликвидации АО, либо о порядке ее определения (в случае выпуска привилегированных акций); об очередности выплаты дивидендов по каждому типу привилегированных акций, а также распределения имущества между акционерами – владельцами этих акций в случае ликвидации акционерного общества (в случае выпуска привилегированных акций нескольких типов). Устав АО должен содержать и иные сведения, если необходимость их включения в устав предусмотрена Законом «О хозяйственных обществах». Устав закрытого акционерного общества должен содержать сведения о круге лиц либо о порядке опреде-

ления круга лиц, среди которых возможно размещение и обращение акций, выпускаемых ЗАО. К уставу ЗАО прилагается список его участников.

Правовая природа акционерного общества проявляется в акциях. Акция – это бессрочная ценная бумага, свидетельствующая о вкладе в уставный фонд АО и удостоверяющая в соответствии с Законом «О хозяйственных обществах» и уставом АО права ее владельца на: а) участие в управлении АО (формальное значение); б) получение части прибыли в виде дивидендов и части имущества, оставшегося после расчета с кредиторами, или его стоимости в случае ликвидации АО (материальное значение).

Особенности акций характеризуют следующие нормы ст. 70 Закона «О хозяйственных обществах»:

– номинальная стоимость всех выпускаемых АО акций должна быть одинаковой;

– не допускается выпуск акций в качестве ордерных ценных бумаг или ценных бумаг на предъявителя;

– АО вправе выпускать акций двух категорий: простые (обыкновенные) и привилегированные;

– каждая простая акция удостоверяет одинаковый объем прав акционера;

– уставом АО может быть предусмотрен выпуск привилегированных акций одного или нескольких типов;

– каждая привилегированная акция одного типа удостоверяет одинаковый объем прав акционера, определенный уставом АО с соблюдением требований Закона «О хозяйственных обществах»;

– типы привилегированных акций различаются объемом удостоверяемых ими прав, в том числе фиксированным размером дивиденда, в том числе и очередностью его выплаты или фиксированной стоимостью имущества, подлежащего передаче в случае ликвидации АО, а также очередностью его распределения;

– с передачей акции все удостоверяемые ею права переходят в совокупности;

– доля привилегированных акций всех типов в общем объеме уставного фонда АО не должна превышать двадцати пяти процентов;

– законодательными актами или уставом АО могут быть установлены ограничения суммарной номинальной стоимости или количества простых и привилегированных акций, принадлежащих одному акционеру, либо доли принадлежащих ему акций в общем объеме уставного фонда АО.

Органами управления АО являются: общее собрание акционеров – высший орган управления; правление (дирекция, директор, генеральный директор) – исполнительный орган; совет директоров (наблюдательный совет) к компетенции которого относятся вопросы общего руководства деятельностью общества.

Компетенция общего собрания, порядок голосования и принятия решений, а также иные положения определяются, прежде всего, нормами ст.ст. 34, 35, 36, 38, 41 – 49, 79, 83 Закона «О хозяйственных обществах». Положения об исполнительном органе содержатся в ст.ст. 53 – 55 Закона. Положения о совете директоров (наблюдательном совете) в ст.ст. 33, 84, 85 Закона.

Компетенция общего собрания акционеров:

– определение основных направлений деятельности АО;

– решение об участии в объединениях юридических лиц, объединениях юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, создаваемых в формах, предусмотренных законодательными актами;

– решение о создании и ликвидации представительств и филиалов АО;

– решение о создании других юридических лиц, а также об участии в них;

– решение о создании, реорганизации и ликвидации унитарных предприятий;

– определение условий оплаты труда членов исполнительных органов АО или размера оплаты услуг управляющей организации (управляющего);

– утверждение денежной оценки неденежных вкладов в уставный фонд на основании заключения экспертизы достоверности их оценки;

– образование исполнительных органов АО и досрочное прекращение их полномочий, если только решение этих вопросов не отнесено уставом АО к компетенции совета директоров (наблюдательного совета);

– принятие решения о приобретении АО размещенных им акций, если решение этого вопроса не отнесено уставом АО в соответствии с третьим абзацем ч. 1 ст. 77 Закона «О хозяйственных обществах» к компетенции совета директоров (наблюдательного совета).

Исключительная компетенция общего собрания акционеров определяется ст.ст. 34 и 79 Закона «О хозяйственных обществах». К исключительной компетенции относятся:

– изменение учредительных документов АО;

– изменение размера уставного фонда АО;

– избрание членов совета директоров (наблюдательного совета) и ревизионной комиссии (ревизора) АО и досрочное прекращение их полномочий;

– утверждение годовых отчетов, бухгалтерских балансов, счетов прибыли и убытков АО и распределение прибыли и убытков АО при наличии и с учетом заключения ревизионной комиссии (ревизора) и в установленных Законом «О хозяйственных обществах» случаях – аудиторской организации или аудитора – индивидуального предпринимателя;

– решение о реорганизации АО и об утверждении передаточного акта или разделительного баланса;

– решение о ликвидации АО, создание ликвидационной комиссии, назначение ее председателя или ликвидатора и утверждение промежуточного ликвидационного и ликвидационного балансов, за исключением случаев, когда решение о ликвидации АО принято регистрирующим органом или судов в соответствии с законодательными актами;

– определение размера вознаграждений и компенсации расходов членам совета директоров (наблюдательного совета), ревизионной комиссии (ревизору) АО за исполнение ими своих обязанностей;

– решение о предоставлении безвозмездной (спонсорской) помощи в соответствии с законодательными актами;

– предоставление иным органам управления АО права принятия решений по отдельным вопросам, не отнесенным к исключительной компетенции общего собрания акционеров;

– определение порядка ведения общего собрания акционеров в части, не урегулированной Законом «О хозяйственных обществах», иным законодательством, учредительными документами и локальными нормативными актами АО;

– принятие и утверждение решения о выпуске акций.

К исключительной компетенции общего собрания АО его учредительными документами может быть отнесено решение и иных вопросов.

Не является органом управления ревизионная комиссия или ревизор, которые осуществляют внутренний контроль финансовой и хозяйственной деятельности акционерного общества. Ревизионная комиссия осуществляет внутренний контроль финансовой и хозяйственной деятельности открытого акционерного общества. Положения о ревизионной комиссии (ревизоре) содержатся в ст.ст. 59, 60, 86 Закона «О хозяйственных обществах».

АО вправе, за исключением случаев, установленных ч. 5 ст. 72 Закона «О хозяйственных обществах», распределять между акционерами часть прибыли, остающейся в его распоряжении после уплаты налогов и иных обязательных платежей и покрытия убытков текущих периодов, образовавшихся по вине АО, посредством выплаты дивидендов. Часть прибыли АО может быть направлено им на формирование специального фонда для накопления и выплаты дивидендов по привилегированным акциям. Порядок объявления и выплаты дивидендов определяется уставом АО, за исключением срока выплаты дивидендов, который может быть определен решением общего собрания акционеров. Если уставом АО либо решением общего собрания акционеров срок

выплаты дивидендов не определен, он не должен превышать шестидесяти дней со дня принятия решения об объявлении и выплате дивидендов.

АО не вправе принимать решения об объявлении и выплате дивидендов, а также выплачивать дивиденды, если:

– уставный фонд оплачен не полностью;

– стоимость чистых активов АО меньше суммы его уставного фонда и резервных фондов либо станет меньше их суммы в результате выплаты дивидендов;

– АО имеет устойчивый характер неплатежеспособности в соответствии с законодательством об экономической несостоятельности (банкротстве) или если такая неплатежеспособность появится у АО в результате выплаты дивидендов;

– не завершен в соответствии со ст. 78 Закона «О хозяйственных обществах» выкуп акций АО по требованию его акционеров.

Уставный фонд АО может быть увеличен или уменьшен в порядке, предусмотренном ст.ст. 74 и 75 Закона «О хозяйственных обществах».

АО вправе преобразоваться в общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью, хозяйственное товарищество или в производственный кооператив, а также в унитарное предприятие в случае, когда в составе этого общества остался один участник. При реорганизации АО в форме преобразования в АО другого вида или в иную форму коммерческой организации акции реорганизуемого АО аннулируются в соответствии с законодательством о ценных бумагах.

Производственный кооператив. *Производственным кооперативом (артелью) признается коммерческая организация, участники которой обязаны внести имущественный паевой взнос, принимать личное трудовое участие в его деятельности и нести субсидиарную ответственность по обязательствам производственного кооператива в равных долях, если иное не определено в уставе, в пределах установленных уставом, но не меньше величины полученного годового дохода в производственном кооперативе (п. 1 ст. 107 ГК).*

Для создания производственного кооператива необходимо участие не менее чем трех лиц. При этом участниками производственного кооператива могут быть только физические лица.

Производственный кооператив создается на добровольной основе по решению общего собрания его участников. Собрание утверждает устав, который помимо сведений, содержащихся в п. 2 ст. 48 ГК, должен содержать условия о размере паевых взносов членов кооператива, о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов, о характере и порядке трудового участия

его членов в деятельности кооператива и их ответственности за нарушение обязательства, о размере и условиях субсидиарной ответственности членов кооператива по его долгам, о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решения.

Устав является единственным учредительным документом производственного кооператива.

Органами управления производственным кооперативом являются общее собрание членов кооператива, правление и/или председатель. Вместе с тем, ГК допускает также возможность создания наблюдательного совета.

Общее собрание членов кооператива является его высшим органом управления. К его исключительной компетенции относится: изменение устава кооператива; образование наблюдательного совета и прекращение полномочий его членов, а также образование и прекращение полномочий исполнительных органов кооператива; прием и исключение членов кооператива; утверждение годовых отчетов и бухгалтерских балансов кооператива и распределение его прибыли и убытков; решение о реорганизации и ликвидации кооператива. Законодательством и уставом к исключительной компетенции общего собрания может быть отнесено решение и иных вопросов.

Имущество, собственником которого является производственный кооператив, как юридическое лицо, делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива.

В кооперативе по единогласному решению его членов могут образовываться неделимые фонды, на образование и состав которых должно быть указано в уставе кооператива. Неделимые фонды могут быть использованы лишь на определенные, предусмотренные уставом цели и не подлежат выделу или разделу при выходе или исключении члена кооператива из его состава.

Член кооператива вправе выйти из кооператива. В этом случае ему выплачивается стоимость пая или выдается имущество, соответствующее его паю, а также осуществляются другие выплаты, предусмотренные уставом кооператива. Выплаты осуществляются по окончании финансового года. Таковым считается период с 1 января (для вновь создаваемых предприятий – с момента государственной регистрации) по 31 декабря. Необходимым условием для осуществления таких выплат является наличие утвержденного бухгалтерского баланса кооператива, если иное не предусмотрено уставом.

При исключении из кооператива за членом кооператива сохраняется право на получение пая и других выплат, предусмотренных уставом кооператива, в соответствии с п. 1 ст. 111 ГК.

Член кооператива вправе передать свой пай или его часть другому члену кооператива, если иное не предусмотрено законодательством и уставом кооператива.

С согласия кооператива возможна передача пая и любому другому лицу, не являющемуся членом кооператива. При этом члены кооператива пользуются преимущественным правом покупки пая или его части.

В случае смерти члена кооператива его наследники могут быть приняты в члены кооператива, если иное не предусмотрено уставом. В противном случае наследникам выплачивается стоимость пая умершего члена кооператива.

На пай члена кооператива может быть обращено взыскание по собственным долгам члена кооператива, но лишь при недостатке его собственного имущества, в порядке, предусмотренном законодательством и уставом.

Производственный кооператив может быть реорганизован или ликвидирован по решению общего собрания его членов. Иные основания и порядок реорганизации и ликвидации кооператива определяется законодательством.

В случае, если в составе кооператива осталось менее трех его членов, кооператив по единогласному решению может быт преобразован в хозяйственное товарищество или общество, либо в унитарное предприятие.

Унитарное предприятие. *Унитарным предприятием признается коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество. Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия (п. 1 ст. 113 ГК).*

Унитарное предприятие, будучи коммерческой организацией, осуществляет свою деятельность, используя имущество, находящееся в государственной или частной собственности. Имущество республиканского унитарного предприятия принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения или оперативного управления (казенное предприятие). Имущество коммунального, а также частного унитарного предприятия принадлежит таким предприятиям на праве хозяйственного ведения. Имущество дочернего унитарного предприятия находится в собственности собственника имущества предприятия-учредителя и принадлежит дочернему предприятию на праве хозяйственного ведения.

Устав унитарного предприятия должен содержать помимо сведений, указанных в п. 2 ст. 48 ГК, сведения о предмете и целях деятельности предприятия, о размере уставного фонда, порядке и источниках его формирования.

Закон не допускает долевую собственность на унитарное предприятие. Раздел имущества, находящегося в совместной собственности супругов, а также переход права собственности на имущество унитарного предприятия в порядке наследования, правопреемства, либо иными, не противоречащими зако-

нодательству способами к двум и более лицам является основанием для реорганизации унитарного предприятия, либо преобразования в хозяйственное товарищество или общество. В п. 2 ст. 113 ГК содержится указание и на иные последствия такого раздела имущества или перехода права собственности.

Унитарное предприятие отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществам, и не несет ответственности по обязательствам собственника его имущества, за исключением случаев, предусмотренных ГК.

Фирменное наименование унитарного предприятия должно содержать указание на форму собственности.

Унитарное предприятие имеет единоличный орган – руководителя, как правило, это директор, который назначается собственником имущества либо уполномоченным собственником органом.

Предполагается, что порядок создания и деятельности унитарного предприятия должен регулироваться специальным нормативным правовым актом.

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 23 июля 2004 г. № 913 утверждено Положение о порядке создания унитарных предприятий, учреждений, имущество которых находится в республиканской собственности, их реорганизации и ликвидации.

Закон «О хозяйственных обществах» содержит положения об унитарном предприятии хозяйственного общества. В соответствии со ст. 9 Закона хозяйственное общество может быть учредителем унитарного предприятия, которое действует на основании устава, утвержденного этим хозяйственным обществом. Имущество унитарного предприятия, учрежденного хозяйственным обществом, находится в собственности хозяйственного общества – учредителя этого унитарного предприятия и принадлежит унитарному предприятию на праве хозяйственного ведения.

Крестьянское (фермерское) хозяйство. Первоначально Гражданский кодекс среди иных коммерческих организаций не различал крестьянское (фермерское) хозяйство. Порядок создания и деятельности крестьянского (фермерского) хозяйства регулировался Законом Республики Беларусь «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» (1991 г.). Позднее стали появляться и иные нормативные правовые акты, направленные на регулирование отношений с участием крестьянских (фермерских) хозяйств, например Указ Президента Республики Беларусь от 01.04.1998 г. «О некоторых мерах по совершенствованию регулирования деятельности крестьянских (фермерских) хозяйств». Законом Республики Беларусь от 14.07.2000 г. № 415-З «О внесении изменений в Гражданский кодекс Республики Беларусь» перечень коммерческих организаций (п. 2 ст. 46 ГК) был дополнен крестьянским (фермерским) хозяйством. С принятием этого Закона крестьянское (фермерское) хозяйство получило статус юридического

лица, в связи с чем, на крестьянское (фермерское) хозяйство должны распространяться общие положения Гражданского кодекса о юридических лицах.

Законопроект о крестьянском (фермерском) хозяйстве определял крестьянское (фермерское) хозяйство как коммерческую организацию, созданную одним гражданином или членами лишь одной семьи.[110]

В настоящее время правовое положение, условия создания, деятельности реорганизации и ликвидации крестьянского (фермерского) хозяйства, а также права и обязанности его членов определяются Законом Республики Беларусь «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» в редакции Закона Республики Беларусь от 19.07.2005 г. «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Беларусь по вопросам правового положения крестьянского (фермерского) хозяйства». В главу 4 ГК включен параграф 4' «Крестьянское (фермерское хозяйство».

Крестьянским (фермерским) хозяйством признается коммерческая организация, созданная одним гражданином (членами одной семьи), внесшим (внесшими) имущественные вклады, для осуществления предпринимательской деятельности по производству сельскохозяйственной продукции, а также по ее переработке, хранению, транспортировке и реализации, основанной на его (их) личном трудовом участии и использовании земельного участка, предоставленного для этих целей в соответствии с законодательством об охране и использовании земель (п. 1 ст. 1 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве»).

Собственником имущества, переданного в качестве вклада в уставный фонд фермерского хозяйства его учредителями (членами) является само фермерское хозяйство как юридическое лицо. Фермерское хозяйство является также собственником имущества, произведенного и приобретенного им самим в процессе деятельности. Члены фермерского хозяйства имеют обязательственные права в отношении этого фермерского хозяйства.

Создание фермерского хозяйства отличается своими особенностями. Так, преимущественное право на создание фермерских хозяйств на земельных участках, изъятых у ликвидируемых и реорганизуемых сельскохозяйственных организаций, имеют члены (работники) этих сельскохозяйственных организаций.

Решение о создании фермерского хозяйства оформляется протоколом собрания учредителей кроме случаев создания фермерского хозяйства одним гражданином.

---

[110] Подробнее о крестьянском (фермерском) хозяйстве см. «Промышленно-торговое право» – 2000 г. – № 1-2.

Учредительным документом фермерского хозяйства является устав, в котором указываются:

– наименование фермерского хозяйства, которое должно содержать слова «крестьянское (фермерское) хозяйство» либо «фермерское хозяйство» или «крестьянское хозяйство»;

– сведения о главе и иных членах фермерского хозяйства (фамилия, имя, отчество, паспортные данные, место жительства);

– место нахождения фермерского хозяйства;

– цели деятельности фермерского хозяйства;

– размер уставного фонда фермерского хозяйства, размер вкладов в уставный фонд его членов, состав, сроки и порядок их внесения;

– размер долей членов фермерского хозяйства в уставном фонде;

– порядок формирования имущества фермерского хозяйства и условия распоряжения им;

– порядок трудового участия членов фермерского хозяйства в деятельности фермерского хозяйства;

– порядок распределения прибыли фермерского хозяйства;

– порядок вступления в состав членов фермерского хозяйства новых членов, выхода и исключения из состава членов фермерского хозяйства;

– порядок управления деятельностью фермерского хозяйства, прекращения его деятельности.

Устав фермерского хозяйства может содержать и иные, не противоречащие законодательству положения, связанные с особенностями деятельности фермерского хозяйства.

Уставный фонд фермерского хозяйства формируется из стоимости вкладов учредителей (членов) фермерского хозяйства. Вкладом в уставный фонд фермерского хозяйства могут быть принадлежащие учредителям (членам) фермерского хозяйства на праве собственности (в том числе общей собственности) вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку. Денежная оценка вклада в уставный фонд подлежит экспертизе в случаях и в порядке, предусмотренных законодательством.

Не могут быть использованы для формирования и увеличения размера уставного фонда фермерского хозяйства привлеченные средства.

Уставный фонд фермерского хозяйства делится на доли. Исключение составляют случаи создания фермерского хозяйства одним гражданином. Размер доли учредителя (члена) фермерского хозяйства в уставном фонде определяется в процентах или в виде дроби. Размер доли учредителя фермерского хозяйства на момент формирования уставного фонда фермерского хо-

зяйства равняется отношению стоимости его вклада в уставный фонд к размеру уставного фонда фермерского хозяйства. Стоимость доли учредителя (члена) фермерского хозяйства в имуществе фермерского хозяйства равняется части стоимости чистых активов фермерского хозяйства, пропорциональной размеру его доли в уставном фонде фермерского хозяйства.

Уставный фонд фермерского хозяйства может быть уменьшен или увеличен. Уменьшение уставного фонда допускается после уведомления всех кредиторов фермерского хозяйства. В этом случае кредиторы вправе потребовать досрочного прекращения или исполнения обязательств фермерского хозяйства и возмещения им убытков. Увеличение уставного фонда допускается после внесения всеми учредителями (членами) вкладов в уставный фонд в полном объеме. Увеличение уставного фонда возможно за счет имущества фермерского хозяйства, дополнительных вкладов в уставный фонд членов фермерского хозяйства, а также за счет вкладов в уставный фонд граждан, принимаемых в состав членов фермерского хозяйства в качестве новых членов. При увеличении уставного фонда фермерского хозяйства за счет его имущества размер доли члена фермерского хозяйства может быть изменен с учетом вклада в уставный фонд и / или личного трудового участия члена фермерского хозяйства в его деятельности по решению общего собрания членов фермерского хозяйства.

Основу деятельности фермерского хозяйства составляют отношения внутри семьи. Членами фермерского хозяйства могут быть дееспособные граждане, являющиеся членами одной семьи. В данном случае членами семьи признаются супруги, их родители (усыновители), дети (в том числе усыновленные), братья и сестры, супруги и дети указанных лиц, а также и другие лица, признанные членами семьи в соответствии с законодательством о браке и семье. Членство в фермерском хозяйстве носит устойчивый характер – сохраняется, если иное не предусмотрено уставом за членами фермерского хозяйства, которые не могут принимать личное трудовое участие в деятельности фермерского хозяйства в связи с: выходом на пенсию по возрасту или инвалидности – пожизненно; переходом на работу на выборную должность, прохождением военной службы по призыву, обучением на дневной форме в учреждениях образования, обеспечивающих получение высшего, среднего специального и профессионально-технического образования, – на время работы на выборной должности, прохождения военной службы по призыву, обучения на дневной форме в таких учреждениях образования.

Состав членов фермерского хозяйства может быть изменен при наличии следующих оснований: принятие нового члена фермерского хозяй-

ства, в том числе в результате уступки доли (ее части) члена фермерского хозяйства в уставном фонде фермерского хозяйства; выход члена фермерского хозяйства из состава членов фермерского хозяйства; исключение члена фермерского хозяйства из состава членов фермерского хозяйства; смерть члена фермерского хозяйства или объявление его умершим.

Порядок принятия нового члена фермерского хозяйства в его состав, выход и исключение члена фермерского хозяйства из его состава, а также изменение состава членов фермерского хозяйства в случае смерти члена фермерского хозяйства определяются по правилам ст.ст. 10 – 13 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве».

В состав членов фермерского хозяйства может быть принят гражданин, соответствующий требованиям, содержащимся в п. 1 ст. 4 и п. 1 ст. 8 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» при условии внесения вклада в уставный фонд, а также в результате уступки доли (ее части) члена фермерского хозяйства в уставном фонде в порядке, установленном уставом.

Член фермерского хозяйства вправе в любое время выйти из его состава и не связан при этом согласием других членов хозяйства. Требуется лишь предварительное их уведомление в порядке и на условиях, предусмотренных уставом, но не позднее, чем за месяц до выхода.

Возможно и исключение члена фермерского хозяйства из его состава на основании решения общего собрания членов фермерского хозяйства в случае невыполнения или ненадлежащего выполнения им обязанностей, предусмотренных Законом «О крестьянском (фермерском) хозяйстве», иными законодательными актами или уставом хозяйства, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим и по иным основанием, установленным уставом.

Выходящий или исключаемый из хозяйства вправе получить стоимость своей доли в имуществе хозяйства и часть прибыли, определяемой в соответствии со ст. 17 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве».

Члены фермерского хозяйства имеют права и несут обязанности, предусмотренные ст. 14 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве», иными законодательными актами и уставом фермерского хозяйства.

Фермерское хозяйство может иметь в собственности необходимые для производства сельскохозяйственной продукции, а также ее переработки, хранения, транспортировки и реализации насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птицу, сельскохозяйственную и иную технику и оборудование, транспортные средства, инвентарь, имущество частных унитарных предприятий, созданных

фермерским хозяйством, другое имущество, приобретенное фермерским хозяйством, а равно принадлежащие фермерскому хозяйству имущественные права либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку.

Полученные в результате деятельности фермерского хозяйства плоды, продукция и доходы являются собственностью этого хозяйства.

Источниками формирования имущества фермерского хозяйства могут быть: вклады в уставный фонд фермерского хозяйства; доходы, полученные от реализации произведенной и переработанной сельскохозяйственной продукции, а также от других видов хозяйственной деятельности, не запрещенных законодательством. Это могут быть и иные источники, не запрещенные законодательством.

Полученная фермерским хозяйством прибыль распределяется по итогам финансового года между его членами по решению общего собрания членов фермерского хозяйства соразмерно долям в уставном фонде и / или личному трудовому участию членов фермерского хозяйства в его деятельности. Уставом фермерского хозяйства может быть установлен и иной порядок распределения прибыли фермерского хозяйства.

Фермерское хозяйство отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом. Члены фермерского хозяйства не отвечают по его обязательствам, а хозяйство не отвечает по обязательствам членов хозяйства, за исключением случаев предусмотренных законодательством.

Фермерское хозяйство имеет свои органы управления. Управление деятельностью фермерского хозяйства состоящего из двух или более членов, осуществляют общее собрание членов фермерского хозяйства и глава фермерского хозяйства. При этом общее собрание – высший орган управления, а глава фермерского хозяйства – исполнительный орган фермерского хозяйства.

В фермерском хозяйстве, созданном одним гражданином, единственным органом управления является глава фермерского хозяйства. Он имеет право решать все вопросы, связанные с деятельностью хозяйства.

Статьей 20 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» определена исключительная компетенция общего собрания членов фермерского хозяйства. В ст. 21 Закона содержатся положения о главе фермерского хозяйства.

Фермерское хозяйство может быть реорганизовано по решению общего собрания членов фермерского хозяйства, а также в иных случаях, предусмотренных законодательными актами.

Ликвидация фермерского хозяйства может осуществляться по решению: общего собрания членов фермерского хозяйства; регистрирующего органа – при прекращении права на земельный участок, предоставленный

для ведения фермерского хозяйства, в соответствии с законодательством об охране и использовании земель, а также в случае, если в составе фермерского хозяйства не осталось ни одного члена фермерского хозяйства и отсутствуют наследники или отказываются от дальнейшего ведения фермерского хозяйства, а также в иных случаях, предусмотренных законодательными актами. Имущество ликвидируемого фермерского хозяйства, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, распределяется между его членами пропорционально их долям в уставном фонде фермерского хозяйства, а также с учетом их личного трудового участия, если иной порядок не предусмотрен уставом фермерского хозяйства.

Дочерние и зависимые общества. *Хозяйственное общество признается дочерним, если другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном фонде или в соответствии с заключенным между ними договором или иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом (п. 1 ст. 105 ГК, ч. 1 ст. 7 Закона «О хозяйственных обществах»).*

Хозяйственное общество признается зависимым, если другое хозяйственное общество имеет долю в уставном фонде (акции) этого общества в размере, соответствующем двадцати и более процентам голосов от общего количества голосов, которыми оно может пользоваться на общем собрании участников такого общества (п. 1 ст. 106 ГК, ч. 1 ст. 8 Закона «О хозяйственных обществах»).

Гражданский кодекс закрепляет признаки дочернего хозяйственного общества и зависимого хозяйственного общества, не выделяя тем самым эти общества в качестве самостоятельных организационно-правовых форм. Из содержания ст.ст.105, 106 ГК следует, что дочерними или зависимыми могут быть только общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью и акционерное общество. Основания отношений, ведущих к образованию дочерних обществ, могут быть *материальные* и *формальные*. Суть материального основания состоит в том, что вклад другого (основного) хозяйственного общества или товарищества по своей денежной оценке преобладает над остальной частью вклада. Формальное основание включает в себя две составляющих: участие в уставном фонде другого (основного) хозяйственного общества или товарищества; наличие договора между хозяйственным обществом и основным хозяйственным обществом или товариществом, определяющего порядок принятия решений дочерним обществом. Для признания хозяйственного общества зависимым требуется допущение уставом этого общества возможности отклонения нежелательного для другого хозяйственного общества решения,

за исключением решений, принимаемых единогласно. Такое допущение основывается на закрепленном в уставе зависимого общества количестве голосов в высшем органе управления этого общества. Определяющим для признания общества зависимым следует признать предоставленную его уставом **возможность** отклонения нежелательного для другого хозяйственного общества решения.

В правовых формах дочерних и зависимых хозяйственных обществ создаются холдинговые компании, которые концентрируют в своих руках контрольные пакеты акций других акционерных обществ в целях управления их деятельностью. Само по себе наименование «холдинговая компания» не имеет определенного юридического содержания, так как приобрести контрольный пакет акций АО может любое другое хозяйственное товарищество или общество, обладающее для этого достаточными средствами и экономическим интересом.[111]

Институт зависимых обществ оказывает воздействие на теорию юридического лица и правоприменительную практику. Юридическое зависимое лицо, по сравнению с традиционным юридическим лицом, не является больше совокупностью собственников капитала, функционирующего в данном юридическом лице. Если раньше присвоение прибыли собственниками соответствующего капитала происходило внутри самого юридического лица, то сейчас указанное присвоение осуществляется извне. Следовательно, и воля зависимого юридического лица формируется не органами юридического лица, а головной компанией. При этом последняя руководствуется, естественно, интересами всей финансовой группы в целом, а не интересами данного юридического лица. Подлинным юридическим лицом в традиционном понимании остается только головное общество.[112]

Гражданский кодекс допускает взаимное участие хозяйственных обществ в уставных фондах друг друга. Пределы такого участия и число голосов, которыми одно из таких обществ может пользоваться на общем собрании участников или акционеров другого общества, определяются законодательством.[113]

Некоммерческие организации. Некоммерческие организации преследуют иные, нежели получение прибыли цели. Основные цели их деятельности перечислены в п. 3 ст. 46 ГК (см. выше). Однако этот перечень неполный. Это могут быть и иные цели, но лишь такие, которые направлены на достижение

---

[111] Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Отв. ред. О.Н.Садиков. – М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 1995. – С. 142.

[112] Кулагин, М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада / М.И. Кулагин. – М.: Дело, 1992. – С. 41 – 42.

[113] О дочерних и зависимых обществах см. «Промышленно-торговое право» – 2003 г. – № 5 – 6.

общественных благ. Некоммерческие организации вправе заниматься и предпринимательской деятельностью, но диапазон предпринимательской деятельности некоммерческой организации ограничивается потребностями, обеспечивающими достижение ее уставных целей. С другой стороны, существо некоммерческой организации определяется принципом неделимости прибыли, в соответствии с которым полученная прибыль не распределяется между участниками некоммерческой организации.

Потребительский кооператив. *Потребительским кооперативом признается добровольное объединение граждан либо граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных (имущественных) и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов (п. 1 ст. 116 ГК).*

Участниками потребительского кооператива могут быть граждане, либо юридические лица. Число учредителей потребительского кооператива должно быть не менее трех. Количество участников в потребительском кооперативе не ограничивается.

Учредительным документом потребительского кооператива является его устав, который помимо сведений, указанных в п. 2 ст. 48 ГК должен содержать условия и порядок приема в члены кооператива и прекращения членства в нем; права и обязанности членов кооператива; условия о размере паевых взносов членов кооператива; о составе и порядке внесения паевых взносов членами кооператива и об их ответственности за нарушение обязательства по внесению паевых взносов; о составе и компетенции органов управления кооперативом и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов, о порядке покрытия членами кооператива понесенных им убытков.

Наименование потребительского кооператива должно содержать указание на основную цель его деятельности, а также слово «кооператив» или слова «потребительский союз» либо «потребительское общество».

Высшим органом управления потребительским кооперативом является общее собрание его членов. Исполнительным органом являются правление и / или его председатель. Законодательством о потребительских кооперативах могут быть предусмотрены и иные органы управления.

Помимо ранее известных видов потребительских кооперативов или традиционных потребительских кооперативов, таких как жилищно-строительный кооператив, гаражный кооператив, дачный кооператив появляются новые виды потребительских кооперативов. Так, в соответствии с Законом Республики Беларусь «О государственной поддержке малого предпринимательства в Республике Беларусь» от 16 октября 1996 г. Совет

Министров Республики Беларусь постановлением от 21 декабря 1999 г. № 1972 утвердил Положение об обществах взаимного кредитования субъектов малого предпринимательства. Согласно п. 2 постановления от 21 декабря 1999 г. № 1972 общество взаимного кредитования субъектов малого предпринимательства является некоммерческой организацией и создается в форме потребительского кооператива не менее чем двадцатью субъектами малого предпринимательства. Имущество общества взаимного кредитования является его собственностью, а доходы (прибыль) полученные обществом не могут распределяться между его участниками.

Члены потребительского кооператива обязаны в течение трех месяцев после утверждения ежегодного баланса покрыть образовавшиеся убытки путем дополнительных взносов. В случае неисполнения этой обязанности кооператив может быть ликвидирован в судебном порядке по требованию кредиторов.

ГК предусматривает субсидиарную ответственность членов потребительского кооператива по его обязательствам, которая ограничивается невнесенной частью дополнительного взноса каждого из членов кооператива.

Доходы (прибыль), полученные потребительским кооперативом, не могут распределяться между его членами.

Законом Республики Беларусь от 25 февраля 2002 г. «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Республике Беларусь» определен порядок создания и деятельности потребительских обществ, как основного элемента системы потребительской кооперации. Закон от 25 февраля 2002 г. не распространяется на специализированные кооперативы (гаражные, жилищно-строительные и др.). В соответствии со ст.1 данного Закона потребительское общество – это добровольное объединение граждан либо граждан и юридических лиц в форме потребительского кооператива с целью удовлетворения их материальных (имущественных) и иных потребностей, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

Деятельность потребительских обществ осуществляется в сфере оптовой и розничной торговли, общественного питания, закупки у граждан и юридических лиц сельскохозяйственной продукции и сырья, изделий и продукции личных подсобных хозяйств и промыслов, дикорастущих плодов, ягод и грибов, лекарственного растительного сырья и технического сырья, вторичных материальных ресурсов, других видов продукции и сырья; производства сельскохозяйственной продукции, пищевых продуктов, непродовольственных товаров, продукции производственно-технического назначения; оказания платных услуг населению; организация рынков для торговли товарами и др.

Потребительское общество создается учредителями (гражданами или юридическими лицами) по территориальному, производственному или иному

признаку на основе членства. Число учредителей должно быть не менее трех. Количество членов потребительского общества не ограничивается.

Учредительным документом потребительского общества является устав требования к содержанию которого содержатся в ст. 10 Закона от 25 февраля 2002 г.

Закон предусматривает уплату вступительных и паевых взносов. Вступительный взнос направляется на покрытие расходов, связанных с деятельностью общества. В случае выхода члена потребительского общества из его состава вступительный взнос ему не возвращается. При прекращении членства в потребительском обществе паевой взнос подлежит возврату в порядке, предусмотренном уставом общества.

Высшим органом управления потребительского общества является общее собрание членов потребительского общества, а при наличии в обществе кооперативных участков высшим органом его управления является собрание уполномоченных. Помимо высшего органа управления потребительское общество имеет исполнительный орган – правление, работой которого руководит его председатель.

Полномочия общего собрания, правления и председателя правления определяются Законом от 25 февраля 2002 г. и уставом потребительского общества.

Членство в потребительском обществе прекращается в случаях предусмотренных ст. 15 Закона от 25 февраля 2002 г. (добровольный выход, исключение из членов общества, смерть гражданина – члена общества, ликвидация юридического лица, являющегося членом общества, ликвидация потребительского общества).

Общественные и религиозные организации. *Общественным объединением является добровольное объединение граждан, в установленном законодательством порядке объединившихся на основе общности интересов для совместной реализации гражданских, социальных, культурных и иных прав (ч. 1 ст. 1 Закона «Об общественных объединениях»).*

Союзом (ассоциацией) общественных объединений является добровольное объединение общественных объединений, создаваемое на основе учредительного договора между ними для координации их уставной деятельности, представления и защиты общих законных интересов (ч. 2 ст. 1 Закона «Об общественных объединениях»).

Порядок создания и деятельности **общественных объединений** определяется общими положениями § 1 гл. 4 ГК, ст. 117 ГК и законодательством об общественных объединениях.

Основу правового регулирования создания и деятельности общественных объединений составляет Закон Республики Беларусь от 4 октября 1994 г. «Об общественных объединениях», который действует в редакции

Закона Республики Беларусь от 19 июля 2005 г. «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «Об общественных объединениях». Вместе с тем, действие данного Закона не распространяется на политические партии, профессиональные союзы и религиозные организации, их союзы (ассоциации), республиканские государственно-общественные объединения, органы территориального общественного самоуправления, иные общественные формирования, порядок создания и деятельности которых устанавливается отдельными законодательными актами.

Граждане Республики Беларусь обладают правом создавать по своей инициативе общественные объединения, равно как и вступать в уже действующие общественные объединения. Значимость общественных объединений определяется целями, для достижения которых они создаются (реализация гражданских, экономических, социальных и культурных прав). Закон «Об общественных объединениях» (ст. 7) запрещает создание общественных объединений, союзов, имеющих целью осуществление пропаганды войны или экстремистской деятельности, запрещаются. По своему статусу общественные объединения и союзы подразделяются на международные, республиканские и местные.

Инициаторами (учредителями) создания общественных объединений могут выступать граждане, достигшие возраста 18 лет, за исключением молодежных и детских общественных объединений, которые могут создаваться и 16-ти летними гражданами.

Количество учредителей (членов) общественного объединения зависит от его заявляемого статуса: для международных общественных объединений – не менее 10 от Республики Беларусь и не менее чем по три от одного или нескольких иностранных государств, а также наличие на территории этих государств организационных структур этого общественного объединения; для республиканских – не менее чем по 10 от большинства областей, а также от г. Минска; для местных – не менее 10 от большинства административно-территориальных единиц территории, на которую будет распространяться деятельность объединения.

Учредительным документом общественного объединения является его устав, а учредительными документами союза – устав союза и учредительный договор союза, требования к содержанию которых определены ст. 9 Закона «Об общественных объединениях».

Устав общественного объединения, союза должен содержать:

– полное и сокращенное название общественного объединения, союза;

– цели, задачи, предмет и методы деятельности общественного объединения, союза;

– указание на территорию распространения деятельности общественного объединения, союза;

– условия и порядок приобретения и утраты членства в общественном объединении, союзе, а также порядок учета членов общественного объединения, союза;

– права и обязанности членов общественного объединения, союза;

– порядок управления деятельностью общественного объединения, союза;

– название, состав, порядок избрания, порядок и периодичность созыва, сроки полномочий органов общественного объединения, союза, органов организационных структур общественного объединения и их компетенцию;

– порядок принятия и обжалования решений органов общественного объединения, союза, органов организационных структур общественного объединения;

– источники и порядок формирования денежных средств и иного имущества общественного объединения, союза;

– орган, правомочный принимать решения о приобретении имущества и распоряжении им;

– пределы распоряжения имуществом общественного объединения его организационными структурами;

– порядок внесения изменений, дополнений в учредительные документы общественного объединения, союза;

– порядок реорганизации и ликвидации общественного объединения, союза и порядок использования имущества, оставшегося после ликвидации общественного объединения, союза;

– юридический адрес общественного объединения, союза (место нахождения руководящего органа);

– для устава структуру общественного объединения, условия и порядок создания и прекращения деятельности его организационных структур.

В уставе могут содержаться и иные положения, касающиеся создания и деятельности общественного объединения, союза и не противоречащие законодательству.

Учредительный договор союза должен содержать: полное и сокращенное название союза; порядок совместной деятельности учредителей союза по его созданию; условия передачи союзу имущества учредителей союза и других его членов; условия участия в деятельности союза учредителей союза и других его членов; условия и порядок управления деятельностью союза; условия и порядок приобретения и утраты членства в союзе; ответственность членов союза по его обязательствам.

Общественное объединение, союз, органы организационных структур общественного объединения имеют органы, компетенция которых определена ст. 10 Закона «Об общественных объединениях». *Высшим органом* общественного объединения, союза является съезд, конференция, общее собрание или иное собрание членов общественного объединения или их представителей (делегатов), представителей членов союза. Высший орган общественного объединения, союза избирает *руководящий орган*, осуществляющий в период между заседаниями (созывами) высшего органа руководство деятельностью общественного объединения (союза). Внутреннюю проверку финансово-хозяйственной деятельности общественного объединения, союза, а также внутренний контроль за соответствием их деятельности законодательству и учредительным документам осуществляет избираемый высшим органом контрольно-ревизионный орган (комиссия или ревизор). Высшим органом организационной структуры общественного объединения в соответствии с уставом общественного объединения является конференция, общее собрание или иное собрание.

Государственную регистрацию международных и республиканских общественных объединений, союзов осуществляет Министерство юстиции республики Беларусь, а местных общественных объединений и союзов – управления юстиции областного, Минского городского исполнительного комитета. Порядок государственной регистрации общественных объединений, союзов, их символики, изменений, дополнений, внесенных в их уставы, определяется правилами гл. 3 Закона «Об общественных объединениях».

Общественное объединение, союз могут иметь в собственности любое имущество, необходимое им для материального обеспечения деятельности, предусмотренной их учредительными документами, за исключением объектов, которые согласно закону могут находиться только в собственности государства. Собственником имущества общественного объединения, в том числе имущества, находящегося у организационных структур этого общественного объединения, является общественное объединение. Организационные структуры общественного объединения вправе распоряжаться имуществом общественного объединения в пределах, определяемых уставом этого общественного объединения.

Средства и имущество общественных объединений, союзов не могут перераспределяться между их членами и используются только для выполнения уставных целей и задач. Допускается использование общественными объединениями, союзами своих средств на благотворительные цели, даже если это не указано в их уставах.

Общественное объединение не отвечает по обязательствам своих членов. Члены общественного объединения не отвечают по обязательствам общественного объединения, членами которого они являются.

За нарушение Конституции Республики Беларусь, Закона «Об общественных объединениях», иных актов законодательства, учредительных документов в отношении общественного объединения, союза могут быть применены следующие меры ответственности: письменное предупреждение; приостановление деятельности общественного объединения, союза; ликвидация общественного объединения, союза.

Политические партии. *Политической партией является добровольное общественное объединение, преследующее политические цели, содействующее выявлению и выражению политической воли граждан и участвующее в выборах (ч. 1 ст. 1 Закона «О политических партиях»).*

Союзом (ассоциацией) политических партий является добровольное объединение политических партий, создаваемое на основе учредительного договора между ними для координации их уставной деятельности, представления и защиты общих законных интересов (ч. 2 ст. 1 ч Закона «О политических партиях»).

Основу правового регулирования создания и деятельности политических партий составляет Закон Республики Беларусь от 5 октября 1994 г. «О политических партиях» действующий в редакции Закона Республики Беларусь от 19 июля 2005 г. «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «О политических партиях».

Учредителями политических партий могут быть граждане Республики Беларусь, достигшие 18-летнего возраста, обладающие избирательным правом. В качестве учредителей союза имеют право выступать политические партии (не менее двух партий), принявшие решение создать союз. Создание и деятельность политической партии требуют участия не менее 1000 учредителей (членов) от большинства областей Республики Беларусь и г. Минска.

Политическая партия строится исключительно по территориальному принципу и должна иметь Минскую городскую и областные организационные структуры в большинстве областей Республики Беларусь, создаваемые в порядке, установленном законодательством и уставом политической партии, в шестимесячный срок со дня государственной регистрации политической партии.

Политические партии имеют фиксированное членство. Членами политических партий могут быть лишь дееспособные граждане Республики Беларусь, которые достигли 18-ти летнего возраста. Членами союза являются политические партии, входящие в этот союз. Общие положения о членстве в политических партиях, союзах содержатся в ст. 13 Закона «О политических партиях».

Государственную регистрацию политических партий осуществляет Министерство юстиции Республики Беларусь. Порядок осуществления государственной регистрации определяется правилами гл. 3 Закона «О политических партиях».

Учредительным документом политической партии является устав, а учредительным документом союза устав и учредительный договор. Требования к содержанию устава и учредительного договора содержатся в ст. 11 Закона «О политических партиях». Устав политической партии должен содержать:

– полное и сокращенное наименование политической партии, союза;

– цели, задачи, предмет и методы деятельности;

– условия и порядок приобретения и утраты членства, права и обязанности членов, а также порядок их учета;

– порядок управления деятельностью политической партии, союза;

– название, состав, порядок избрания, порядок и периодичность созыва, сроки полномочий органов политической партии, союза, органов организационных структур политической партии и их компетенцию;

– порядок принятия и обжалования решений органов политической партии, союза, органов организационных структур политической партии;

– источники и порядок формирования денежных средств и иного имущества политической партии, союза, права их органов по распоряжению имуществом, пределы распоряжения имуществом политической партии ее организационными структурами;

– порядок внесения изменений, дополнений в учредительные документы, а также в программу политической партии;

– порядок реорганизации и ликвидации политической партии, союза и порядок использования имущества, оставшегося после ликвидации политической партии, союза;

– юридический адрес политической партии, союза (место нахождения руководящего органа);

– структуру политической партии, условия и порядок создания и прекращения деятельности ее организационных структур.

В уставе могут содержаться и иные положения, касающиеся создания и деятельности политической партии, союза и не противоречащие законодательству.

Учредительный договор союза должен содержать: полное и сокращенно название союза; порядок совместной деятельности учредителей союза по его созданию; условия передачи союзу имущества учредителей союза и других его членов; условия участия в деятельности союза учредителей союза и других его членов; условия и порядок управления деятельностью союза; условия и порядок приобретения и утраты членства в союзе; ответственность членов союза по его обязательствам.

Политические партии, союз могут иметь в собственности любое имущество, необходимое им для материального обеспечения деятельности, предусмотренной их учредительными документами, за исключением объектов, которые согласно закону могут находиться только в собственности государства. Источниками денежных и других средств политических партий и союзов являются вступительные и членские взносы; доходы от использования имущества, издательской деятельности, распространения печатных изданий и публикаций; поступления от проводимых в уставных целях мероприятий; пожертвования и дарения. Это могут быть и иные источники, не запрещенные законодательством.

Не допускается финансирование партий из государственного бюджета. Государственные органы и иные государственные организации не имеют право финансировать политические партии. Самим политическим партиям, а также их учреждениям и организациям запрещается прямо либо косвенно получать средства и другое имущество от: иностранных государств и организаций, международных организаций, иностранных граждан и лиц без гражданства; анонимных жертвователей; граждан, не достигших 18-ти летнего возраста; юридических лиц зарегистрированных в установленном порядке менее чем за один год до дня внесения пожертвований; религиозных организаций, а также юридических лиц, учрежденных религиозными организациями.

Политическая партия имеет выборные органы, положения о которых закрепляются в ст. 12 Закона «О политических партиях» и уставе. Высшим органом политической партии является съезд. Высшим органом союза является съезд, конференция или иное собрание представителей политических партий, являющихся его учредителями и другими членами союза. Съезд политической партии избирает руководящий орган политической партии, союза, осуществляющий в период между заседаниями (созывами) съезда руководство деятельностью политической партии, союза. Съезд избирает также контрольно ревизионный орган (комиссию или ревизора), осуществляющий внутреннюю проверку финансово-хозяйственной деятельности политической партии, союза, а также внутренний контроль соответствия деятельности политической партии, союза законодательству и их учредительным документам.

За нарушение Конституции Республики Беларусь, Закона «О политических партиях», иных актов законодательства, учредительных документов в отношении политической партии, союза могут быть применены следующие меры ответственности: письменное предупреждение; приостановление деятельности политической партии, союза; ликвидация политической партии, союза.

Профессиональные союзы (профсоюзы). Профессиональный союз (профсоюз) – добровольная общественная организация, объединяющая граждан, в том числе обучающихся в высших, средних специальных и профессионально-технических учебных заведениях, связанных общими интересами по роду деятельности как в производственной, так и непроизводственной сферах, для защиты трудовых, социально-экономических прав и интересов, вытекающих из общепризнанных принципов международного права и установленных Всеобщей декларацией прав человека, Международным пактом об экономических, социальных и культурных правах, Международным пактом о гражданских и политических правах, конвенциями Международной организации труда и иными ратифицированными в установленном порядке международными договорами Республики Беларусь.

Основу правового регулирования создания и деятельности профсоюзов составляет Закон Республики Беларусь «О профессиональных союзах» в редакции Закона Республики Беларусь от 14 января 2000 г. «О внесении изменений и дополнений в Закон Республики Беларусь «О профессиональных союзах».[114]

Граждане имеют право добровольно создавать по своему выбору профсоюзы. Профсоюзы могут создавать на добровольной основе республиканские и иные объединения, обладающие правами профсоюзов. Республиканские объединения профсоюзов могут создавать территориальные (областные, городские, районные) и иные организационные структуры, обладающие правами профсоюзов.

Профсоюзы (объединения профсоюзов) и их организационные структуры (подразделения) в соответствии с законодательством Республики Беларусь и их уставами (положениями) являются юридическими лицами. Профсоюзы имеют уставы (положения), выборные руководящие органы, символику.

В собственности профсоюзов может находиться движимое и недвижимое имущество, в том числе здания, сооружения, санаторно-курортные, туристические, спортивные, оздоровительные учреждения, культурно-просветительные, высшие и средние специальные учебные заведения, учебные центры, научно-исследовательские учреждения, предприятия, жилищный фонд, издательства, типографии, а также ценные бумаги и иное имущество, необходимые для обеспечения уставной деятельности профсоюзов.

Источники, порядок формирования и использования средств профсоюзного бюджета определяется уставами (положениями) профсоюзов.

Профсоюзы в соответствии с их уставными целями и задачами имеют право в установленном порядке осуществлять внешнеэкономическую деятельность, создавать профсоюзные банки, страховые и акционерные

[114] Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2000. – № 23. 2/146.

общества, совместные коммерческие предприятия, заниматься издательской деятельностью, формировать необходимые фонды солидарности, культурно-просветительные и иные фонды.

Деятельность профсоюзов может быть прекращена по решению его членов в порядке, определяемом уставом (положением) данного профсоюза. Приостановление деятельности профсоюза может происходить в тех случаях, когда его деятельность противоречит Конституции и иным законодательным актам Республики Беларусь. Она может быть приостановлена на срок до шести месяцев или прекращена в отношении республиканских профсоюзов, их объединений решением Верховного Суда Республики Беларусь по представлению Генерального прокурора Республики Беларусь, а территориальных профсоюзов – решением суда по представлению прокурора данной административно-территориальной единицы.

Религиозными организациями *признаются добровольные объединения граждан (религиозные общины) или религиозных общин (религиозные объединения), объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения религиозных потребностей, а также монастыри и монашеские общины, религиозные братства и сестричества, религиозные миссии, духовные учебные заведения.*

Порядок создания и деятельности религиозных организаций регулируется законодательством Республики Беларусь о свободе совести, вероисповедания и религиозных организациях. Важнейшие положения о религиозных организациях содержатся в Законе Республики Беларусь «О свободе совести и религиозных организациях» в редакции Закона Республики Беларусь от 31 октября 2002 г.[115]

Деятельность религиозных организаций осуществляется в двух основных формах: в форме религиозной общины и религиозного объединения. По решению органов управления религиозного объединения могут создаваться монастыри и монашеские общины, религиозные братства и сестричества, религиозные миссии, духовные учебные заведения.

Религиозная община – это объединение в пределах территории одного или нескольких населенных пунктов группы граждан, являющихся приверженцами единого вероисповедания, для совместного исповедания веры и удовлетворения иных религиозных потребностей. Религиозные общины образуются по инициативе не менее двадцати граждан Республики Беларусь, достигших 18-ти летнего возраста и постоянно проживающих в одном или нескольких населенных пунктах, имеющих смежные территориальные пределы, и действуют только на их территории.

[115] Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 2002. – № 123. 2/886.

Религиозным объединением признается объединение религиозных общин единого вероисповедания для совместного удовлетворения религиозных потребностей их участников (членов). Религиозные объединения образуются при наличии не менее десяти религиозных общин единого вероисповедания, из которых хотя бы одна осуществляет свою деятельность на территории Республики Беларусь не менее двадцати лет.

Религиозные общины и религиозные объединения действуют на основании своих уставов и подлежат государственной регистрации.

Государственную регистрацию религиозных организаций осуществляют: религиозных общин – областные, Минский городской исполнительные комитеты; религиозных объединений, а также монастырей и монашеских общин, религиозных братств и сестричеств, религиозных миссий, духовных учебных заведений, создаваемых по решению органов управления религиозного объединения, – республиканский орган государственного управления по делам религий.

Требования к содержанию устава религиозной организации содержатся в ст. 20 Закона от 31 октября 2002 г. Устав должен содержать: полное наименование, включая указание на конфессиональную принадлежность данной религиозной организации; место нахождения; цели, задачи и основные формы деятельности; принадлежность к религиозному объединению; территория деятельности; структура организации, органы ее управления, порядок их формирования, компетенция, состав и сроки полномочий; источники и порядок формирования денежных средств и иного имущества организации; орган, правомочный принимать решения о приобретении имущества и распоряжении имуществом религиозной организации; порядок ликвидации и реорганизации; порядок распоряжения имуществом, оставшимся после расчетов с кредиторами, в случае ликвидации религиозной организации; порядок внесения изменений и дополнений в устав и иные сведения.

Религиозная организация имеет органы управления. Положения об органах управления содержатся в уставе религиозной организации.

Религиозные организации обладают правом собственности на имущество, приобретенное или созданное ими за счет собственных средств, пожертвованное физическими или юридическими лицами или переданное религиозным организациям в собственность государством либо приобретенное другим способом, не противоречащим законодательству Республики Беларусь. Передача в собственность религиозным организациям для использования в религиозных целях культовых зданий и сооружений с относящимися к ним земельными участками и иного имущества религиозного назначения, находящегося в республиканской или коммунальной собственности, осуществляется в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Религиозные организации могут использовать для нужд своей деятельности имущество, предоставляемое им по гражданско-правовым договорам, заключаемым с юридическими и физическими лицами.

Религиозные организации будучи некоммерческими организациями вправе совершать лишь религиозную деятельность. Вместе с тем, они могут осуществлять предпринимательскую деятельность, но только для достижения целей, ради которых созданы, а также соответствующую этим целям.

Религиозная организация может быть ликвидирована по решению учредителей или органа, уполномоченного на то уставом религиозной организации, а также по решению суда в случаях: повторного в течение года нарушения Закона от 31 октября 2002 г., иного законодательства Республики Беларусь либо осуществления религиозной деятельности, противоречащей ее уставу; осуществления деятельности, направленной против суверенитета Республики Беларусь, ее конституционного строя и гражданского согласия; пропаганды войны, социальной, национальной, религиозной, расовой вражды или розни, унижения национальной чести и достоинства; осуществления деятельности, сопряженной с нарушением прав, свобод и законных интересов граждан, а также препятствующей исполнению гражданами их государственных, общественных, семейных обязанностей или причиняющей вред их здоровью и нравственности, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством.

Республиканские государственно-общественные объединения

Республиканским государственно-общественным объединением признается основанная на членстве некоммерческая организация, целью деятельности которой является выполнение возложенных на нее государственно значимых задач (ст. 1 Закона О республиканских государственно-общественных объединениях).

Учредителями республиканского государственно-общественного объединения и его членами могут являться физические и юридические лица, а также Республика Беларусь в лице действующих от ее имени уполномоченных государственных органов и юридических лиц.

Устав республиканского государственно-общественного объединения принимается его учредителями либо высшим органом этого объединения и утверждается Президентом Республики Беларусь либо по его поручению Советом Министров Республики Беларусь.

Устав республиканского государственно-общественного объединения, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь, должен содержать:

– полное и сокращенное наименование республиканского государственно-общественного объединения;

– цели, предмет и методы деятельности, государственно значимые задачи республиканского государственно-общественного объединения;

– место нахождения республиканского государственно-общественного объединения;

– условия и порядок приобретения и утраты членства в республиканском государственно-общественном объединении, в том числе ограничения условий учредительства и членства в этом объединении;

– права и обязанности членов республиканского государственно-общественного объединения;

– структуру республиканского государственно-общественного объединения, порядок создания и прекращения деятельности его организационных структур;

– порядок создания юридических лиц или участия в них республиканского государственно-общественного объединения;

– порядок управления деятельностью республиканского государственно-общественного объединения (в том числе со стороны государства), порядок назначения или избрания и сроки полномочий органов республиканского государственно-общественного объединения, их компетенцию;

– источники и порядок формирования имущества республиканского государственно-общественного объединения; орган, правомочный принимать решения о приобретении имущества и распоряжении им;

– порядок внесения изменений и (или) дополнений в устав республиканского государственно-общественного объединения;

– порядок реорганизации и ликвидации республиканского государственно-общественного объединения и порядок использования имущества, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов.

В уставе республиканского государственно-общественного объединения могут содержаться и иные положения, не противоречащие законодательству.

Создание республиканского государственно-общественного объединения осуществляется по решению учредителей либо в результате реорганизации существующей некоммерческой организации в форме общественного объединения на условиях, определяемых Президентом Республики Беларусь либо по его поручению Советом Министров Республики Беларусь.

Республиканское государственно-общественное объединение может в установленном порядке создавать свои организационные структуры, в том числе в виде юридических лиц, а также создавать иные юридические лица или участвовать в них в соответствии с уставом республиканского государственно-общественного объединения и иным законодательством.

Правовое положение республиканских государственно-общественных объединений определяется Гражданским кодексом, Законом Республики Беларусь «О республиканских государственно-общественных объединениях» от 19 июля 2006 г. и иным законодательством о республиканских государственно-общественных объединениях.

Фонды. *Под фондом для целей Гражданского кодекса понимается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами (гражданином) и (или) юридическими лицами (юридическим лицом) на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные, содействующие развитию физкультуры и спорта, научные или иные общественно полезные цели, указанные в уставе фонда (п. 1 ст. 118 ГК).*

Фонды относятся к числу нетипичных субъектов гражданского права, поскольку в отличие от большинства иных субъектов гражданского права их создание и деятельность в наибольшей мере подвержена воздействию публично-правовых начал, цели их деятельности более всего отображают общественные интересы, а не интересы частных лиц.

Наименование фонда должно содержать слово «фонд» и указание на характер деятельности и вид фонда.

Имущество, передаваемое фонду его учредителями, должно принадлежать им на праве собственности (праве хозяйственного ведения, оперативного управления), быть необходимым и пригодным для использования в деятельности фонда.

Источниками формирования имущества фонда являются имущество, передаваемое фонду его учредителями, поступления от проводимых в соответствии с уставом фонда мероприятий, доходы, получаемые от осуществляемой в соответствии с уставом предпринимательской деятельности, и иные не запрещенные законодательством поступления.

Имущество, переданное фонду его учредителями, является собственностью фонда. Учредители фонда не отвечают по обязательствам созданного фонда, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей.

Правила, действующие в отношении создания, деятельности, реорганизации и ликвидации фондов, установленные ГК не распространяются на фонды, созданные или создаваемые по решению Президента Республики Беларусь, Парламента Республики Беларусь, Совета Министров Республики Беларусь, если в актах законодательства о создании таких фондов не установлено иное.

Фонд использует имущество для целей, определенных его уставом.

Не являясь коммерческими организациями фонды, тем не менее, вправе осуществлять предпринимательскую деятельность. Для этого они могут создавать унитарные предприятия, хозяйственные общества или участвовать в них, за исключением обществ с дополнительной ответственностью.

Фонд обязан ежегодно публиковать отчеты об использовании своего имущества. Порядок опубликования и состав сведений отчета устанавливаются законодательством.

Фонды осуществляют деятельность через свои органы: правление (совет), дирекцию (директора) и попечительский совет. Устав фонда может предусматривать иные органы, необходимые для осуществления его деятельности.

Правление (совет) фонда является высшим коллегиальным органом фонда, формируемым его учредителями. Основная функция правления (совета) фонда – обеспечение соблюдения фондом целей, для достижения которых он создан.

К исключительной компетенции правления (совета) фонда относятся:

– изменение и (или) дополнение устава фонда;

– образование (назначение) исполнительного органа фонда – дирекции (директора) и досрочное прекращение его полномочий;

– создание и ликвидация представительств, филиалов фонда, определение их компетенции;

– утверждение годового отчета и бухгалтерского баланса фонда;

– реорганизация фонда, если возможность реорганизации предусмотрена его уставом.

Дирекция (директор) фонда является исполнительным органом фонда, осуществляющим текущее руководство его деятельностью. Дирекция (директор) фонда в своей деятельности подотчетна правлению (совету) фонда.

Попечительский совет фонда – орган, осуществляющий контроль за деятельностью фонда, который формируется его учредителями при учреждении фонда, а в дальнейшем, если это предусмотрено уставом фонда, – правлением (советом) фонда.

К исключительной компетенции попечительского совета фонда относятся:

– контроль за соответствием деятельности фонда законодательству и уставу фонда;

– контроль за выполнением решений высшего коллегиального органа фонда, исполнительного органа фонда;

– контроль за использованием денежных средств и иного имущества фонда в соответствии с его уставными целями;

– предварительное рассмотрение и согласование годового отчета фонда.

Фонд действует на основании устава, утверждаемого учредителями фонда.

Устав фонда помимо сведений, указанных в п. 2 ст. 48 ГК, должен содержать:

– сведения об учредителях фонда;

– задачи и методы деятельности фонда;

– состав и порядок формирования органов фонда;

– порядок формирования, полномочия и сроки полномочий попечительского совета фонда;

– порядок назначения и освобождения должностных лиц фонда;

– источники и порядок формирования имущества фонда;

– срок, на который создается фонд, или указание на его бессрочную деятельность;

– сведения о созданных фондом представительствах, филиалах, включающие наименования представительств, филиалов и место их нахождения (руководящих органов представительств, филиалов);

– сведения о судьбе имущества фонда в случае его ликвидации. При этом такое имущество должно направляться на цели, для достижения которых был создан фонд;

– иные положения, предусмотренные законодательством и не противоречащие ГК.

Иные положения, связанные с созданием, деятельностью, реорганизацией и ликвидацией фонда, не предусмотренные ст.ст. 118, 119 ГК, определяются законодательными актами.

Устав фонда может быть изменен правлением (советом) фонда в порядке, предусмотренном уставом фонда.

Соответствующие изменения и (или) дополнения в устав фонда должны быть внесены и представлены в установленном порядке для государственной регистрации в месячный срок в случае:

– изменения целей фонда;

– изменения наименования фонда;

– изменения вида фонда;

– изменения места нахождения фонда (руководящего органа фонда);

– создания или ликвидации представительств и (или) филиалов фонда;

– изменения сведений об органах фонда, в том числе о попечительском совете, порядке назначения и освобождения должностных лиц фонда, порядке формирования имущества фонда, а также о других фактических обстоятельствах, сведения о которых в соответствии с законодательством должны содержаться в уставе фонда;

– изменения законодательства, в соответствии с которым требуется внесение изменений и (или) дополнений в устав фонда, если иные сроки не установлены этим законодательством.

Реорганизация фонда, если ее возможность предусмотрена уставом фонда, может быть осуществлена в форме:

– слияния с другим фондом;

– присоединения к другому фонду;

– присоединения к нему другого фонда;

– выделения из фонда юридического лица любой организационно-правовой формы;

– разделения на два и более фонда.

Вместе с тем, фонд не может быть реорганизован в форме преобразования.

Стоимость оставшегося имущества реорганизованного в форме выделения фонда должна быть не менее минимального размера, необходимого для создания и деятельности фонда.

Фонд может быть ликвидирован по заявлению заинтересованных лиц по решению суда:

– в случае непредставления в регистрирующий орган в течение трех месяцев после государственной регистрации фонда документов о передаче учредителями в собственность фонда имущества в виде неденежных взносов при формировании имущества фонда не менее минимального размера, необходимого для создания и деятельности фонда, в полном объеме или в части в виде неденежных взносов;

– в случае неисполнения обязанности по созданию в установленный срок после государственной регистрации фонда представительств и (или) филиалов и непредставления для государственной регистрации изменений и (или) дополнений, вносимых в устав фонда в связи с изменением его вида;

– если по окончании календарного года стоимость имущества фонда станет менее минимального размера, необходимого для создания и деятельности фонда, и в указанный регистрирующим органом в письменном предупреждении срок эта стоимость не доведена до минимального размера, необходимого для его создания и деятельности;

– если цели фонда не могут быть достигнуты, а необходимые изменения этих целей не могут быть произведены;

– в случае уклонения фонда в своей деятельности от целей, предусмотренных уставом;

– в случае осуществления деятельности, запрещенной законодательством, либо деятельности с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательства и устава фонда;

– в иных случаях, предусмотренных законодательными актами.

Имущество, оставшееся после ликвидации фонда, в том числе после удовлетворения требований кредиторов, направляется на цели, для достижения которых был создан фонд. В случае невозможности такого направления имущества оно передается в равных долях фондам, созданным для достижения аналогичных целей, при наличии их письменного обращения в суд, который принял решение о ликвидации фонда.

В случае отсутствия указанных обращений имущество, оставшееся после ликвидации фонда, передается в доход Республики Беларусь и направляется на цели, для достижения которых был создан фонд.

Фонды действуют на основании законодательства о фондах (Фонд информатизации, Фонд «Взаимопонимания и примирения» и др.) и устава.

Учреждения. Учреждением признается организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично.

Учреждения могут создаваться государством и его административно-территориальными единицами, а также гражданами и юридическими лицами. Чаще всего учреждения создаются государством или его административно-территориальными единицами, а сами решения происходят из сферы государственного управления. Деятельность же самих учреждений осуществляется как в сфере государственного управления, так и в сфере образования, культуры, здравоохранения и др.

Учреждение имеет закрепленное за ним собственником имущество. Учреждение имеет ограниченный режим владения, пользования и распоряжения имуществом (право оперативного управления). Учреждение не вправе без согласия собственника отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом, равно как и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете. Если учредительные документы предоставляют учреждению право осуществлять приносящую доходы деятельность, то полученные от такой деятельности доходы и приобретенное за счет их имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе, если только иное не предусмотрено законодательством. При переходе права собственности на имущество учреждения к другому лицу это учреждение сохраняет право оперативного управления на закрепленное за ним имущество.

Учреждение действует на основании устава или положения, утверждаемого собственником имущества.

Учреждение, как правило, имеет единоличный орган управления – руководителя, назначаемого собственником имущества.

Объединения юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей (ассоциации и союзы). Коммерческие организации и (или) индивидуальные предприниматели могут создавать объединения в форме ассоциаций или союзов, а общественные и иные некоммерческие организации могут объединяться в ассоциации или союзы. Коммерческие организации и (или) индивидуальные предприниматели создают объединения в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты их общих имущественных интересов. Общественные и иные некоммерческие организации объединяясь, преследуют те общие цели, которые их могут объеди-

нить в силу отчужденности от предпринимательской деятельности и которые охватывают сферу общесоциальных интересов. Тем не менее, и те и другие объединения являются некоммерческими организациями.

В отношении коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей п. 1 ст. 121 ГК предусматривает возможность создания объединений в форме ассоциаций или союзов в целях координации их хозяйственной деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов участников объединения. По смыслу комментируемой нормы такие объединения создаются для осуществления в интересах их членов исключительно управленческих, а не предпринимательских функций. При этом ассоциации и союзы не являются органами, вышестоящими по отношению к образующим их субъектам, но функция координации предпринимательской деятельности этих субъектов предполагает управленческое воздействие на них со стороны органа, которому они добровольно делегировали соответствующие полномочия. Поскольку любое управление невозможно без соблюдения принципа обязательности управленческих решений, данный принцип целесообразно устанавливать в учредительных документах объединений.[116]

Гражданский кодекс не указывает на различия между ассоциацией и союзом. Все возможные различия могут быть связаны с особенностями их создания и деятельности определяемыми законодательством и учредительными документами.

По смыслу правил, содержащихся в п. 1 и п. 2 ст.121 ГК можно сделать вывод о том, что для создания объединения коммерческих организаций и (или) индивидуальных предпринимателей требуется соглашение между ними, а для общественных и иных некоммерческих организаций их решение, принятое на съезде или ином объединительном форуме.

Если по решению участников на ассоциацию (союз) коммерческих организаций возлагается ведение предпринимательской деятельности, такая ассоциация (союз) преобразуется в хозяйственное общество или товарищество в порядке, предусмотренном законодательством, либо может создавать для осуществления предпринимательской деятельности хозяйственное общество или участвовать в таком обществе.

Ассоциации и союзы являются юридическими лицами, а их члены сохраняют свою самостоятельность и права юридического лица.

Учредительными документами ассоциаций и союзов являются учредительный договор, подписанный их членами, а также утвержденный ими устав. Учредительные документы помимо сведений, указанных в п. 2 ст. 48 ГК должны содержать порядок формирования имущества ассоциации

---

[116] Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Отв. ред. О.Н.Садиков. – М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 1995. – С. 163.

(союза), внесения изменений в учредительные документы, условия о составе и компетенции органов управления и порядке принятия ими решений, в том числе по вопросам, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов членов ассоциации (союза), и о порядке распределения имущества, остающегося после ликвидации ассоциации или союза.

Член ассоциации (союза) вправе по своему усмотрению выйти из ассоциации (союза). Вместе с тем, воспользоваться этим правом он может лишь по окончании финансового года, т.е. после 31 декабря текущего года (см. ст. 14 Закона Республики Беларусь «О бухгалтерском учете и отчетности»). Член ассоциации (союза) в случае выхода из объединения несет субсидиарную ответственность по обязательствам ассоциации (союза) пропорционально своему взносу в течение двух лет с момента выхода, если только эти обязательства возникли во время его членства в ассоциации.

Член ассоциации (союза) может быть исключен из объединения по решению остающихся участников в случаях и порядке, установленных учредительными документами ассоциации (союза). В отношении имущественного взноса и ответственности исключенного члена ассоциации (союза) применяются правила, относящиеся к выходу из ассоциации (союза).

Порядок реорганизации и ликвидации ассоциаций (союзов) определяется общими положениями о ликвидации юридических лиц с учетом особенностей содержащихся в законодательстве об объединениях юридических лиц.

Государственные объединения. *Государственным объединением (концерном, производственным, научно-производственным или иным объединением) признается объединение государственных юридических лиц, государственных и иных юридических лиц, а также государственных и иных юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, создаваемое по решению Президента Республики Беларусь, Правительства Республики Беларусь, а также по их поручению (разрешению) республиканскими органами государственного управления либо по решению органов местного управления и самоуправления(п. 1 ст. 123¹ ГК).*

Государственное объединение создается, как правило, по отраслевому принципу в целях осуществления общего руководства, общего управления деятельностью, координации деятельности и представления интересов юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, входящих в состав объединения.

Государственное объединение находится в подчинении Правительства Республики Беларусь, республиканского органа государственного управления, органа местного управления и самоуправления или государст-

венной организации, выполняющей отдельные функции республиканского органа государственного управления.

Государственные объединения являются некоммерческими организациями, за исключением случаев принятия в соответствии с законодательством решений о признании их коммерческими организациями.

Собственник имущества государственного объединения не отвечает по обязательствам государственного объединения, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами.

Правовое положение государственных объединений, права и обязанности юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, входящих в их состав, определяются Гражданским кодексом и иными актами законодательства о таких объединениях, а также их уставами.

В состав государственного объединения могут входить государственные унитарные предприятия, государственные учреждения по решению государственного органа или должностного лица, принявшего решение о создании государственного объединения, или уполномоченного им органа, а также иные организации, индивидуальные предприниматели добровольно на условиях и в порядке, определенных уставом государственного объединения. Юридические лица могут входить в состав государственного объединения в соответствии с законодательством.

Решение о возможности вхождения в состав государственного объединения индивидуальных предпринимателей и негосударственных юридических лиц принимается государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о создании государственного объединения, или уполномоченным им органом.

Участники государственных объединений сохраняют права юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, которые могут быть ограничены или иным образом изменены в соответствии с законодательством.

Государственные унитарные предприятия и государственные учреждения, входящие в состав государственного объединения по решению государственного органа (должностного лица), принявшего решение о создании государственного объединения, или уполномоченного им органа, могут быть исключены из его состава по решению этого органа (должностного лица).

Иные участники государственного объединения, входящие в его состав добровольно, вправе выйти из состава государственного объединения или могут быть исключены из этого состава в порядке, установленном уставом соответствующего государственного объединения.

Решения государственных объединений по вопросам, предусмотренным уставами государственных объединений и актами законодательства о таких объединениях, являются обязательными для их участников.

Государственное объединение не отвечает по обязательствам его участников, а участники государственного объединения не отвечают по обязательствам этого государственного объединения, за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами.

Имущество государственного объединения находится в государственной собственности и принадлежит ему на праве хозяйственного ведения либо на праве оперативного управления. Государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о создании государственного объединения, или уполномоченным им органом, а также уставом государственного объединения должно быть определено, на каком праве принадлежит имущество государственному объединению.

Имущество участников государственного объединения не входит в состав имущества государственного объединения.

Устав государственного объединения утверждается государственным органом (должностным лицом), принявшим решение о его создании, либо уполномоченным им органом и является учредительным документом этого объединения.

В уставе государственного объединения должны быть определены порядок и источники формирования имущества государственного объединения.

В уставе государственного объединения, являющегося коммерческой организацией, помимо иных сведений, предусмотренных статьями ГК должны содержаться сведения о предмете деятельности государственного объединения.

РЕСПУБЛИКА БЕЛАРУСЬ И АДМИНИСТРАТИВНО-ТЕРРИТОРИАЛЬНЫЕ ЕДИНИЦЫ КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Типичными субъектами гражданского права воспринимаются, прежде всего, граждане и организации. Именно они чаще всего участвуют в гражданских правоотношениях. Правовой образ государства – это, прежде всего, образ суверена, связанный с таким понятием как основы конституционного строя. В этом своем качестве Республика Беларусь обладает верховенством и полнотой власти на своей территории, обеспечивает законность и правопорядок, осуществляет другие важнейшие функции. Особое положение государства в публичном праве влияет на его характеристику в праве частном, прежде всего в гражданском праве. Государство как субъект публичного права предоставляет всем равные права для осуществления хозяйственной и иной деятельности, кроме запрещенной законом, гарантирует всем равные возможности свободного использования способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. В этом ка-

честве государство, обеспечивая разработку и принятие различных нормативных правовых актов, регулирует разнообразные имущественные отношения.

Вопрос о государстве и его административно-территориальных единицах как субъектах гражданского права затрагивает проблематику теории права и государства в части ведущихся здесь дискуссий о специальных субъектах права.[117]

Рассматривая теорию юридического лица, как субъекта публичного права В.Е. Чиркин, в частности отмечает, что среди юридических лиц публичного права (но без употребления данного сочетания) в конституционном, административном, гражданском праве зарубежных стран называется само государство (оно выступает в качестве юридического лица, разумеется, не только как казна). Так, во Франции юридическими лицами считаются «территориальные коллективы», другие региональные и муниципальные образования, различные учреждения, создаваемые государством и муниципальными образованиями. Ясно, что статус государства, муниципальных образований, учреждений, создаваемых государством или муниципальными образованиями, центрального банка, многих учреждений регулируется не только и зачастую не столько частным (гражданским) правом, сколько правом публичным.[118]

В соответствии с правилами п. 1 и п. 2 ст. 124 ГК Республика Беларусь, административно-территориальные единицы участвуют в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, на равных с иными участниками этих отношений – физическими и юридическими лицами. В отличие от граждан и организаций участие государства в гражданских правоотношениях как субъекта гражданского права не столь выражено. Государство если и не специальный, то особый субъект гражданского права, в том смысле, что его положение в гражданских правоотношениях может отличаться и часто отличается от положения граждан и организаций. Например, ст. 495 ГК закрепляет правовую значимость потребностей Республики Беларусь как субъекта гражданского права в отношениях по поставке товаров для государственных нужд. Для Республики Беларусь как субъекта гражданского права более выраженным может быть не частноправовой, а публично-правовой интерес. Так, п. 1 ст.553 ГК, указывая на пожертвование как дарение вещи или права в общеполезных целях, говорит о том, что пожертвования могут делаться Республике Беларусь и ее административно-территориальным единицам.

Значительно реже (особенно если иметь в виду обязательственные правоотношения) в гражданско-правовых связях участвует государство как таковое.

---

[117] См., например: Стремоухов, А.А. Особенности специального субъекта права / А.А. Стремоухов // Правоведение. – 2004. – № 3. – С. 139 – 144.

[118] Чиркин, В.Е. Юридическое лицо публичного права / В.Е. Чиркин // Журнал российского права. – 2005. – № 5. – С. 19.

Объясняется это тем, что оно передает принадлежащее ему на праве собственности государственное имущество в оперативное управление государственным организациям, которые в пределах, установленных законом, осуществляют права владения, пользования и распоряжения государственным имуществом. Государственные организации, участвуя в различных гражданских правоотношениях по поводу государственного имущества, выступают в качестве самостоятельных субъектов права от своего имени, а не от имени государства.[119]

Спорным в науке гражданского права остается вопрос о правоспособности, правосубъектности государства. В.А. Мусин отмечает, что к государству как носителю верховной политической власти неприменимы те условия, оговорки и ограничения, которые установлены самим государством для других лиц в сфере их гражданской правосубъектности. В этом смысле правосубъектность государства носит неограниченный характер. Вместе с тем, неограниченность гражданской правосубъектности государства не следует истолковывать как абсолютную ее безграничность. Некоторые субъективные гражданские права и обязанности в силу самой их природы могут принадлежать исключительно гражданам, либо только организациям. Однако за подобными исключениями государство в принципе может стать участником любых гражданских правоотношений. Таким образом, неограниченность гражданской правосубъектности государства выражается в том, что оно не стеснено в этой области никакими пределами, кроме характера соответствующих гражданских прав (обязанностей).[120]

О.А. Красавчиков считает, что в отличие от специальной правосубъектности организаций, правосубъектность государства носит универсальный характер. Отмеченное обстоятельство обнаруживает себя в ряде моментов, в частности и в том, что государство правосубъектно с точки зрения всех отраслей права, и в том, что оно может быть обладателем любого имущественного права, и в том, что пользуется рядом особых преимуществ в защите его прав.[121]

А.А. Иванов указывает на то, что государство участвует в гражданском обороте не в своих частных интересах, а в целях наиболее эффективного отправления публичной власти. Эти цели предопределяют и сущность правоспособности государства, Она не может быть общей, ибо природа государства не позволяет ему приобретать ряд прав и возлагать на себя некоторые обязанности. Однако она не может считаться и специальной, ограниченной лишь теми возможностями, которые прямо перечислены законом. Гражданское общество

---

[119] Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Высш. шк., 1985. – Т. 1. – С. 172.

[120] Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]; Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 2. – С. 88 – 89.

[121] Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Высш. шк., 1985. – Т. 1. – С. 173.

вводит государство в определенные рамки, указывая на цели, достижению которых оно должно служить. Поэтому правоспособность государства можно назвать целевой – она вытекает из той функции носителя публичной власти, которую в интересах всего общества выполняет государство.[122] В свое время Д.И. Мейер указывал на то, что нуждаясь во множестве вещей для удовлетворения своих разнообразных потребностей, государство по необходимости одаряется имущественными правами и, таким образом, является в юридическом быту субъектом гражданского права (казной). Но не только по необходимости государство должно быть признано субъектом прав наравне с прочими гражданами; оно должно быть признано субъектом привилегированным, т. е. государству должны быть предоставлены преимущественные права в сравнении с отдельными гражданами, потому что каждый отдельный гражданин должен жертвовать личными интересами для общего блага и только те привилегии несправедливы и ненавистны, которые даются одним гражданам перед другими, а не те, которые установлены для общественной пользы.[123]

Дискуссионным остается вопрос и о возможности признания за государством статуса юридического лица. Тем не менее, согласно п. 2 ст. 124 ГК к Республике Беларусь, административно-территориальным единицам как субъектам гражданского права, применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским законодательством, если иное не вытекает из законодательства или особенностей данных субъектов.

Общий порядок участия Республики Беларусь и административно-территориальных единиц в гражданских правоотношениях как субъектов гражданского права определен ст. 125 ГК. От имени Республики Беларусь могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде государственные органы в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. От имени административно-территориальных единиц могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, органы местного управления и самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. В случаях и порядке, предусмотренных законодательством Республики Беларусь, от имени республики Беларусь и административно-территориальных единиц по их специальному поручению могут выступать иные государственные органы, не упомянутые в ст. 125 ГК, а также юридические лица и граждане.

---

[122] Гражданское право: учебник. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 155.

[123] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 1. – С. 135 – 136.

Не смотря на предлагаемый доктриной статус специального или особого субъекта государство, отличаясь от иных субъектов права, во многих случаях равны с ними в возможностях обладания гражданскими правами. Например, п. 2 ст. 213 ГК определил, что Республика Беларусь и административно-территориальные единицы являются субъектами права государственной собственности. В других же случаях, допущение равного правового режима по отношению к государству и административно-территориальным единицам связывается с возможным наличием в законодательстве специальных норм. Так, согласно ст. 769 ГК к отношениям по займу, по которому заемщиком выступает Республика Беларусь, или займу, по которому заемщиком выступает административно-территориальная единица, правила гл. 46 ГК «Заем и кредит» применяются постольку, поскольку это не противоречит актам законодательства.

Признание за Республикой Беларусь и административно-территориальными единицами статуса субъекта гражданского права означает возможность наличия у этих субъектов не только прав, но и обязанностей. Тем самым, Республика Беларусь, административно-территориальные единицы признаются и в качестве субъектов гражданско-правовой ответственности. Республика Беларусь, административно-территориальные единицы отвечают по своим обязательствам, принадлежащим им на праве собственности имуществом, кроме имущества, которое может находиться только в республиканской или коммунальной собственности. Таким образом, это одно из проявлений принципа ограниченной или даже квазиответственности, поскольку возможность удовлетворения требования за счет такого имущества связывается с наличием у кредитора вполне определенного правового статуса, например республиканского унитарного предприятия, коммунального унитарного предприятия или государственного учреждения.

Республика Беларусь, ее административно-территориальные единицы не отвечают по обязательствам созданных ими юридических лиц, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами. Республика Беларусь не отвечает по обязательствам административно-территориальных единиц, а административно-территориальные единицы не отвечают по обязательствам Республики Беларусь, равно как и по обязательствам друг друга.

ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Понятие «объект» в гражданском праве соотносится с такими понятиями как «субъект» и «гражданское правоотношение». Сам объект для нужд теории гражданского права абстрактен в том смысле, что не может быть конкретизирован, а единственная возможность его материализации связывается с указанием на признаки объекта. В гражданском же правоот-

ношении конкретизация объекта достигается прямым указанием на него, например, в договоре продажи предприятия (ст. 530 ГК).

Наиболее часто в юридической литературе под объектом понимается все то, по поводу чего субъекты вступают в правоотношения. Первоначальной же сутью объекта, способной сделать из него объект гражданских прав становятся его свойства, способные удовлетворять потребности субъектов права.

Д.И. Мейер указывал на то, что объектом права технически называется то, что подлежит господству лица как субъекта права, Предметами, подлежащими господству лица, являются лица, вещи и чужие действия (действия других лиц). Но не все вещи, не все физические тела подлежат господству лица, составляют объект права, а только такие вещи, такие тела, которые состоят в гражданском обороте и имеют значение имущества, т.е. представляют собой какую-либо ценность.[124] Н.Л. Дювернуа излагая теорию вещей в гражданском праве отметил, что наряду с натуральными свойствами, вещи приобретают, соответственно воззрениям на них той или другой культурной эпохи, такое множество свойств новых, *вовсе не определяемых их природой*, что натуральные свойства вещей уходят при этом на второй план и уступают место этим определяющим значение *вещей взглядам данного общества*. Те самые земли, воды, камни, животные, которые в природном смысле остаются всегда теми же, могут, под влиянием известных воззрений на них, перейти из круга простых предметов материального пользования в круг вещей, совсем недоступным обладанию, священных, заветных, способных стать разве только предметом поклонения, а отнюдь не материального пользования их естественными свойствами.[125]

Можно предположить, что рассуждения о таких понятиях как «вещь» или «ценность вещи» не могут достичь истины уже хотя бы потому, что их проявления по сути безграничны, а следовательно и сами они абстрактны. Вместе с тем, для целей гражданского права и не требуется их конкретизация. Такая конкретизация достигается действиями субъекта, пожелавшего, например, приобрести ту или иную вещь. Отсюда и рассуждения о том, что признак ценности действительно для вещи чрезвычайно важен, фундаментален, что существует он a priori – с самого начала и до тех пор, пока данный предмет является объектом гражданского правоотношения.[126] В этом контексте представляется, что необходимо от-

---

[124] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 1. – С. 139.

[125] Дювернуа, Н.Л. Чтения по гражданскому праву. В 2 т. / Н.Л. Дювернуа // под ред. В.А. Томсинова // сер. Русское юридическое наследие. – М.: Зерцало, 2004. – Т. 2: Учение о вещах. Учение о юридической сделке – С. 1-2.

[126] Аверченко, Н.Н. Понятие и признаки вещи как объекта гражданских прав / Н.Н. Аверченко // Журнал российского права. – 2004. – № 5. – С. 92.

личать ценность от **востребованности**, ибо востребованными могут оказаться и такие вещи, которые, не являясь в общем понимании ценными, могут оказаться необходимыми лишь какому-то отдельно взятому индивиду, субъекту права.

Ст. 128 ГК к объектам гражданских прав причисляет вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; охраняемую информацию; исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Лингвистическое основание термина «вещь», подразумевающее всякое материальное явление, отдельный предмет, изделие и т.п.[127] для нужд гражданского права трансформируется и в дополнительные смысловые значения, а поэтому сам термин, учитывая многообразие гражданских правоотношений, может применяться в конкретном смысловом значении. Вещи – материальные объекты внешнего мира. Естественные свойства вещей могут обусловить различное правовое регулирование отношений людей по поводу вещей. Поэтому юридическая классификация вещей часто основана на их естественных свойствах. Например, неделимость вещи иногда создает необходимость появления общей собственности на нее, потребляемые вещи не являются объектами договора имущественного найма и т.п. Вместе с тем, придание вещам того или иного правового значения зависит и от их общественной функции, которая изменяется со временем и определяется задачами современного периода. Так, если до недавнего времени имело значение деление вещей на средства производства и предметы потребления, т.к. от этого зависели права граждан на имущество, то теперь оно практически утратило свое значение. Возникло новое деление вещей – на движимые и недвижимые.[128]

Значение вопроса о вещах не ограничивается необходимостью определять их признаки и выстраивать их классификационный ряд. Имеет значение вопрос об отношении к вещам субъектов права. В частности, обращается внимание на то, что поведение людей в отношении вещей не является произвольным. Оно определяется нормами права путем установления условий и порядка владения, пользования и распоряжения вещами, способов их приобретения и отчуждения. Совокупность этих правил именуется правовым режимом вещей.[129]

Большое значение имеет оборотоспособность вещей. В этом значении вещи делятся на **вещи, изъятые из гражданского оборота, ограниченные в обо-**

---

[127] Ожегов, С.И. Словарь русского языка: около 57 000 слов / С.И. Ожегов // Под ред. чл.-корр. АН СССР Н.Ю.Шведовой. – 18-е изд. стереотип. – М.: Русс.яз.,1986. – С. 67.

[128] См. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Отв. ред. О.Н.Садиков. –М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 1995. – С. 173 – 174.

[129] Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – С. 372.

роте и не изъятые из оборота. Большинство вещей свободны в гражданском обороте. Обращение других вещей ограничено вследствие их особых свойств и назначения. Такие вещи могут представлять опасность для окружающих (оружие, взрывчатые вещества, яды и т. п.) или иметь большое социально-экономическое значение, что делает возможным, например отчуждение вещи, но при условии, что не меняется форма собственности (законодательство об объектах, находящихся только в собственности государства). Вещи, изъятые из оборота можно разделить на две категории: а) вещи, первоначально не предназначенные для оборота в силу их особого национального, исторического, культурного значения, например памятники и мемориальные комплексы; б) вещи, предназначавшиеся для оборота, но оборот которых прямо запрещен законодательством, например предметы порнографического характера, поддельные документы и др.

Деление вещей на потребляемые и непотребляемые можно считать условным, т.к. использование их потребительских качеств происходит в любом случае и в этом смысле речь идет все же о потреблении. **Потребляемыми** принято считать такие вещи, которые в процессе их использования прекращают существовать (продукты питания, топливо и др.) или переносятся на другую вещь (сырье, строительные материалы и др.). При использовании **непотребляемых** вещей их качества утрачиваются не одномоментно, а постепенно, что по отношению, например к промышленному оборудованию будет означать его физический износ (транспортные средства, мебель, здания и сооружения и др.).

Одним из важнейших является деление вещей на индивидуально-определенные и родовые. В основу деления положены как свойства вещей, так и степень отношения к ним субъектов права. Б.Л. Хаскельберг и В.В. Ровный отмечают, что в гражданском законодательстве и доктрине философские категории единичного и общего принято сообщать соответственно через категории *индивидуального* и *родового*. Если обратиться к делению вещей на res quae functionem recipiunt in genere (возместимые вещи) и res quae functionem recipiunt in specie (невозместимые вещи), известному уже римской классической частноправовой догме, то следует признать, что по вопросу о соотношении этих классификаций нет единства мнений. Тем не менее, нельзя не признать, что понимание родового через заменимое, а индивидуального через незаменимое, как и официальное установление между данными категориями взаимосвязи, является весьма распространенным гносеологическим и юридико-техническим приемом. Отождествление родовых вещей с заменимыми, а индивидуально-определенных с незаменимыми широко распространено в цивилистической доктрине России, а также государств СНГ. Однако надо заметить, что при отождествлении родовых вещей с заменимыми, а индивидуально-

определенных с незаменимыми нередко не указывается, о какой заменимости вещей – физической или юридической – идет речь.

Говоря о заменимости и незаменимости, следует иметь ввиду, что речь идет не вообще о физической или экономической заменимости или незаменимости одной вещи другой, равной по функциональному назначению заменяемой. Конкретная вещь, подлежащая передаче во исполнение обязательства, может быть экономически заменимой, но в отношениях между участниками данного обязательства она приобретает значение незаменимой вещи, *юридически незаменимого* предмета обязательства, так как должник обязан, а кредитор вправе требовать совершения именно тех действий (передачи конкретной вещи), которые являются предметом обязательства. Ни одна из сторон не вправе настаивать на замене предмета обязательства в случае наступления невозможности совершения соответствующих действий, например невозможности передачи вещей вследствие их гибели.[130] Вещи, обладающие признаками, присущими всем вещам того же рода считаются **родовыми,** они обезличены и в своей общей массе не различимы (зерно, костюмы, стулья и др). Такие вещи заменимы. Вещь, обладающая только ей одной присущими признаками считается **индивидуально определенной**. Таким будет, например стул, по просьбе покупателя обтянутый специально выбранной им тканью.

Способность или неспособность вещи к разделу делает ее **делимой** или **неделимой.** Способная к разделу вещь не теряет своих качеств и может дальше использоваться по назначению (зерно). Вещь неспособная к делению утрачивает прежние свои качества и ее использование уже невозможно (пианино).

Среди иных вещей выделяются **сложные** вещи. Таковыми считаются разнородные вещи образующие единое целое, предполагающее их использование по общему назначению в качестве одной вещи. Таковым может быть предприятие, как единый имущественный комплекс (ст. 132 ГК), передаваемое продавцом покупателю по договору продажи предприятия (п. 1 ст. 530 ГК).

Принято также различать **главную вещь** и **принадлежность**. И то и другое есть вещь, но принадлежность предназначена главной вещи, а не наоборот. Таким будет соотношение: художественное полотно – багет, где первое – вещь главная, а второе – принадлежность.

Следует отметить, что теоретико-правовые основания классификации вещей в гражданском праве достаточно разнообразны. Н.Л. Дювернуа отмечал, что «наши статьи (Свод Законов Гражданских (т. 10, ч. 1 изд. 1900 г. –

[130] Ровный, В.В. Индивидуальное и родовое в гражданском праве / В.В. Ровный, Б.Л. Хаскельберг. – 2-е изд. – М.: Статут, 2004. – С. 6 – 13.

примеч. автора) связывают разные явления в одну категорию, в понятие имущества, с точки зрения чисто экономической, материальной. Французский кодекс (Гражданский кодекс Франции – примеч. автора) внутри тех же (отчасти) видов имуществ, отмечая в особенности их *юридическую классификацию*, различает *способность и неспособность быть предметом права частного*. Различие права публичного (domaine public) и частного у французов проведено там, где и нам надлежало бы его проводить.[131]

Использование имущества может приносить **плоды, продукцию и доходы. Плоды** – это вещи, происходящие в результате жизнедеятельности растения или животного: урожай плодоносящих деревьев, приплод животных и др. **Продукция** – это результат производственной деятельности, выраженный в какой-либо овеществленной форме (готовое изделие, полуфабрикат и др.). **Доходы** – это деньги и иные материальные блага, являющиеся результатом участия вещи в гражданском обороте (проценты по вкладу в банке, арендная плата в денежной форме или в форме продукции, полученной в результате использования арендованного имущества и др.).

Объектом гражданских прав могут быть домашние и дикие **животные.** К животным применяются правила об имуществе постольку, поскольку иное не установлено законодательством и не вытекает из особенностей этого объекта. Осуществление прав не должно сопровождаться жестоким обращением с животными, противоречащим принципам гуманности.

Особым объектом гражданских прав являются **деньги.** Как мера стоимости и универсальный эквивалент деньги принимают активное участие в гражданском обороте. Чаще всего деньги используются как средство платежа в гражданско-правовых договорах (купля-продажа, аренда, хранение и др.). С другой стороны они могут выступать в качестве основного объекта (договор займа). Деньги могут выступать и в характерной для них роли средств накопления (договор банковского счета).

Деньги относятся к родовым вещам, обладают свойством делимости и заменимы. Вместе с тем, деньги могут быть и индивидуально-определенной вещью, когда, например, со временем перестают быть всеобщим эквивалентом, и становятся предметом нумизматики.

На всей территории Республики Беларусь законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости является белорусский рубль.

---

[131] Дювернуа, Н.Л. Чтения по гражданскому праву. В 2 т. / Н.Л. Дювернуа // под ред. В.А. Томсинова // сер. Русское юридическое наследие. – М.: Зерцало, 2004. – Т. 2: Учение о вещах. Учение о юридической сделке – С. 14.

Использование **валютных ценностей** осуществляется в порядке, предусмотренном законодательством Республики Беларусь. Основу правового регулирования составляет Закон Республики Беларусь от 22 июля 2003 г. «О валютном регулировании и валютном контроле».

К валютным ценностям относятся: иностранная валюта; платежные документы в иностранной валюте, являющиеся таковыми в соответствии с законодательством Республики Беларусь; ценные бумаги в иностранной валюте; белорусские рубли при совершении сделок между резидентами и нерезидентами, сделок между нерезидентами на территории Республики Беларусь, их ввозе и пересылке в Республику Беларусь, вывозе и пересылке из Республики Беларусь, осуществлении международных банковских переводов, осуществлении нерезидентами операций, не влекущих перехода права собственности на белорусские рубли, по счетам и вкладам (депозитам) в банках и небанковских кредитно-финансовых организациях Республики Беларусь; ценные бумаги в белорусских рублях при совершении сделок между резидентами и нерезидентами, сделок между нерезидентами на территории Республики Беларусь, их ввозе и пересылке в Республику Беларусь, вывозе и пересылке из Республики Беларусь.

Все чаще в гражданском обороте участвуют **ценные бумаги**. Ценной бумагой является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и / или обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. С передачей ценной бумаги переходят все удостоверяемые ею права в совокупности (п. 1 ст. 143 ГК).

Наряду с деньгами ценные бумаги являются одним из старейших финансовых инструментов, правовая природа которых по сути осталась неизменной. Г.Ф. Шершеневич указывал, что ценные бумаги причисляются к товарам в широком значении слова с точки зрения обращения, как объекты торговых сделок, и противополагаются товарам в тесном значении слова с точки зрения потребления, как неспособные непосредственно удовлетворять потребностям человека. Очевидно, бумага становится ценной не сама по себе, а потому, что выражает право на что-то, имеющее ценность. С другой стороны, если бы право могло быть осуществлено беспрепятственно без бумаги, то ему незачем было искать воплощения в бумаге. Поэтому ценной бумагой следует признавать не каждый документ, свидетельствующий о праве на ценность, а только тот документ, **который право на ценность ставит в тесную связь с бумагой.**[132]

К ценным бумагам относятся государственная облигация, облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция, приватизационные ценные

[132] Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права / Г.Ф. Шершеневич. // по изд. 1914 г. – М.:Спарк, 1994. – С. 173.

бумаги и другие документы, которые законодательством о ценных бумагах или в установленном им порядке отнесены к числу ценных бумаг (ст. 144 ГК).

Вексель – это ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного в векселе плательщика выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму векселедержателю. *Виды векселей: простой и переводной.* Переводной вексель является ордерной ценной бумагой, права по которому могут быть переданы другому лицу посредством специальной надписи – индоссамента (аллонже). Формально-юридически вексель не является формой безналичных расчетов (среди иных форм безналичных расчетов, определяемых Банковским кодексом, вексель отсутствует), но как финансовый инструмент может участвовать в расчетных правоотношениях. Основу вексельного законодательства Республики Беларусь, воспринявшему важнейшие положения Женевских вексельных конвенций (1930 г.) составляет Закон Республики Беларусь от 13 декабря 1999 г. «Об обращении переводных и простых векселей».

Облигация – это ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя получить от лица, выпустившего облигацию в предусмотренный ею срок, номинальную стоимость облигации (иного имущественного эквивалента) с выплатой процента, исчисляемого от ее номинальной стоимости. *Виды облигаций:* государственные краткосрочные облигации; долгосрочные облигации с купонным доходом; облигации местных займов; облигации Национального банка Республики Беларусь; облигации юридических лиц; жилищные облигации. Условия выпуска, размещения и погашения облигаций определяются специальными нормативными правовыми актами.

Чек – это ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное письменное распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в нем сумму. Чек активно используется при расчетах, а его хождение основано на соглашении между чекодателем и банком или иной кредитной организацией. Порядок использования чеков определяется правилами Национального банка Республики Беларусь.

Банковская сберегательная книжка на предъявителя – это ценная бумага, подтверждающая внесение определенной денежной суммы в банковское учреждение и удостоверяющая право ее владельца на получение этой денежной суммы на условиях, предусмотренных при внесении вклада. Особенности реализации прав, связанных с получением вклада зависят от вида вклада и определяются на основе банковских правил.

Коносамент – это ценная бумага, удостоверяющая права его владельца по распоряжению указанным в коносаменте грузом, а также право на получение груза после завершения перевозки. Коносамент относится к числу товаро-

распорядительных документов, которым оформляется договор перевозки груза по морю. Основные положения, относящиеся к коносаменту содержатся в Кодексе торгового мореплавания Республики Беларусь.

Акция – это ценная бумага, удостоверяющая права ее держателя (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивиденда, на участие в управлении обществом и на часть имущества, оставшегося после ликвидации общества. Акции могут выпускаться лишь акционерным обществом. Виды акций, порядок их выпуска и обращения определяется законодательством Республики Беларусь об эмиссионных ценных бумагах и участниках рынка ценных бумаг.

Двойное складское свидетельство и простое складское свидетельство – это ценные бумаги. Двойное складское свидетельство состоит из двух частей – складского свидетельства и залогового свидетельства, которые могут быть отделены одно от другого, сохраняя при этом свое значение. Двойное складское свидетельство относится к числу именных ценных бумаг. В отличие от него простое складское свидетельство – это ценная бумага на предъявителя. Передача прав по простому складскому свидетельству осуществляется посредством его вручения новому держателю. Складские свидетельства должны содержать сведения в соответствии с требованиями статей 803 и 807 ГК. Товар, принятый на хранение по двойному или простому складскому свидетельству, может быть в течение его хранения предметом залога путем соответствующего свидетельства (п. 4 ст. 802 ГК).

Ценная бумага в сравнении с другими юридическими документами отличается большой степенью регламентации формы, реквизитов, выпуска, обращения, учета, ее регистрации и фиксации прав. В соответствии с правилами ст. 145 ГК виды прав, которые удостоверяются ценными бумагами, обязательные реквизиты ценных бумаг, требования к форме ценной бумаги и другие необходимые требования определяются законодательством или в установленном им порядке. Отсутствие обязательных реквизитов ценной бумаги или несоответствие ценной бумаги установленной для нее форме влечет ее ничтожность. Так, важнейшие положения, касающиеся выпуска и регистрации ценных бумаг, содержатся в Инструкции о порядке выпуска и государственной регистрации ценных бумаг, утвержденной постановлением Комитета по ценным бумагам при Совете Министров Республики Беларусь от 11 апреля 2006 г. № 09/П.

Отличительными свойствами ценных бумаг является их способность к хождению (могут быть переданы другим лицам, например посредством учинения индоссамента или аллонже на векселе) и абстрактность (юридически безразлично указание на происхождение денежного обязательства, например по векселю).

В зависимости от степени индивидуализации управомоченного по ценной бумаге лица различают: предъявительские ценные бумаги (права принадлежат предъявителю ценной бумаги, всякому, кто ее предъявит); именные ценные бумаги (права принадлежат лишь лицу, названному в ценной бумаге); ордерные ценные бумаги (права принадлежат названному в ценной бумаге лицу, но которое может назначить другое управомоченное лицо).

Ценные бумаги могут подразделяться на *денежные* (дают право на получение определенной денежной суммы, например, вексель), *товарные* (дают право распоряжаться товаром, например, двойное складское свидетельство, ст. 804 ГК), *корпоративные* (дают право на участие в управлении, например акции) и др., например *эмиссионные* (акции, облигации) и *неэмиссионные* (векселя, чеки).

Общий порядок передачи прав по ценной бумаге определен ст. 147 ГК. Для передачи другому лицу прав, удостоверенных ценной бумагой на предъявителя, достаточно вручения ценной бумаги этому лицу. Права, удостоверенные именной ценной бумагой, передаются в порядке, установленном для уступки требований (цессии). В соответствии со ст. 361 ГК лицо, передающее право по ценной бумаге, несет ответственность за недействительность соответствующего требования, но не за его исполнение. Права по ордерной ценной бумаге передаются путем совершения на этой бумаге передаточной надписи – индоссамента. Индоссант несет ответственность не только за существование права, но и за его осуществление.

Правила исполнения по ценным бумагам установлены ст. 148 ГК. Лицо, выдавшее ценную бумагу, и все лица, индоссировавшие ее, отвечают перед ее законным владельцем солидарно. В случае удовлетворения требований законного владельца ценной бумаги об исполнении удостоверенного ею обязательства одним или несколькими лицами из числа обязавшихся до него по ценной бумаге они приобретают право обратного требования (регресса) к остальным лицам, обязавшимся по ценной бумаге. Отказ от исполнения обязательства, удостоверенного ценной бумагой, со ссылкой на отсутствие основания обязательства либо на его недействительность не допускается. Владелец ценной бумаги, обнаруживший подлог или подделку ценной бумаги, вправе предъявить к лицу, передавшему ему бумагу, требование о надлежащем исполнении обязательства, удостоверенного ценной бумагой, и возмещении убытков.

Гражданский кодекс указывает и на **бездокументарные ценные бумаги** (ст. 150). Лицо, получившее специальное разрешение (лицензию), может осуществлять фиксацию прав, закрепляемых именной или ордерной ценной бумагой, в том числе в бездокументарной форме (с помощью средств электронно-вычислительной техники и т.п.). К такой форме фиксации прав применяются правила, установленные для ценных бумаг, если иное не вытекает из особен-

ностей фиксации. Лицо, осуществившее фиксацию прав в бездокументарной форме, обязано по требованию обладателя права выдать ему документ, свидетельствующий о закрепленном праве. Права, удостоверяемые путем указанной фиксации, порядок официальной фиксации прав и правообладателей, порядок документального подтверждения записей и порядок совершения операций с бездокументарными ценными бумагами определяются законодательством. Фиксация прав в бездокументарной форме возможна лишь в случаях, определенных законодательством, или в установленном им порядке. Операции с бездокументарными ценными бумагами могут совершаться только при обращении к лицу, которое официально совершает записи прав. Передача, предоставление и ограничение прав должны официально фиксироваться лицом, которое несет ответственность за сохранность официальных данных о таких записях, совершение официальных записей о проведенных операциях.

К числу объектов гражданских прав относятся **работы и услуги**, анонсируемые в юридической литературе как действия. Параллельные смысловые значения имеют, тем не менее, разное правовое наполнение. В договоре подряда выполняя определенные работы подрядчик достигает овеществленных результатов (пошив пальто в ателье, возведение здания и т. п.). Именно эти овеществленные результаты в конечном итоге удовлетворяют потребности заказчика, а не сами действия подрядчика. Иные действия, идентифицируемые как услуги, способны удовлетворять потребности уже при самом их совершении и не имеют овеществленного результата (медицинские, образовательные, юридические, информационные и иные услуги).

Среди других объектов гражданского права выделяются особо **нематериальные блага.** Их особенность в том, что такие блага по общему правилу не имеют имущественного наполнения и неотделимы от личности. Скорее в порядке исключения возможно участие нематериальных благ в реализации имущественных интересов субъекта права. Например, п. 1 ст. 912 ГК определяет, что вкладом товарища в договоре простого товарищества (договоре о совместной деятельности) может быть деловая репутация, которая как вклад должна будет иметь стоимостную оценку (п. 2 ст. 912 ГК). Прибыль, полученная товарищами в результате их совместной деятельности, распределяется пропорционально стоимости вкладов товарищей (ст. 918 ГК).

К числу нематериальных благ относятся: жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу акта законодательства.

ПОНЯТИЕ НЕДВИЖИМОГО ИМУЩЕСТВА И ЕГО ВИДЫ

Общие положения. Традиционным для гражданского права является деление вещей на **недвижимые** и **движимые** вещи. По своей экономической значимости и правовой характеристике, вещи как объекты гражданских прав имеют существенные различия, которые делают необходимым и естественным их классификацию. Недвижимые вещи во многих случаях образуют собой материальную основу имущественных отношений и в этом качестве их значение одинаково важно не только с точки зрения необходимости реализации потребностей гражданского права, но и других отраслей права, например, таких как земельное право, горное право, лесное право, водное право. С другой стороны, недвижимое имущество не является только лишь идентификатором частноправовых интересов, часто это еще и сфера публично-правовых интересов, которые в наибольшей степени характерны для публичного права: финансового, административного и др.

Вопросам классификации вещей в гражданском праве традиционно уделяется большое внимание. Вместе с тем, в отечественных теориях, касающихся объектов гражданских прав положения о недвижимости, как правило, содержали лишь указание на *происхождение делимости вещей*, содержали примерный перечень недвижимого имущества, но *не указывали на конститутивные признаки недвижимого имущества, которые могли бы характеризовать его правовую сущность и тем самым идентифицировать его среди иных объектов гражданских прав*.

В сер. XIX в. Д.И. Мейер указывал, на то, что недвижимые имущества по нашему законодательству – земли, дома, заводы и т.д.; движимые – мореходные и речные суда, книги, карты, инструменты, скот, хлеб сжатый и молотый и т. д. Словом, разделение имуществ на недвижимые и движимые, принимаемое законодательством, соответствует природе вещей: все имущества, которые по природе их оказываются недвижимыми или движимыми, признаются такими и законодательством. Нет, однако, необходимости, чтобы юридическое деление имуществ на недвижимые и движимые совпадало с физической неподвижностью или подвижностью вещей: в области права это деление имуществ имеет то значение, что одни определения связываются с имуществами недвижимыми, другие – с имуществами движимыми; но действительно ли имущество, признаваемое по закону недвижимым, неподвижно по своей природе или оно подвижно – все равно. И если, например, законодательство найдет нужным какое-либо определение, касающееся не-

движимого имущества, распространить и на имущество движимое, то определение это будет применяться и к движимому имуществу, и наоборот.[133]

В советский период гражданского права внимание больше уделялось проблеме определения форм собственности и их классификации, чем вопросам, касающимся правовой природе вещей и их классификации. Вследствие такого подхода, гражданские кодексы союзных республик не содержали специального раздела о вещах. Лишь с принятием Закона СССР «О собственности в СССР» (1990 г.) в белорусском Гражданском кодексе появились нормы этого Закона (объекты права собственности, субъекты права собственности, формы собственности и др.). В советской юридической литературе было принято классифицировать вещи не на движимые и недвижимые, а на средства производства и предметы потребления.[134]

В Гражданском кодексе Республики Беларусь основные положения об объектах гражданских прав содержатся в подразделе 3 раздела I. Отдельные нормы о недвижимом имуществе содержатся в главе 6 подраздела 3 ГК, а также в разделе IV («Отдельные виды обязательств»). Специального места, в котором бы помещались нормы о недвижимом имуществе в структуре Гражданского кодекса не предусмотрено. Положения о недвижимости содержатся и в иных нормативных правовых актах, которые определяют виды и состав недвижимого имущества, порядок его учета, оценки и налогообложения, совершения процедур, связанных с созданием недвижимого имущества, передачей прав на него и др. *Вместе с тем, специального кодифицированного акта о недвижимости, какой есть во многих странах, в Республике Беларусь до настоящего времени нет.*

Понятие недвижимого имущества. Классификация недвижимого имущества. *Доктринальное* понятие недвижимого имущества может быть выведено из его правовой сущности и экономического содержания. **Недвижимое имущество –** это земельные участки, а также все то, что является таковым в силу природы вещей, а также признается в качестве такового государством.

Доктринальная классификация недвижимого имущества может выглядеть следующим образом:

Первоначальное недвижимое имущество. В эту группу входит недвижимость, создание которой находится вне воли субъектов права, и которое, служит основой для других видов недвижимого имущества: земельные участки, недра, водные объекты, леса.

---

[133] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 1. – С. 141.

[134] См., например: Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]; Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 1. – С. 136.

Производное недвижимое имущество. Это недвижимое имущество, создание которого целиком и полностью зависит от воли субъектов права, но которое не может существовать вне первоначального недвижимого имущества: наземные здания и сооружения, подземное недвижимое имущество, суда различных типов (морские, речные и др.), искусственные земельные насыпи на водных объектах, морские буровые платформы и установки и др.

Условно недвижимое имущество. Таковым следует считать имущество, которое не имеет прочной связи с первоначальным недвижимым имуществом и которое признается недвижимым в силу прямых указаний, содержащихся в законодательстве: воздушные объекты, космические объекты и др.

С точки зрения потребностей гражданского права идентификация имущества как имущества недвижимого осуществляется посредством нормативных правовых актов содержащих перечни недвижимого имущества и его признаки.

Примерный перечень недвижимого имущества содержится в ст. 130 Гражданского кодекса. В соответствии с п. 1 ст. 130 ГК к недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. К недвижимым вещам также приравниваются предприятие в целом как имущественный комплекс, подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, суда плавания «река-море», космические объекты. Законодательными актами к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество. В силу особенностей редакции п. 2 ст. 130 ГК идентификация вещей в качестве движимых возможно посредством метода исключения, когда необходимо удостовериться в том, что определенный объект не содержится в перечне имущества недвижимого.

Гражданский кодекс в качестве особого вида недвижимого имущества называет предприятие как имущественный комплекс. Согласно п. 1 ст. 132 ГК предприятием как объектом прав признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права, требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

Указание на отдельные объекты недвижимости и их характеристика содержатся в Законе Республики Беларусь «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним». В соответствии со ст. 1 данного Закона:

– вновь образованное недвижимое имущество – земельный участок, выделенный из земель, не зарегистрированных в едином государственном регистре недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним; вновь построенное капитальное строение (здание, сооружение), изолированное помещение;

– изолированное помещение – внутренняя пространственная часть капитального строения (здания, сооружения), отделенная от других смежных частей строения перекрытиями, стенами, перегородками, имеющая самостоятельный вход из вспомогательного помещения (вестибюля, коридора, галереи, лестничного марша или площадки, лифтового холла и т. п.) либо с территории общего пользования (придомовой территории, улицы и т. п.) непосредственно или через другие помещение, территорию путем установления сервитута, назначение, местонахождение внутри строения, площадь которой описаны в документах единого государственного регистра недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним. Изолированное жилое помещение может иметь вход из подсобного помещения (коридора, прихожей и т. п.);

– капитальное строение (здание, сооружение) – любой построенный на земле или под землей объект, предназначенный для длительной эксплуатации, создание которого признано завершенным в соответствии с законодательством Республики Беларусь, прочно связанный с землей, перемещение которого без несоразмерного ущерба его назначению невозможно, назначение, местонахождение, размеры которого описаны в документах единого государственного регистра недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним;

– незавершенное законсервированное капитальное строение – законсервированный объект строительства, создание которого в качестве капитального строения разрешено в соответствии с законодательством Республики Беларусь, но не завершено, имеющий прочную связь с землей, назначение, местонахождение, размеры которого описаны в документах единого государственного регистра недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним.

Положения общего характера, относящиеся к недвижимости, содержатся в Законе Республики Беларусь «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Беларусь». В частности, отдельные нормы содержатся в ст. 26 Закона («Градостроительный кадастр») и в гл. 12 Закона («Приостановление и консервация строительства, демонтаж и снос здания и сооружения»). Однако в целом, данный Закон практически не уделяет внимания понятиям и категориям, которые могли бы служить идентификации недвижимого имущества.

Особенностью законодательства Республики Беларусь о недвижимости является наличие большого количества положений и инструкций, определяющих классификацию недвижимого имущества, порядок доступа к единому государственному регистру недвижимого имущества, особенностям его учета и приобретения. К числу таких нормативных правовых актов относятся:

– Временный республиканский классификатор амортизируемых основных средств и нормативные сроки их службы, утв. постановлением Министерства экономики Республики Беларусь от 21.11.2001 г. № 186.

– Единая классификация назначения объектов недвижимого имущества, утв. постановлением Комитета по земельным ресурсам, геодезии и картографии при Совете Министров Республики Беларусь от 05.07.2004 г. № 33.

– Инструкция о порядке дистанционного доступа к единому государственному регистру недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, утв. постановлением Государственного комитета по имуществу Республики Беларусь от 27.07.2006 г. № 13.

ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ СДЕЛОК С НЕДВИЖИМЫМ ИМУЩЕСТВОМ

Созданные объекты недвижимости могут передаваться собственником или уполномоченным им лицом во временное владение и пользование, могут быть отчуждены другим лицам. Возможны также ограничение или обременение прав на недвижимое имущество, его раздел или слияние. В результате совершения каких либо сделок с недвижимым имуществом меняется юридическая судьба имущества, что требует прохождения процедуры государс твенной регистрации.

Государственная регистрация сделки с недвижимым имуществом – юридический акт признания и подтверждения государством факта совершения сделки.

Государственная регистрация сделки с недвижимым имуществом проводится в случаях:

– указанных в законодательных актах;

– предусмотренных соглашением сторон, хотя по законодательству для сделок данного вида государственная регистрация не требуется.

Государственной регистрации подлежат договоры, которые являются или могут стать основанием возникновения, перехода, прекращения прав или ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество, подлежащих государствен-

ной регистрации в соответствии с п. 2 ст. 8 Закона «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним», в том числе договоры:

– отчуждения недвижимого имущества (купля-продажа, мена, дарение, рента и др.);

– об ипотеке;

– доверительного управления недвижимым имуществом;

– аренды и субаренды земельного участка;

– аренды, субаренды и безвозмездного пользования капитальным строением (зданием, сооружением), изолированным помещением на срок не менее одного года;

– раздела недвижимого имущества, являющегося общей собственностью, на два или более объекта недвижимого имущества;

– слияния двух или более объектов недвижимого имущества в один объект недвижимого имущества с образованием общей собственности.

Государственной регистрации подлежат также иные сделки с недвижимым имуществом в случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь.

Сделка с недвижимым имуществом, подлежащая государственной регистрации, считается заключенной с момента государственной регистрации, если иное не предусмотрено законодательными актами Республики Беларусь.

Государственная регистрация сделки с недвижимым имуществом может быть признана недействительной только в судебном порядке.

Документы, являющиеся основанием для государственной регистрации сделки с недвижимым имуществом.

Документы, являющиеся основанием для государственной регистрации сделки с недвижимым имуществом, – это документы, выражающие содержание сделки. Таким документом является, прежде всего, гражданско-правовой договор, например договор купли-продажи.

Если в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь для заключения сделки требуется согласие (согласование) других субъектов, кроме сторон сделки, то в соответствующую организацию по государственной регистрации дополнительно представляются документы, подтверждающие такое согласие (согласование), оформленные в установленном законодательством Республики Беларусь порядке.

Если в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь для заключения сделки требуется отказ от права преимущественной покупки других субъектов, кроме сторон сделки, то в соответствующую организацию по государственной регистрации дополнительно представляются документы, подтверждающие такой отказ, оформленные в установ-

ленном законодательством Республики Беларусь порядке. Если отсутствует письменный документ, подтверждающий отказ от права преимущественной покупки, то регистратор предпринимает необходимые действия для выявления воли лица, обладающего таким правом, в порядке, установленном республиканской организацией по государственной регистрации.

Документы, являющиеся основанием для государственной регистрации сделки с недвижимым имуществом, из которых явствует волеизъявление физического лица, должны быть нотариально удостоверены либо удостоверены регистратором.

Документы, являющиеся основанием для государственной регистрации сделки с недвижимым имуществом, из которых явствует волеизъявление юридического лица, должны быть заверены подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это учредительными документами, и скреплены печатью этого юридического лица. Так, при совершении сделок по отчуждению недвижимого имущества акционерным обществом и идентификации необходимых для предоставления в регистрирующий орган документов следует руководствоваться правилами ст. 58 «Крупные сделки хозяйственного общества» Закона «О хозяйственных обществах».

Документы, являющиеся основанием для государственной регистрации сделки с недвижимым имуществом, из которых явствует волеизъявление государственного органа, должны быть заверены подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это положением или иным нормативным правовым актом о данном государственном органе, скреплены печатью и (или) выполнены на бланке соответствующего государственного органа.

Закон «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним» не ограничивается лишь только требованием об обязательном предоставлении документов, являющихся основанием для государственной регистрации сделки с недвижимым имуществом. Проекты документов могут быть составлены регистратором, а если они представлены сторонами сделки, регистратор должен проверить: а) соответствует ли содержание договора действительным намерениям сторон; б) не противоречит ли сделка законодательству Республики Беларусь; в) указаны ли в договоре все существенные условия. Составление проектов договора, заявлений и других документов, являющихся основанием для государственной регистрации сделки с недвижимым имуществом, регистратор осуществляет по просьбе любой из сторон сделки.

Текст представленных документов должен быть написан ясно и четко. Относящиеся к содержанию сделки числа и сроки обозначены хотя бы один раз словами, а наименования юридических лиц приведены без сокращений с указанием адреса их местонахождения. В документах фамилия, имя и отчество физического лица, адрес его места жительства должны быть написаны полностью.

Регистратор обязан объективно, всесторонне и полно разъяснить всем участникам сделки ее смысл и значение, права и обязанности сторон, предупредить о последствиях, дать разъяснения и по другим вопросам совершения регистрационного действия. Если кто-либо из участников сделки не владеет государственным языком, тексты оформляемых документов должны быть переведены ему переводчиком.

Регистратор должен принять возможные меры для выяснения, способны ли все лица, участвующие в сделке, понимать значение своих действий или руководить ими, не заблуждаются ли они в отношении сделки, нет ли обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения сторон сделки или стечения тяжелых обстоятельств.

Регистратор проверяет личность участников сделки и подлинность их подписей, дееспособность физических лиц и правоспособность юридических лиц, участвующих в сделке. В случае подписания договора, заявления, иного документа представителем проверяются его полномочия. Полномочия представителей физических лиц должны быть подтверждены нотариально удостоверенной доверенностью.

Если физическое лицо вследствие физических недостатков, болезни или по каким-либо иным уважительным причинам не может собственноручно расписаться, по его поручению в его присутствии и в присутствии регистратора сделку, заявление или иной документ может подписать другое физическое лицо (за исключением лица, в пользу которого совершается сделка) с указанием причин, по которым документ не мог быть подписан физическим лицом собственноручно.

Регистратор может не требовать явки известных ему должностных лиц (представителей) юридических лиц, если у него имеются образцы подписей этих лиц, полученные при личном обращении, и подлинность их подписей не вызывает сомнения.

Регистратор удостоверяет документы, выражающие содержание сделки с недвижимым имуществом, путем проставления на них отметки, подтверждающей удостоверение.

Общие правила удостоверения регистратором документов, являющихся основанием для регистрации сделки с недвижимым имуществом установлены Инструкцией об удостоверении регистратором документов, являющихся основанием для государственной регистрации сделки с недвижимым имуществом, утвержденной постановлением Комитета по земельным ресурсам, геодезии и картографии при Совете Министров Республики Беларусь от 17 ноября 2004 г. № 48.

Регистратор республиканской организации по государственной регистрации удостоверяет документы, являющиеся основанием для регистра-

ции сделки, если сделка подлежит государственной регистрации регистратором республиканской организации по государственной регистрации.

Регистратор территориальной организации по государственной регистрации удостоверяет документы, являющиеся основанием для регистрации сделки, если сделка подлежит государственной регистрации регистратором соответствующей территориальной организации по государственной регистрации.

Если объектом сделки, подлежащей государственной регистрации, является недвижимое имущество, расположенное на территории более чем одного регистрационного округа, заявление об удостоверении документа, являющегося основанием для регистрации сделки (заявление об удостоверении), подается в республиканскую организацию по государственной регистрации. В этом случае документы, являющиеся основанием для регистрации сделки, удостоверяет регистратор республиканской организации по государственной регистрации либо по его письменному указанию регистратор территориальной организации по государственной регистрации.

Регистратор не вправе удостоверять документы, являющиеся основанием для регистрации сделки, если заключение сделки представляет для него имущественный или иной личный интерес, в том числе, если регистратор, его супруг (супруга), их родственники (родители, дети, внуки, дед, бабка, родные братья и сестры) являются участниками сделки с недвижимым имуществом.

Если ни один из регистраторов обособленного структурного подразделения территориальной организации по государственной регистрации не вправе удостоверить документы, являющиеся основанием для регистрации сделки, то при наличии об этом письменного уведомления руководителя обособленного структурного подразделения руководителю территориальной организации по государственной регистрации по указанию последнего документы удостоверяет иной регистратор соответствующей территориальной организации по государственной регистрации или иного обособленного структурного подразделения этой организации.

Удостоверение регистратором документов, являющихся основанием для регистрации сделки, осуществляется в помещении соответствующей организации по государственной регистрации.

За удостоверение документов, являющихся основанием для регистрации сделки, выдачу дубликатов удостоверенных документов, а также за составление проектов договоров, заявлений, других документов, являющихся основанием для регистрации сделки, взимается плата.

В случае отказа в удостоверении, составлении документа, являющегося основанием для регистрации сделки, плата за удостоверение, составление документа, являющегося основанием для регистрации сделки, возвращается.

Регистратор удостоверяет документ, являющийся основанием для регистрации сделки, в срок, не превышающий трех рабочих дней со дня приема документов, представленных для удостоверения документа, являющегося основанием для регистрации сделки (далее – документы, представленные для удостоверения), и внесения платы за удостоверение документа, являющегося основанием для регистрации сделки. В случае если поступила просьба о составлении документа, являющегося основанием для регистрации сделки, его удостоверение производится в тот же срок со дня приема документов, представленных для удостоверения, и внесения платы за составление и удостоверение документа, являющегося основанием для регистрации сделки.

Течение срока, установленного для удостоверения документа, являющегося основанием для регистрации сделки, начинается со дня, следующего за днем приема документов, представленных для удостоверения, или за днем внесения платы за составление и за удостоверение документа, являющегося основанием для регистрации сделки, если это более поздняя дата.

Удостоверение документа, являющегося основанием для регистрации сделки, может быть приостановлено регистратором на срок до десяти календарных дней в случае необходимости истребования у сторон сделки, их представителей, должностных лиц сведений, необходимых для составления документа, являющегося основанием для регистрации сделки, или документов, на которые имеются ссылки в документе, являющемся основанием для регистрации сделки.

Документы, представленные для удостоверения, не должны иметь подчисток, приписок, зачеркнутых слов, неоговоренных исправлений, не должны быть выполнены карандашом или с нарушением правил делопроизводства, а также не должны иметь серьезных повреждений, не позволяющих однозначно истолковать их содержание.

Исправления в документе, являющемся основанием для регистрации сделки, должны быть оговорены участниками сделки, иными лицами, подписавшими документ, а также регистратором перед отметкой, подтверждающей удостоверение, путем указания слов: «Зачеркнутые слова ____ не читать, дописанному ____ верить» и подписаны. Ошибочно написанное должно быть зачеркнуто одной чертой.

Текст представленных документов должен быть написан ясно и четко. Относящиеся к содержанию сделки числа и сроки обозначены хотя бы один раз словами, а наименования юридических лиц приведены без сокращений с указанием адреса их местонахождения. В документах фамилия, имя и отчество физического лица, адрес его места жительства должны быть написаны полностью.

Документ, состоящий из двух и более листов, должен быть прошит, его листы пронумерованы. Количество прошитых листов заверяется подписью лица, выдавшего документ, либо регистратора и скрепляется печа-

тью, о чем на обороте последнего листа производится запись: «Прошнуровано, пронумеровано и скреплено печатью на _____ листах». Количество листов указывается словами.

Документы, составленные за пределами Республики Беларусь, должны соответствовать требованиям, установленным международными договорами и законодательством Республики Беларусь.

Если документ изложен на иностранном языке, к нему должен быть подшит нотариально заверенный перевод на русский или белорусский язык.

Регистратор удостоверяет документы, являющиеся основанием для регистрации сделки, путем проставления на них отметки, подтверждающей удостоверение. Если договор заключен путем обмена документами, регистратор проставляет отметку, подтверждающую удостоверение, на документе, являющемся акцептом.

Отметка, подтверждающая удостоверение, представляет собой надпись, совершаемую на всех экземплярах документа, являющегося основанием для регистрации сделки.

Отметка должна содержать дату ее совершения, фамилию, имя, отчество регистратора, совершившего надпись, наименование республиканской или территориальной организации по государственной регистрации, номер заявления об удостоверении, код регистратора и подпись регистратора, скрепленную печатью. Если отметка не умещается на соответствующем документе, она может быть продолжена или изложена полностью на подшитом к документу листе бумаги. При проставлении отметки или ее продолжении допускается также подклейка листа бумаги с приложением печати, часть оттиска которой должна находиться на подклеенном листе. Подчистки и исправления в тексте отметки не допускаются.

Текст отметки может быть отпечатан на компьютере или на пишущей машинке либо ясно написан от руки черными чернилами, либо изложен в форме штампа согласно прил. 1 к Инструкции № 48.

В республиканскую или территориальную организацию по государственной регистрации для удостоверения помимо документов, являющихся основанием для регистрации сделки, представляются документы, содержащие идентификационные сведения о сторонах сделки, их представителях, должностных лицах (фамилия, имя, отчество, число, месяц, год рождения, личный или другой идентификационный номер, гражданство, почтовый адрес места жительства физического лица; полное наименование, номер и дата выдачи свидетельства о государственной регистрации юридического лица, учетный номер плательщика, местонахождение юридического лица) (идентификационные сведения), документы, необходимые для проверки дееспособности фи-

зических лиц, правоспособности юридических лиц, полномочий представителей сторон сделки или должностных лиц.

Документы, представленные для удостоверения, возвращаются лицам, представившим эти документы. В организации по государственной регистрации остаются заявление об удостоверении, документ, подтверждающий внесение платы за удостоверение и (или) составление документов, являющихся основанием для регистрации сделки, экземпляр удостоверенного документа и копии иных документов, представленных для удостоверения. Копии документов представляются заинтересованными лицами либо изготавливаются регистратором и заверяются им путем указания на каждом листе либо на каждой прошитой копии слов «Копия верна» и проставлением подписи регистратора, скрепленной его печатью. Не представляются и не изготавливаются копии документов, содержащих идентификационные сведения.

Заявление об удостоверении, удостоверенный документ, копии иных документов, представленных для удостоверения и (или) составленных регистратором, не являются документами единого государственного регистра недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним. Указанные документы подлежат хранению в соответствующей территориальной или республиканской организации по государственной регистрации в порядке и в течение сроков, установленных законодательством.

Документы, которые не были востребованы сторонами сделки, их представителями, должностными лицами, хранятся у регистратора в течение семи календарных дней и выдаются указанным лицам немедленно при обращении. По истечении указанного срока регистратор передает документы на хранение в архив республиканской или территориальной организации по государственной регистрации в установленном законодательством порядке. В течение срока хранения в архиве документы выдаются после оплаты услуг по хранению документов согласно утвержденным в установленном порядке тарифам.

Регистратор не вправе разглашать сведения об условиях сделки, ставшие ему известными в связи с удостоверением документов, являющихся основанием для регистрации сделки.

Удостоверение документов, являющихся основанием для регистрации сделки, производится регистратором республиканской или территориальной организации по государственной регистрации в следующем порядке:

– прием документов, представленных для удостоверения;

– составление документа, являющегося основанием для регистрации сделки, если об этом поступила просьба любой из сторон сделки;

– принятие решения об удостоверении документа, являющегося основанием для регистрации сделки;

– проставление на документе, являющемся основанием для регистрации сделки, отметки, подтверждающей удостоверение.

Заявление об удостоверении заполняется на электронном носителе и распечатывается по установленной форме или заполняется с двух сторон бланка на бумажном носителе.

Номер заявления об удостоверении состоит из порядкового номера заявления, поступившего регистратору в текущем календарном году, начиная с единицы, двух последних цифр текущего года и кода соответствующего регистратора, разделенных соответственно знаками «/» и «:».

В разделе I «Стороны сделки» заявления об удостоверении указываются:

– идентификационные сведения о сторонах сделки;

– серия, номер паспорта или наименование документа, его заменяющего, наименование органа (организации, должностного лица), выдавшего паспорт или документ, его заменяющий, дата выдачи паспорта или документа, его заменяющего, контактный телефон физического лица, являющегося стороной сделки.

Раздел II «Представители сторон сделки, должностные лица» заявления об удостоверении заполняется в случае подачи заявления об удостоверении представителем стороны сделки либо должностным лицом государственного органа или иного юридического лица. В разделе указываются:

– интересы какой из сторон сделки представляет представитель либо должностное лицо;

– идентификационные сведения о представителях сторон сделки либо должностных лицах;

– серия, номер паспорта или наименование документа, его заменяющего, дата, наименование органа (организации, должностного лица), выдавшего паспорт или документ, его заменяющий, дата выдачи паспорта или документа, его заменяющего;

– наименование, номер документа, наименование органа (организации, должностного лица), выдавшего документ, дата выдачи документа, на основании которого действует представитель, должностное лицо, контактный телефон представителя, должностного лица.

Раздел III «Прошу составить» заявления об удостоверении заполняется в случае, если от любой из сторон сделки поступила просьба о составлении документа, являющегося основанием для регистрации сделки. В разделе указывается документ, являющийся основанием для регистрации сделки, о составлении которого поступила просьба.

Если запись не умещается в одном из разделов бланка заявления об удостоверении, заполненного на бумажном носителе, она размещается в соответствующем разделе дополнительного бланка заявления об удостоверении. В каждом дополнительном бланке заполняются только те графы, которые не поместились на основном бланке. Разделы VI «Примечания», VII «Заполняется регистратором», VIII «Подписи сторон сделки, представителей сторон сделки, должностных лиц» заявления об удостоверении заполняются обязательно на каждом бланке. В незаполненных графах заявления об удостоверении ставится прочерк.

В республиканской и территориальных организациях по государственной регистрации ведется журнал учета удостоверенных и составленных документов (далее – журнал). Журнал не является документом единого государственного регистра. Осуществляется на электронных (магнитных) носителях либо на бумажных носителях по установленной форме.

Журнал, за исключением графы «Отметки о решениях регистратора», заполняется путем перенесения сведений из соответствующих разделов заявления об удостоверении. Сведения из заявления об удостоверении, заполненного на электронном носителе, переносятся в журнал, ведущийся на электронном носителе, автоматически соответствующим программным обеспечением.

В графу «Отметки о решениях регистратора» журнала могут вноситься следующие сведения:

– слова «Документы приняты», дата принятия решения о приеме документов, представленных для удостоверения;

– слова «В приеме документов отказано», дата и основание принятия решения об отказе в приеме документов, представленных для удостоверения;

– слова «Удостоверение приостановлено», дата и основание принятия решения о приостановлении удостоверения документа, являющегося основанием для регистрации сделки, истребованные документы (в случае истребования документов);

– слово «Удостоверено», дата принятия решения об удостоверении документа, являющегося основанием для регистрации сделки;

– слова «В удостоверении отказано», дата и основание принятия решения об отказе в удостоверении документа, являющегося основанием для регистрации сделки.

В графу «Примечание» журнала по решению регистратора могут вноситься дополнительные сведения.

Журнал подлежит хранению в соответствующей территориальной или республиканской организации по государственной регистрации в порядке и в течение сроков, установленных законодательством.

В раздел III «Прошу составить» заявления об удостоверении не могут быть внесены записи о документах, являющихся основанием для государственной регистрации более одной сделки с недвижимым имуществом (за исключением случая, если один документ выражает содержание нескольких сделок).

В разделе IV «Прошу удостоверить» заявления об удостоверении указывается документ, являющийся основанием для регистрации сделки, адрес объекта недвижимости, являющегося объектом сделки, его кадастровый или инвентарный номер, регистрационный номер предприятия как имущественного комплекса.

Внесение в раздел IV «Прошу удостоверить» заявления об удостоверении записей о нескольких документах допускается только в случае, если сделка заключена путем обмена документами.

В разделе V «Документы, представленные для удостоверения» заявления об удостоверении указываются наименование и реквизиты документов, представленных для удостоверения, за исключением документов, содержащих идентификационные сведения, и документов, на основании которых действует представитель, должностное лицо.

В разделе VI «Примечания» заявления об удостоверении указываются дополнительные сведения, которые вносятся по решению регистратора.

Заявление об удостоверении подписывается совместно сторонами сделки либо представителями сторон сделки или должностными лицами, уполномоченными подписывать документ, являющийся основанием для регистрации сделки. Заявление об удостоверении могут не подписывать должностные лица государственных органов.

Раздел IX «Документы получил» заявления об удостоверении заполняется сторонами сделки, их представителями, должностными лицами при выдаче документов, составленных и удостоверенных регистратором, либо при возвращении им документов, представленных для удостоверения, в случае отказа в удостоверении документов, являющихся основанием для регистрации сделки.

В случае если заявление об удостоверении, заполненное на электронном носителе, не умещается на одном листе, то в правом верхнем углу бланка заявления об удостоверении в строке «Лист __» указывается порядковый номер листа, в правом нижнем углу бланка заявления об удостоверении в строке «Продолжение на листе __» указывается номер следующего листа. При распечатке заявления об удостоверении в нижней части каждого листа ставится подпись регистратора, скрепленная его печатью.

В незаполненных разделах заявления об удостоверении ставится прочерк.

Документы, представленные для удостоверения, подаются в республиканскую или территориальную организацию по государственной регистрации лицами, подписавшими заявление об удостоверении.

При приеме документов, представленных для удостоверения, регистратор должен разъяснить лицам, обратившимся за удостоверением документа, являющегося основанием для регистрации сделки, правовое значение удостоверения документа, являющегося основанием для регистрации сделки.

Регистратор должен проверить личность физических лиц, являющихся сторонами сделки, их представителей, должностных лиц, дееспособность физических лиц, являющихся сторонами в сделке, их представителей, должностных лиц, правоспособность юридических лиц.

Если у регистратора имеются основания предполагать, что кто-либо из участников сделки вследствие душевной болезни или слабоумия не может понимать значения своих действий или руководить ими, либо вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или психотропными веществами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, а сведений о признании лица недееспособным или ограниченно дееспособным у регистратора не имеется, регистратор приостанавливает удостоверение документа, являющегося основанием для регистрации сделки, и выясняет, есть ли решение суда о признании лица недееспособным или ограниченно дееспособным (в частности, запрашивает органы опеки и попечительства по месту жительства лица). Если такое решение суд не выносил, регистратор удостоверяет документ, являющийся основанием для регистрации сделки.

В случае подписания заявления об удостоверении документа, являющегося основанием для регистрации сделки, представителем стороны сделки, должностным лицом регистратор должен проверить полномочия указанных лиц.

Регистратор должен проверить подлинность подписей сторон сделки, их представителей, должностных лиц на документе, являющемся основанием для регистрации сделки.

Стороны сделки, их представители, должностные лица подписывают документ, являющийся основанием для регистрации сделки, в присутствии регистратора либо подписавшийся должен лично подтвердить, что документ подписан им.

Регистратор может не требовать явки для удостоверения документов, являющихся основанием для регистрации сделки, известных ему должностных лиц (представителей) юридических лиц, если у него имеются образцы подписей этих лиц, полученные при личном обращении, и подлинность их подписей на документе, являющемся основанием для регистрации сделки, не вызывает сомнения.

Если физическое лицо вследствие физических недостатков, болезни или по каким-либо иным уважительным причинам не может собственноручно расписаться, по его поручению в его присутствии и в присутствии регистратора заявление или документ, являющийся основанием для регистрации сделки, может подписать другое физическое лицо (за исключением лица, в пользу которого совершается сделка) с указанием причин, по которым документ не мог быть подписан физическим лицом собственноручно. Регистратор должен установить личность и проверить дееспособность физического лица, подписавшего документ.

После проверки личности физических лиц, являющихся сторонами сделки, их представителей, должностных лиц, подлинности их подписей, дееспособности физических лиц и правоспособности юридических лиц регистратор принимает решение о приеме документов, представленных для удостоверения, или об отказе в приеме документов, представленных для удостоверения.

Регистратор отказывает в приеме документов, представленных для удостоверения, в случаях, если:

– документ, являющийся основанием для регистрации сделки, не подлежит удостоверению регистратором либо подлежит удостоверению регистратором другой организации по государственной регистрации, либо регистратор, которому представлены документы, не вправе удостоверить документ, являющийся основанием для регистрации сделки;

– заявление об удостоверении подписано ненадлежащим лицом либо не подписано всеми лицами в соответствии с Инструкцией № 48;

– документы поданы ненадлежащим лицом или способом (по почте и т. д.);

– с заявлением об удостоверении обратилось лицо, находящееся в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения, либо недееспособное лицо;

– сделка совершается юридическим лицом, не прошедшим в установленном законодательством Республики Беларусь порядке государственную регистрацию;

– сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям или предмету деятельности, указанным в его учредительных документах;

– с заявлением об удостоверении обратился представитель физического либо юридического лица, не имеющий необходимых полномочий либо возможности их подтвердить;

– документы, представленные для удостоверения, не соответствуют требованиям частей 1, 3, 5, 6 п. 8 Инструкции № 48 либо их содержание не согласуется между собой;

– представлены не все документы, необходимые для удостоверения;

– содержание документа, о составлении которого просят стороны сделки, не соответствует законодательству Республики Беларусь;

– нарушаются иные требования законодательства Республики Беларусь.

Решение регистратора об отказе в приеме документов, представленных для удостоверения, может быть обжаловано в соответствующую территориальную или республиканскую организацию по государственной регистрации либо в суд.

Регистратор сообщает лицам, представившим документы, об отказе в приеме документов, представленных для удостоверения, основаниях отказа и разъясняет порядок обжалования принятого решения. По требованию сторон сделки, их представителей, должностных лиц регистратор не позднее трех дней со дня заявления требования обязан письменно изложить основания отказа в приеме документов, представленных для удостоверения, и порядок обжалования принятого решения.

Регистратор составляет и удостоверяет документ, являющийся основанием для регистрации сделки, непосредственно после приема документов, представленных для удостоверения, либо сообщает сторонам сделки, их представителям, должностным лицам день и время удостоверения документа, являющегося основанием для регистрации сделки.

Регистратор, принявший документы, совершает и последующие этапы удостоверения. Замена регистратора допускается по решению руководителя соответствующей республиканской или территориальной организации по государственной регистрации.

Регистратор составляет проекты договоров, заявлений и других документов, являющихся основанием для регистрации сделки, указанные в заявлении об удостоверении.

Регистратор должен ознакомить стороны сделки, их представителей, должностных лиц с текстом составленного документа и удостовериться в том, что документ соответствует их волеизъявлению. Если составленный документ не соответствует волеизъявлению указанных лиц, регистратор должен внести исправления в составленный документ, либо составить новый документ.

Документы, составленные регистратором, должны соответствовать требованиям законодательства Республики Беларусь.

Если для составления документа, являющегося основанием для регистрации сделки, необходимы дополнительные сведения, регистратор вправе приостановить удостоверение документа, являющегося основанием для регистрации сделки, на срок до десяти календарных дней и истребовать у сторон сделки, их представителей, должностных лиц документы, содержащие необходимые сведения.

При принятии решения об удостоверении документа, являющегося основанием для регистрации сделки, регистратор должен принять возможные меры для выяснения, соответствует ли содержание документа действительным намерениям сторон, не заблуждаются ли они в отношении сделки, нет ли обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств.

Регистратор должен ознакомить стороны сделки, их представителей, должностных лиц с текстом документа, являющегося основанием для регистрации сделки, объективно, всесторонне и полно разъяснить ее смысл и значение, права и обязанности сторон, предупредить о последствиях, удостовериться в том, что сторонам сделки, их представителям, должностному лицу понятны права и обязанности сторон сделки, смысл и значение сделки, а также правовые последствия их действий.

Если кто-либо из сторон сделки является неграмотным либо слепым, регистратор обязан прочитать ему текст документа. Если слепой гражданин грамотный, он лично подписывает документ, являющийся основанием для регистрации сделки, а в случае неграмотности за него расписывается другое физическое лицо (за исключением лица, в пользу которого совершается сделка, или лица, не обладающего дееспособностью в полном объеме, или неграмотного, или с физическими недостатками, не позволяющими в полной мере осознавать существо происходящего, или не владеющего в достаточной степени языком, на котором изложен документ) с указанием в документе, являющемся основанием для регистрации сделки, причин, по которым документ не мог быть подписан физическим лицом собственноручно.

Если кто-либо из участников сделки не владеет государственным языком, тексты оформляемых документов должны быть переведены ему переводчиком.

Если кто-либо из участников сделки является одновременно глухим или немым и неграмотным, либо глухонемым и неграмотным, обязательно должно присутствовать грамотное лицо, которое может объясниться с ним. Указанное лицо должно подтвердить свою квалификацию документами о соответствующем специальном образовании и удостоверить своей подписью на документе, являющемся основанием для регистрации сделки, что содержание данного документа соответствует воле этого участника сделки.

Если договор представлен сторонами сделки, регистратор должен проверить, не противоречит ли сделка законодательству Республики Беларусь, указаны ли в договоре все существенные условия. Если для этого регистратору необходимы дополнительные сведения (документы, на которые имеются ссылки в документе, являющемся основанием для регистрации сделки), реги-

стратор вправе приостановить удостоверение документа, являющегося основанием для регистрации сделки, и истребовать такие документы.

Если документ, являющийся основанием для регистрации сделки, изложен с нарушением требований законодательства или неграмотно, регистратор предлагает сторонам сделки, их представителям, должностным лицам исправить его или составить новый.

Регистратор отказывает в удостоверении документа, являющегося основанием для регистрации сделки, в случаях, если:

– стороны сделки, их представители, должностные лица не явились к регистратору в назначенное для удостоверения время, и истек срок, установленный для удостоверения документов, являющихся основанием для регистрации сделки;

– в течение срока, установленного для удостоверения документов, являющихся основанием для регистрации сделки, регистратору не были представлены истребованные у сторон сделки сведения или документы;

– содержание документа не соответствует законодательству РБ;

– нарушаются иные требования законодательства РБ.

Решение регистратора об отказе в удостоверении документа, являющегося основанием для регистрации сделки, может быть обжаловано в соответствующую территориальную или республиканскую организацию по государственной регистрации либо в суд.

Регистратор сообщает сторонам сделки, их представителям, должностным лицам об отказе в удостоверении документа, являющегося основанием для регистрации сделки, основаниях отказа и разъясняет порядок обжалования принятого решения. Регистратор не позднее трех дней со дня принятия решения об отказе в удостоверении документа, являющегося основанием для регистрации сделки, обязан письменно уведомить стороны сделки, их представителей, должностных лиц об отказе в удостоверении документа, являющегося основанием для регистрации сделки, основаниях отказа и порядке обжалования принятого решения.

Если не имеется оснований для отказа в удостоверении документа, являющегося основанием для регистрации сделки, регистратор проставляет на последнем листе документа, являющегося основанием для регистрации сделки, отметку, подтверждающую удостоверение, выдает удостоверенный документ, документы, представленные для удостоверения, и истребованные документы сторонам сделки, их представителям, должностным лицам. Регистратор должен разъяснить сторонам сделки, их представителям, должностным лицам положения ст. 165 и п. 1 ст. 166 Граждан-

ского кодекса Республики Беларусь и предложить им подать заявление о государственной регистрации сделки с недвижимым имуществом.

Дубликаты удостоверенных документов выдаются участникам сделки по их письменным заявлениям в течение сроков хранения удостоверенных документов.

Сведения об удостоверении документов, являющихся основанием для регистрации сделки, копии удостоверенных документов выдаются по письменным заявлениям участникам сделки, а также по запросам органов и должностных лиц, которые в соответствии с законодательными актами имеют право на получение сведений.

Предоставление сведений осуществляется в течение сроков хранения журналов, копий документов, являющихся основанием для регистрации сделки. Сведения, предоставленные из журнала, оформляются справкой.

СДЕЛКИ

В соответствии со ст. 154 ГК **сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.**

Сделка как юридический факт, чаще всего становится основанием возникновения гражданских прав и обязанностей. Идентифицируют сделку ее основные признаки.

Сделка – **действие волевое**, выражающее волю субъекта к совершению сделки. Однако не выраженная вовне воля субъекта не ведет к порождению гражданских прав и обязанностей, для этого необходимо волеизъявление. Волеизъявление может быть выражено различными способами. Наиболее распространено формально-юридическое волеизъявление, т. е. совершаемое в небезразличной для гражданского права форме (устной или письменной). Волеизъявление может выражаться при помощи поведения, из которого явствует воля лица совершить сделку (п. 2 ст. 159 ГК). Это так называемые *конклюдентные* действия. Заключение сделки посредством совершения конклюдентных действий допускается только в тех случаях, когда сделка может быть совершена устно. Наконец, воля может быть выражена молчанием, но только в случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон.

Существо сделки проявляется в **направленности действий** на достижение определенного правового результата. Чаще всего действия граждан и юридических лиц направлены на установление гражданских прав и обязанностей (купля-продажа, подряд и др.). Однако первоначально возникшее в результате действий субъектов права гражданское правоотноше-

ние необязательно должно оставаться статичным. Например, может возникнуть потребность в поставке товаров в иные, чем это было предусмотрено соглашением сторон сроки, и действия сторон могут быть направлены на изменение уже существующего гражданского правоотношения.

В отдельных случаях, действия граждан и юридических лиц могут находиться в зависимости от норм императивного характера, когда направленность действий обусловлена наличием именно таких норм. Так, согласно п. 1 ст. 722 ГК при уменьшении соответствующими государственными органами в установленном порядке средств соответствующего бюджета, выделенных для финансирования подрядных работ, стороны должны согласовать новые сроки, а если необходимо, – и другие условия выполнения работы. Сделкой будут и такие действия, которые направлены на прекращение гражданского правоотношения. Например, в правоотношениях поручения, предусматривающих действия поверенного в качестве коммерческого представителя, поверенный, отказывающийся от поручения (что ведет к прекращению гражданского правоотношения), должен уведомить доверителя о прекращении договора поручения не позднее, чем за тридцать дней, если договором не предусмотрен более длительный срок (п. 3 ст. 867 ГК).

Сделка – это **правомерное действие,** но не единственное правомерное действие, в результате которого возникает гражданское правоотношение. Иные правомерные действия, не будучи направленными на установление гражданского правоотношения, ведут, тем не менее, к возникновению, изменению или прекращению гражданских прав и обязанностей. Таковыми будут, например обнаружение находки или клада.

Многообразие действий и особенностей их проявления обуславливают потребность в классификации сделок. Возможные различия в теориях классификационных оснований не препятствуют обозначению в доктрине гражданского права именно тех оснований, которые позволяют точно идентифицировать сделку по ее принадлежности и месту в классификационном ряду.

Классификация сделок имеет важное теоретическое и практическое значение. Правовой доктриной выработаны различные критерии, при помощи которых осуществляется деление сделок на определенные виды.

Виды сделок

По количеству сторон, действия которых необходимы для совершения сделки, различают **односторонние, двусторонние и многосторонние сделки.** *Односторонней* считается сделка, для совершения которой в соответствии с законодательством или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли (действия) одной стороны (объявление конкурса, завещание и др.). В *двусторонней* сделке выражаются действия (воля) двух

сторон. Двусторонние сделки именуются договорами. Причем действиям сторон свойственна согласованность. В юридическом значении понятие договора поглощается понятием сделки, анонсируя договор как разновидность сделки (купля-продажа, мена, дарение, аренда, подряд, перевозка и др.). Если требуются согласованные действия (воля) более чем двух сторон, то сделка именуется *многосторонней*. Типичным примером является договор простого товарищества (договор о совместной деятельности).

По отсутствию или наличию возмездности различают **возмездные** и **безвозмездные сделки.** Поскольку действием гражданско-правовых норм охватывается преимущественно сфера материальных интересов субъектов гражданского права, многие сделки являются возмездными. По отношению к договорам презюмируется их возмездность (п. 3 ст. 393 ГК). Возмездность хотя и часто, но не обязательно выражается в форме денег (купля-продажа). Деньги могут и не участвовать в сделке (мена). Однако из этого не следует, что применительно к конкретной сделке возмездность выражается лишь в какой-то одной форме. В договоре купли-продажи возмездность позиционируется двояко: с одной стороны – это товар, а с другой – деньги.

В основу классификации сделок на **консенсуальные** и **реальные** берется момент их совершения. **Консенсуальными** считаются сделки, для совершения которых достаточно соглашения сторон (купля-продажа, подряд и др.). Соглашение означает заключение сделки, а передача денег, выполнение работ или совершение иных действий – это исполнение сделки. **Реальные** сделки считаются совершенными лишь с момента передачи вещи. До передачи вещи никаких прав и обязанностей у сторон не возникает. Классической реальной сделкой называют договор займа. Для того чтобы договор займа считался заключенным требуется передача денег заимодавцем заемщику.

По значению основания сделки делятся на **каузальные** и **абстрактные.** База данного классификационного критерия заключается в основании сделки. Основанием признается правовая цель, для достижения которой совершается сделка. При наличии основания сделка считается **каузальной.** Чаще всего отсутствие основания делает сделку недействительной. Большинство сделок – каузальные. Реже встречаются сделки **абстрактные,** т.е. такие сделки, действительность которых не зависит от основания. Выдача векселя будет абстрактной сделкой, его оборотоспособность как раз основана на абстрактности, проявляющейся в том, что для любой последующей передачи векселя не требуется указания на нем основания происхождения денежного обязательства.

Гражданский кодекс (ст. 158) содержит указание на сделки совершенные под условием (**условные сделки**). Правовой результат, на дости-

жение которого направлена условная сделка, зависим от какого-либо обстоятельства. Так, если в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно – наступит оно или нет, ставится возникновение или прекращение прав и обязанностей по сделке, сделка именуется условной. Применительно к ***возникновению*** прав и обязанностей это будет сделка, совершенная под отлагательным условием. Если же от обстоятельств зависит *прекращение* прав и обязанностей по сделке, то такая сделка считается совершенной под отменительным условием.

Различают также **фидуциарные** сделки (fiducia – доверие). Такие сделки основаны на доверительном характере отношений сторон, которым придается юридическое значение. Ущербность доверительных отношений может привести к прекращению гражданского правоотношения. Так, в договоре поручения доверитель вправе отменить поручение, а поверенный – отказаться от него во всякое время (п. 2 ст. 867 ГК).

Сделки действительны при условии отсутствия порока ее элементов: должны быть дееспособны лица, участвующие в сделке; воля должна найти свое выражение посредством волеизъявления и совпадать с ним; условия сделки, составляющие ее содержание должны соответствовать законодательству; воля субъектов, совершающих сделку, должна быть выражена в определенной форме.

Выражение воли вовне может осуществляться в *устной* или *письменной* форме. Если только законодательными актами не установлена письменная форма, сделка может быть совершена *устно*. Если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться *устно* все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых, влечет их недействительность. Исполнение договора, заключенного в письменной форме может повлечь за собой необходимость заключения сделок, которые, если это только не противоречит законодательству или договору, могут совершаться *устно*.

Письменная форма заключения сделки может быть *простой* или *нотариальной*. Сделка в простой письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, либо должным образом уполномоченными ими лицами. Договоры могут совершаться и путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Письменная форма договора считается соблюденной и в случае, когда лицо, получившее оферту, совершит в срок, установленный для ее акцепта, действия по выполнению указанных в оферте условий договора (отгрузка то-

варов, уплата денег и т.д.), если только иное не предусмотрено законодательством или не указано в оферте (п. 1 ст. 161, п. 3 ст. 404 и п. 3 ст. 408 ГК).

Законодательством и соглашением сторон могут устанавливаться и дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и др.) и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и порядке, предусмотренных законодательством или соглашением сторон.

Возможны случаи, когда гражданин из-за физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписать документ, тогда по его просьбе документ может подписать другой гражданин. Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно. Вместе с тем, доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, выплат гражданам в банках и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, на совершение иных действий, не требующих нотариальной формы удостоверения, может быть удостоверена также организацией, в которой доверитель работает или учится, жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

За исключением сделок, требующих нотариального удостоверения в простой письменной форме должны совершаться сделки: юридических лиц между собой и с гражданами; граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законодательством размер базовой величины, если только иное не предусмотрено законодательством (ст. 162 ГК). Необходимость придания простой письменной формы лишь тем сделкам, на которые указано в ст. 162 ГК может распространиться и на другие сделки. Такие случаи устанавливаются законодательством.

Несоблюдение простой письменной формы сделки ведет к определенным последствиям, а именно: стороны лишаются права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но они вправе приводить письменные и другие доказательства, не являющиеся свидетельскими показаниями (п. 1 ст. 163 ГК). В случаях, прямо

указанных законодательными актами или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность.

Несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки влечет недействительность сделки (п. 3 ст. 163 ГК).

В случаях, указанных в законодательных актах обязательно *нотариальное* удостоверение сделок. Нотариальное удостоверение сделок обязательно и в тех случаях, когда это предусмотрено соглашением сторон, хотя и не требуется по законодательству.

В соответствии с п. 1 ст. 164 ГК нотариальное удостоверение сделок осуществляется путем совершения на документе, соответствующем требованиям, предъявляемым к письменной форме сделок (ст. 161 ГК), удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие. Правила совершения отдельных видов нотариальных действий, в том числе удостоверения сделок содержатся в разделе 3 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. «О нотариате и нотариальной деятельности». Так, согласно п. 3 ст. 66 данного Закона в случае, если имущество, право собственности или иное право на имущество подлежат государственной регистрации, сделка об отчуждении такого имущества удостоверяется при условии представления нотариусу документа, подтверждающего государственную регистрацию соответствующего права на имущество либо государственную регистрацию имущества на имя отчуждателя. В соответствии с пунктами 1 и 2 ст. 71 Закона документы, в которых изложено содержание сделки, удостоверяются нотариусом, уполномоченным должностным лицом не менее чем в двух экземплярах, один из которых остается в делах нотариуса, местного исполнительного и распорядительного органа. Количество подлинных экземпляров документов, в которых изложено содержание сделки, выдаваемых сторонам, не может превышать число сторон, участвующих в сделке.

Применительно к сделкам с недвижимым имуществом Гражданский кодекс содержит указание на их **государственную регистрацию**. Государственной регистрации подлежат недвижимое имущество, права на него и сделки с ним в случаях, предусмотренных законодательными актами (п. 1 ст. 131 ГК). Регистрация сделок с недвижимым имуществом осуществляется в порядке, предусмотренном Гражданским кодексом и законодательством о государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним. Институт государственной регистрации формализованный в гражданско-правовой форме способствует развитию рынка недвижимости и обороту недвижимого имущества.

Основу правового регулирования отношений возникающих в связи с государственной регистрацией в сфере недвижимого имущества составляет Закон Республики Беларусь от 22 июля 2002 г. «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним». На основе данного Закона разработаны и действуют иные нормативные правовые акты.

В *Гражданском кодексе* нормам о государственной регистрации специального места не отведено. Общие положения содержатся в гл. 14 «Приобретение права собственности». Реализация содержащихся в данной главе норм предполагает наличие специальных нормативных правовых актов, которые бы детально регулировали отношения по государственной регистрации в сфере недвижимости. В разделе 4 ГК применительно к отдельным видам обязательств содержатся нормы о государственной регистрации, в том числе в: § 7 гл. 30 «Продажа недвижимости»; § 8 гл. 30 «Продажа предприятия»; гл. 32 «Дарение»; гл. 33 «Рента и пожизненное содержание с иждивением»; гл. 34 «Аренда»; гл. 52 «Доверительное управление имуществом». В разделе 6 «Наследственное право», также содержатся нормы о государственной регистрации.[135]

Объектами государственной регистрации являются: создание, изменение, прекращение существования недвижимого имущества; возникновение, переход, прекращение прав и ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество, подлежащие в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь государственной регистрации; сделки с недвижимым имуществом, подлежащие в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь государственной регистрации.

Организации по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним обязаны удостоверить произведенную регистрацию путем выдачи заявителю свидетельства (удостоверения) о государственной регистрации либо путем совершения регистрационной надписи на оригинале документа, выражающего содержание зарегистрированной сделки.

Ущербность элементов сделки позволяет говорить о ее **недействительности.** В свою очередь деления классификационного ряда недействительных сделок совпадают с делениями ущербных элементов. Из этого следует деление недействительных сделок на: *сделки с пороком субъектного состава; сделки с пороками воли; сделки с пороками формы; сделки с пороками содержания.* Такая классификация формализована в нормах § 2 «Недействительность сделок» гл. 9 ГК «Сделки» и предваряется общим правилом, содержащимся в ст.169 ГК о том, что сделка, не соответствую-

[135] Подробнее см.: Богоненко, В.А. Регистрационное право: учеб.-метод. комплекс для студ. спец. 1-24 01 02 «Правоведение» / В.А. Богоненко. – Новополоцк: ПГУ, 2007.

щая требованиям законодательства недействительна. Данное правило применяется всякий раз, когда не определены специальные правила касательно того или иного вида недействительных сделок.

Сделки с пороками субъектного состава включают в себя сделки, связанные с дееспособностью и сделки, связанные с правоспособностью юридических лиц.

Сделка, совершенная гражданином, признанным недееспособным вследствие психического расстройства, ничтожна, т.е. недействительна. Вместе с тем, в интересах такого гражданина, совершенная им сделка по требованию его опекуна может быть признана судом действительной, если только совершена к выгоде недееспособного гражданина.

Сделка, совершенная несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (малолетним) ничтожна (п. 1 ст. 173 ГК). Однако данное правило не распространяется на сделки, которые малолетний вправе совершать самостоятельно (п. 2 ст. 27 ГК). Если малолетним совершена сделка к собственной выгоде, то в его интересах совершенная им сделка по требованию родителей, усыновителей или опекуна может быть признана судом действительной.

Сделка, совершенная несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет (кроме полностью дееспособного) без согласия его родителей, усыновителей или попечителя, в случаях, когда такое согласие требуется в соответствии со ст. 25 ГК, может быть признана судом недействительной по иску родителей, усыновителей или попечителя.

Сделка по распоряжению имуществом, совершенная без согласия попечителя гражданином, ограниченным судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или психотропными веществами, может быть признана судом недействительной по иску попечителя. На мелкие бытовые сделки, которые гражданин, ограниченный в дееспособности, вправе совершать самостоятельно данное правило не распространяется.

Сделка, совершенная юридическим лицом в противоречии с целями его деятельности либо юридическим лицом, не имеющим специального разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью, может быть признана судом недействительной по иску учредителя (участника) этого юридического лица или государственного органа, осуществляющего контроль или надзор за деятельностью юридического лица, если другая сторона в сделке знала или в силу акта законодательства обязана была знать о ее неправомерности, но заключила такую сделку умышленно или по неосторожности.

Ограничение полномочий лица на совершение сделки договором либо полномочий органа юридического лица – его учредительными документами по сравнению с тем, как они определены в доверенности, в законодательстве либо как они могут считаться очевидными из обстановки, в которой совершается сделка, если при совершении сделки такое лицо или орган вышли за пре-

делы этих ограничений, служит основанием для признания сделки недействительной судом по иску лица, в интересах которого установлены ограничения.

Сделки с пороками воли

В силу целого ряда причин сторона сделки может иметь ошибочное, неправильное представление относительно самой сделки. Такое состояние, приведшее к совершению сделки, считается заблуждением. Сделка, совершенная под влиянием *заблуждения*, имеющего существенное значение, может быть признана судом недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения (п. 1 ст. 179 ГК). Существенное значение имеет заблуждение относительно природы сделки, тождества или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Причины, приведшие к заблуждению, юридического значения не имеют. При этом заблуждение относительно мотивов сделки не имеет существенного значения.

К неверному восприятию обстоятельств сделки приводит *обман*, что становится возможным из-за умышленных действий или бездействия одной из сторон.

Одна из сторон сделки может подвергнуться *насилию* и в этом случае также нельзя говорить о наличии воли у пострадавшей стороны. Избиения, истязания исключают возможность выбора, а следовательно и формирование воли к совершению сделки.

Отсутствует подлинная воля и при совершении сделки под влиянием *угрозы*. Такое возможно при психическом воздействии на одну из сторон сделки. Угрожаемые действия должны быть неправомерными, сама угроза реальной и выполнимой, а ее предполагаемые последствия существенными. Угроза адресуется предполагаемому участнику сделки или его близким, а причинение урона от угрозы возможно самой личности или имуществу.

Злонамеренное соглашение представителя одной стороны с другой стороной приводит к волеизъявлению, хотя внутренняя воля в таких сделках отсутствует. В результате злонамеренного соглашения лицо, представляющее интересы другого не доводит волю последнего до встречной стороны, искажая ее или подменяя собственной волей.

Сделка, совершенная вследствие *стечения тяжелых обстоятельств* имеет порок воли, что приводит к заключению сделки на крайне не выгодных для себя условиях (кабальная сделка). Подвергаясь воздействию тяжелых обстоятельств притесняемый такой сделкой участник как правило не заблуждается относительно сложившегося положения, но все же вынужден совершить сделку.

Сделка, совершенная под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной, а также сделка, которую лицо было вынуждено совершить вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне не выгодных для себя условиях, чем другая сто-

рона воспользовалась (кабальная сделка), может быть признана судом недействительной по иску любого заинтересованного лица (п. 1 ст. 180 ГК).

Сделки с пороками формы

Юридически небезразличной считается форма сделки. Общие положения, касающиеся формы сделок содержатся в § 1 гл. 9 ГК. Недействительность и форма сделок два взаимосвязанных понятия. С другой стороны, отношения зависимости, проявляющиеся в оценке сделки как недействительной применимы к тем сделкам, для которых законодательными актами установлена письменная форма (простая или нотариальная). Последствия несоблюдения простой письменной формы сделки определены ст. 163 ГК: стороны лишаются права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства, не являющиеся свидетельскими показаниями. В случаях, прямо указанных законодательными актами или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность. Несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки влечет недействительность сделки.

Несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной (п. 1 ст. 166 ГК). Возможны случаи, когда одна из сторон полностью или частично выполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения. Тогда суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной, что освобождает сделку от нотариального удостоверения.

О **сделках с пороками содержания** говорят как о недействительных сделках в тех случаях, когда условия сделки не соответствуют требованиям законодательства. Такая сделка считается ничтожной, если законодательный акт не устанавливает, что такая сделка оспорима или не предусматривает иных последствий нарушения.

К числу сделок с пороками содержания относят **мнимые** и **притворные** сделки (ст. 171 ГК). *Мнимая* сделка совершается лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей юридические последствия. Такая сделка ничтожна. У сторон отсутствует действительное намерение совершить сделку, а отсутствие внутренней воли к совершению сделки не может привести к истинному волеизъявлению. Так, избегая взыскания по долгам за счет имущества, гражданин совершает сделку дарения этого имущества, хотя сам и продолжает им пользоваться. *Притворная* сделка совершается с целью прикрыть другую сделку и также ничтожна. Притворная сделка совершается для вида, прикрывая другую сделку. Действия направлены на совершение прикрываемой сделки. Тем не менее, к сделке, которую стороны действительно имели ввиду, с

учетом существа сделки применяются относящиеся к ней правила. Прикрываемая сделка может считаться действительной, если только она не противоречит законодательству. Не желая совершать сделку по купле-продаже, гражданин совершает сделку по дарению имущества, получая за него деньги.

В зависимости от необходимости признания сделки недействительной различают **оспоримые** и **ничтожные** сделки. Если для признания сделки недействительной требуется решение суда, то такая сделка именуется *оспоримой*. *Ничтожная* сделка считается недействительной независимо от признания ее таковой судом. В последнем случае нарушения и вследствие этого ущербность элементов сделки, как правило, очевидны, что уже само по себе дает право заинтересованному лицу требовать применения последствий из ничтожной сделки.

Возможны случаи, когда недействительной оказывается лишь часть сделки, тогда последствий в виде недействительности прочих ее частей не наступает, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части.

Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. Однако если из содержания сделки вытекает, что она может быть прекращена лишь на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время.

Материальное содержание последствий недействительных сделок проявляется в устранении ее имущественных результатов, что формализуется общим правилом о восстановлении первоначального имущественного положения сторон сделки. Каждая из сторон обязана возвратить другой стороне все полученное по сделке (*двусторонняя реституция)*. В случае невозможности возвратить все полученное в натуре, а под полученным здесь подразумеваются и пользование имуществом, выполненная работа, предоставленная услуга, каждая из сторон обязана возместить стоимость полученного в деньгах, если только иные последствия недействительности сделки не предусмотрены Гражданским Кодексом либо иными законодательными актами.

Возможно наступление последствий и в виде *односторонней реституции*, когда есть потерпевший по сделке, которому другая сторона возвращает все полученное ею по сделке, а если это невозможно возмещает стоимость в деньгах. Имущество, полученное потерпевшим по сделке и причитающееся ему от другой стороны возмещение, обращаются в доход Республики Беларусь. Подобные последствия наступают в тех случаях, когда сделка совершена под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной и тогда,

когда сделка, которая была совершена лицом вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне не выгодных для себя условиях.

Возможным последствием может стать и возмещение расходов, стоимости утраченного или поврежденного имущества другой стороны, а также возмещение реального ущерба. Так, последствием недействительности сделки, совершенной гражданином, признанным недееспособным является обязанность дееспособной стороны возместить другой стороне понесенный ею реальный ущерб, если только дееспособная сторона знала или должна была знать о недееспособности другой стороны (п. 1ст. 172 ГК).

ГК указывает и на случаи, когда реституция не допускается. В соответствии с ч. 2 ст. 170 ГК при наличии умысла у обеих сторон сделки, совершение которой запрещено законодательством – в случае исполнения сделки обеими сторонами – в доход Республики Беларусь взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения сделки одной стороной с другой взыскивается в доход Республики Беларусь все полученное ею и все причитающееся с нее первой стороне (в возмещение полученного).

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО. ДОВЕРЕННОСТЬ

Как правило, субъекты гражданского права лично участвуют в гражданских правоотношениях. Совершая разнообразные сделки лично, они имеют возможность наилучшим образом распорядиться своими правами и обязанностями. Тем не менее, граждане и юридические лица в силу целого ряда причин могут нуждаться в представлении их интересов другими лицами. Побудительными мотивами обращения к институту представительства могут стать обстоятельства, исключающие возможность совершения сделки самим лицом (болезнь, нахождение в командировке и др.) или возникновение обстоятельств, требующих участия лиц, наделенных специальными знаниями и опытом в определенных сферах деятельности (приобретение или продажа ценных бумаг и т. д.). Представительство позволяет осуществлять не только имущественные права, например, заключить через представителя сделку по купле-продаже, но в отдельных случаях и личные неимущественные права, например, осуществить все необходимые действия по регистрации товарного знака через патентного поверенного.

В отношениях представительства участвуют субъект, имеющий юридический интерес в совершении для себя определенных действий (представляемый), субъект, посредством которого этот интерес может быть реализован (представитель) и субъект, имеющий юридический интерес в совершении определенных действий и сам эти действия осуществляющий. *Представляемым* может быть любой субъект гражданского права (физические, юридические ли-

ца). При этом состояние дееспособности само по себе не влияет на возможность быть представляемым, но дает представляемому возможность самому определить представителя, если только представляемый дееспособен. В других случаях появление представителя не зависит от воли представляемого. Таковым чаще всего бывает представительство от имени недееспособного лица. *Представителями* могут быть не все субъекты гражданского права. Если это граждане, то дееспособные, а если юридические лица, то лишь те из них, для которых выполнение функций представительства не будет нарушением целей и предмета их деятельности. Вместе с тем отношения представительства со стороны представителя часто зависимы от законодательства. Например, ст. 21 Трудового кодекса допустила возможность заключения трудового договора с лицами, не достигшими 18-ти летнего возраста. Заключив трудовой договор, такое лицо впоследствии может стать участником гражданско-правовых отношений, выступая в качестве представителя юридического лица. Гражданский процессуальный кодекс, в гл. 9 «Представители» содержит указание на лиц, которые ни при каких обстоятельствах не могут быть представителями в суде.

Что касается третьих лиц, то таковыми по общему правилу могут выступать любые субъекты гражданского права, хотя в соответствии с п. 3 ст. 183 ГК, представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Он не может также совершать сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства.

Деятельность представителя следует отличать от внешне схожих по своему содержанию действий, которые сводятся к выполнению коммуникационно-информативных или технических функций, выполняемых чаще всего в рамках трудовых отношений. Таковыми, например, будут действия посыльного передающего почтовое отправление, хотя бы и содержащее юридический документ.

От действий представителя следует отличать действия рукоприкладчика. Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин. Ставя свою подпись, рукоприкладчик лишь подтверждает факт совершения сделки следуемой из воли лица неспособного подписаться собственноручно.

Отдельным образом отличается деятельность лиц, идентифицируемая как профессиональная деятельность и складывающаяся в результате выражения воли другого лица к совершению сделки или способствующая волеизъявлению. Например, такой деятельностью может быть названа деятельность страховых брокеров, действующих на основании Положения о страховом брокере в Республике Беларусь (2003 г.). В частности, страхо-

вой брокер осуществляет поиск страхователей и страховщиков, оказывает содействие в заключении договоров страхования.

Определенное сходство с деятельностью представителя имеет деятельность комиссионера, который заключает в интересах других лиц гражданско-правовые сделки. Однако такие сделки комиссионер совершает от собственного имени, и он же приобретает права и становится обязанным (ст. 880 ГК).

В соответствии с п. 2 ст. 183 ГК не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени (душеприказчики при наследовании и т.п.), уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок, а также временные (антикризисные) управляющие в процедуре банкротства, действующие от имени должника.

Отношения представительства имеют внутреннее и внешнее содержание. Внутреннее содержание основывается на отношениях между представляемым и представителем, и ведут к возникновению отношений, обладающих внешним содержанием между представителем и третьим лицом.

Поскольку представитель действует, опираясь на волю представляемого, он нуждается в полномочиях. Вопрос о правовой природе полномочия в юридической литературе остается дискуссионным. Полномочие предлагается считать или субъективным правом (О.А. Красавчиков) или проявлением гражданской правоспособности (В.А. Рясенцев) или юридическим фактом (О.С. Иоффе) или мерой возможного поведения (А.П. Сергеев).

Необходимо учитывать, что если полномочие считать субъективным правом, то считать его надо производным или вторичным субъективным правом, поскольку представитель априори правоспособен и эта его правоспособность не основывается на воле представляемого, а лишь только дополняется правом на ее основе.

По общему правилу полномочие должно иметь правовое основание. Такие основания могут быть определенными или неопределенными. Об определенных основаниях возможно говорить в тех случаях, когда в законодательстве содержатся указания на те или иные основания возникновения полномочий. В соответствии с п. 1 ст. 183 ГК полномочие может основываться на доверенности, законодательстве, акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного управления и самоуправления. На одно из неопределенных оснований указано в ч. 2 п. 1 ст. 183 ГК, где сказано о том, что полномочие может явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.).

По основаниям возникновения полномочия, различают представительство *добровольное* (договорное) и *обязательное* (законное).

Добровольное представительство в своей основе строится на воле представляемого, который определяет объем полномочий представителя в доверенности (договоре). Типичным примером может служить договор поручения.

Обязательное представительство возникает помимо воли представляемого, а полномочия представителя определены законодательством. Таковым, например, является представительство родителей, усыновителей, опекунов по отношению к несовершеннолетним в возрасте до 14 лет или к гражданам, которые признаны судом недееспособными вследствие психического расстройства (душевной болезни или слабоумия). Будучи законными представителями таких граждан, опекуны совершают от имени своих подопечных и в их интересах все необходимые сделки (п. 2 ст. 32 ГК).

Представительство, основанное на акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного управления и самоуправления, в юридической литературе именуется представительством, основанным на административном акте. Данный вид представительства происходит из сферы государственного управления, а его назначение состоит в обеспечении выполнения функций государственных органов, органов местного управления и самоуправления.

Разновидностью добровольного представительства является *коммерческое представительство* (ст. 185 ГК). Коммерческое представительство реализуется в сфере предпринимательской деятельности, имеет устойчивый характер и дает право представителю требовать выплаты вознаграждения. Выполняя функции коммерческого представителя лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, представительствует от имени предпринимателей при заключении ими договоров. С согласия сторон по сделке коммерческий представитель может одновременно представлять их интересы по сделке. Такое возможно и в других случаях, предусмотренных законодательством. Коммерческое представительство осуществляется на основании договора, в котором определены полномочия представителя, а при их отсутствии в договоре и на основании доверенности.

Если только полномочия не явствуют из обстановки либо не следуют из законодательства или акта уполномоченного государственного органа или органа местного управления и самоуправления, то заключаются в особом документе – *доверенности. Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами, удостоверенное в предусмотренном статьей 186 ГК порядке.* Реквизиты доверенности, общие условия удостоверения доверенностей, порядок удостоверения доверенности, положения, касающиеся прекращения доверенности, удостоверения доверенности на совершение сделок с отдельными видами имущества и иных действий, регистрации доверенности содержатся в Инструкции о порядке удостоверения завещаний и доверенностей, приравниваемых к нотариально удостоверенным, свидетельствования под-

линности подписи на документах, утвержденной постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 27 февраля 2009 г. № 18.

Выдачу доверенности следует рассматривать в качестве односторонней сделки. Для ее выдачи не требуется согласие представителя. Отношения с третьими лицами у представителя, будут строиться на основе доверенности, но отношения с представляемым – на основе договора (например, поручения), если только полномочия основаны на договоре. Для третьих же лиц юридически безразличными будут эти отношения с представляемым.

Как сделка доверенность должна соответствовать требованиям законодательства. От материальных требований (правомерность действий, на совершение которых и в условиях которых выдается доверенность) следует отличать формально-юридические требования. Такие требования предъявляются, прежде всего, к форме и реквизитам, в том числе срокам доверенности. Доверенность может совершаться лишь в письменной форме: простой или нотариально удостоверенной.

Доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, выплат гражданам в банках или небанковских кредитно-финансовых организациях и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, а также иные доверенности, не требующие нотариальной формы удостоверения, может быть удостоверена также организацией, в которой доверитель работает или учится, осуществляющей эксплуатацию жилищного фонда по месту его жительства и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении (п. 4 ст. 186 ГК).

Субъекты гражданских правоотношений вправе удостоверить нотариально, совершаемые ими сделки, не требующие нотариальной формы. В подобных случаях отсутствуют основания для нотариального удостоверения доверенности. Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы в любом случае должна быть нотариально удостоверена. Например, в соответствии со ст. 555 ГК договор ренты подлежит нотариальному удостоверению. Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных п. 4 ст. 186 ГК.

В п. 3 ст.186 ГК перечислены доверенности, приравниваемые к нотариально удостоверенным доверенностям:

– доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками таких учреждений, их заместителями по медицинской части, старшими или дежурными врачами;

– доверенности военнослужащих, находящихся в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и учреждений образования, осуществляющих подготовку кадров по специальностям военного профиля, в которых нет государственных нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, а также доверенности работающих в этих частях, соединениях, учреждениях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) этой части, соединения, учреждения;

– доверенности лиц, находящихся в учреждениях, исполняющих наказание в виде ареста, ограничения свободы, лишения свободы, пожизненного заключения, или местах содержания под стражей, удостоверенные начальниками соответствующих учреждений, исполняющих наказание, или руководителями администраций мест содержания под стражей[136];

– доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрациями этих учреждений или руководителями (его заместителями) соответствующих органов социальной защиты населения.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, скрепленной печатью этой организации. Доверенность от имени юридического лица, основанного на собственности Республики Беларусь или собственности административно-территориальной единицы, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации (п. 5 ст. 186 ГК).

[136] Подпункт 4.3. пункта 4 ст. 51 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. «О нотариате и нотариальной деятельности» установил, что к нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются: доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и учреждений образования, осуществляющих подготовку кадров по специальностям военного профиля, в которых нет государственных нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности работающих в этих частях, соединениях, учреждениях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений или учреждений; доверенности лиц, находящихся в учреждениях, исполняющих наказание в виде ареста, ограничения свободы, лишения свободы, пожизненного заключения, или местах содержания под стражей, удостоверенные начальниками соответствующих учреждений, исполняющих наказание, или руководителями администраций мест содержания под стражей; доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, удостоверенные администрациями этих учреждений или руководителями (их заместителями) соответствующих органов социальной защиты населения; доверенности лиц, находящихся в учреждениях, исполняющих наказание в виде ареста, ограничения свободы, лишения свободы, пожизненного заключения, или местах содержания под стражей, удостоверенные начальниками соответствующих учреждений, исполняющих наказание, или руководителями администраций мест содержания под стражей.

Вместе с тем, доверенность от имени юридического лица может быть удостоверена и нотариусом. В этом случае осуществляется нотариальная проверка правоспособности юридического лица и полномочий руководителя на право выдачи доверенности, а при необходимости – полномочий на право подписания доверенности главного (старшего) бухгалтера этой организации.

Доверенность действует в течение определенного времени, необходимого для совершения каких-либо действий. Однако в любом случае срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если срок действия в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее совершения. Отсутствие в доверенности даты ее совершения делает доверенность ничтожной. Если удостоверенная нотариусом доверенность, предназначается для совершения действий за границей, но не содержит указания на срок ее действия, то такая доверенность сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность.

Возможны случаи, когда представитель не может лично совершить действия, на которые уполномочен. Он вправе передоверить их совершение другому лицу, если уполномочен на то доверенностью либо вынужден к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность (п. 1 ст.188 ГК). В соответствии с п. 2 ст. 70 Закона Республики Беларусь от 18 июля 2004 г. «О нотариате и нотариальной деятельности» доверенность, выдаваемая в порядке передоверия на основании ранее выданной доверенности, подлежит нотариальному удостоверению после представления нотариусу основной доверенности, в которой оговорено право передоверия. Доверенность в порядке передоверия не должна содержать больше прав, чем предоставлено представителю в основной доверенности.

Объем полномочий закрепленных в доверенности взят за основу деления доверенностей на генеральные, специальные и разовые. Доверенность, которая предусматривает совершение не одного, а многих и различных действий считается *генеральной*. Когда полномочия даны на совершение множества действий, но действий однородного характера доверенность именуется *специальной*. Полномочия на совершение одной сделки, одного действия указывают на наличие *разовой* доверенности.

Статья 189 ГК указывает на основания прекращения доверенности:

– истечение срока действия доверенности;

– отмена доверенности лицом, выдавшим ее;

– отказ лица, которому выдана доверенность;

– прекращение юридического лица, от имени которого выдана доверенность;

– прекращение юридического лица, которому выдана доверенность;

– смерть гражданина, выдавшего доверенность, объявление его умершим, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

– смерть гражданина, которому выдана доверенность, объявление его умершим, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Лицо выдавшее, но впоследствии отменившее доверенность, обязано известить об ее отмене лицо, которому доверенность выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность. Права и обязанности, возникшие в результате действий лица, которому выдана доверенность, до того, как это лицо узнало или должно было узнать о ее прекращении, сохраняют силу для выдавшего доверенность и его правопреемников в отношении третьих лиц. Однако это правило не применяется, если третье лицо знало или должно было знать, что действие доверенности прекратилось.

Одно из последствий прекращения доверенности – утрата передоверия.

Для отмены доверенности или передоверия лицо, выдавшее доверенность, должно подать в государственную нотариальную контору или частному нотариусу по месту удостоверения доверенности заявление об отмене доверенности.

Не всегда сделки и иные юридические действия совершаются при наличии полномочий. Случаются и такие сделки и иные юридические действия, которые совершены с превышением полномочий. В таких случаях сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица. Однако последующее одобрение сделки приводит к тем же последствиям, что и действия представителя, наделенного полномочиями, т. е. создает, изменяет и прекращает для представляемого гражданские права и обязанности по данной сделке с момента ее совершения (ст.185 ГК).

ЗАЩИТА ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Пункт 1 ст. 8 ГК определяет, что граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права. Вместе с тем, осуществление гражданских прав не безгранично и имеет свои пределы. Не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах (п. 1 ст. 9 ГК).

Защита гражданских прав достигается посредством *юрисдикционной* и *неюрисдикционной* формы. **Юрисдикционная** форма предполагает защиту гражданских прав в судах: общих, хозяйственных и третейских, а также

в иных органах, каковыми могут быть, например, республиканские органы государственного управления. Применительно к данной форме защиты гражданских прав доктрина различает общий и специальный порядок. Обычно защита гражданских прав осуществляется в судебных органах, где в качестве средства судебной защиты гражданских прав используют иск. Форма и содержание искового заявления должны отвечать требованиям, содержащимся в Гражданском процессуальном кодексе, Хозяйственном процессуальном кодексе и иных нормативных правовых актах. Защита нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляется в соответствии с подведомственностью, установленной процессуальным законодательством, а в предусмотренных законодательством случаях – в соответствии с договором.

О специальном порядке защиты гражданских прав говорят в тех случаях, когда законодательство допускает защиту гражданских прав посредством административно-правового воздействия. Здесь в качестве средства защиты гражданских прав выступает жалоба.

Возможен и сочетанный порядок защиты гражданских прав, когда предъявлению иска в суд предшествуют подача жалобы и ее последующее рассмотрение.

Неюрисдикционная форма защиты гражданских прав предполагает исключительно деятельность самих заинтересованных лиц, без обращения в суд или иные органы. Чаще всего такие действия следуют из договорных обязательств и основаны на законодательстве и / или договоре. Так, нарушение арендодателем обязанности по производству капитального ремонта арендованного имущества, дает арендатору право произвести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызванный неотложной необходимостью, и взыскать с арендодателя стоимость ремонта или зачесть ее в счет арендной платы (п. 1 ст. 587 ГК).

Действующий Гражданский кодекс содержит понятие «самозащита гражданских прав». Данная правовая категория вбирает в себя множество иных понятий, указывающих на совершение действий по защите гражданских прав. Само же понятие «самозащита» является новеллой исключительно современного гражданского права, но не гражданского права XIX века, которому такое понятие как «самозащита» была хорошо известно. Д.И. Мейер указывал, что только по исключению, когда помощь со стороны государства может явиться слишком поздно, допускается защита права самим его обладателем. Соответственно этому говорят о *самозащите*, что касается самозащиты, то она может выразиться или в виде самообороны, т. е.

самоличного отражения посягательств на право, или в виде самоуправства, т. е. самоличного восстановления уже нарушаемого права.[137]

А.П. Сергеев указывает, что в новом ГК действия граждан и организаций по защите гражданских прав и охраняемых законом интересов, совершаемые ими самостоятельно объединены в понятие «самозащита гражданских прав» и рассматриваются в качестве одного из способов защиты гражданских прав. Но с данной их квалификацией, отмечает далее автор, согласиться невозможно, так как здесь смешаны близкие, но отнюдь не совпадающие понятия – способ и форма защиты гражданских прав.[138]

Г.А. Свердлык и Э.Л. Страунинг полагают, что самозащита гражданских прав по своей юридической природе представляет собой форму, а не способ защиты права; является субинститутом гражданского права, должна рассматриваться как самостоятельное субъективное гражданское право. Место же самозащиты в системе гражданско-правовых средств защиты представляется следующим образом: меры защиты включают в себя меры самозащиты, так как все ее способы являются способами защиты, но не все являются способами самозащиты. Меры самозащиты состоят из организационно-превентивных мер защиты своего права и части гражданско-правовых санкций, которые в свою очередь включают в себя часть мер ответственности и часть санкций, не являющихся мерами ответственности.[139]

Характер нарушения, особенности гражданских прав определяют те или иные способы их защиты. Способы защиты гражданских прав закреплены в ст. 11 ГК, в соответствии с которой защита гражданских прав осуществляется путем: признания права; восстановления положения, существовавшего до нарушения права; пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, установления факта ничтожности сделки и применения последствий ее недействительности; признание недействительным акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления; самозащиты права; присуждения к исполнению обязанности в натуре; возмещения убытков; взыскания неустойки; компенсации морального вреда; прекращения или изменения правоотношения; неприменения судом противоречащего законодатель-

---

[137] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 1. – С. 264.

[138] Гражданское право: учебник. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 243.

[139] Свердлык, Г.А., Страунинг Э.Л. Понятие и юридическая природа самозащиты гражданских прав / Г.А. Свердлык, Э.Л. Страунинг // Государство и право. – 1998. – № 5. С. 17 – 24.

ству акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления; иными способами, предусмотренными законодательством.

Признание права. Позволяет устранить правовую неопределенность в интересах лица, обладающего субъективным правом, но которое не признается, ставится под сомнение или вообще никак не учитывается. Признание права относится к числу наиболее часто встречаемых способов защиты, в частности, в сфере авторского права. Так, в мае 1944 г. К. направила свой рассказ в редакцию журнала «Новый мир», но его не опубликовали. В 1977 г. К. случайно обнаружила, что ее рассказ был напечатан в 1961 г. в издательстве «Московский рабочий» в сборнике рассказов одного покойного писателя. Автор К. обратилась с иском в суд с требованием признать ее автором этого рассказа и выплатить гонорар за его использование. Бауманский районный народный суд Москвы, проверив обстоятельства создания произведения, убедившись с помощью экспертизы, что рассказ не принадлежит перу покойного писателя, 17 декабря 1981 г. вынес решение о признании К. автором и обязал издательство выплатить ей вознаграждение за публикацию.[140]

Восстановление положения, существовавшего до нарушения права. Данный способ защиты используется в случаях нарушения права, которое может быть восстановлено лишь посредством устранения последствий, вызванных действиями, приведшими к нарушению права. Наиболее типичным примером является требование о возврате собственнику имущества из чужого незаконного владения (ст. 282 ГК).

Пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Один из самых распространенных способов защиты гражданских прав. К этому способу защиты прибегают в тех случаях, когда какими-либо действиями нарушено право либо с достаточной уверенностью можно предполагать, что право будет нарушено. Так, применительно к отношениям строительного подряда при выявлении некачественно выполненных работ заказчик в случае необходимости вправе приостановить выполнение работ подрядчиком (п. 28 Правил заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда, утв. постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15.09.1998 г. № 1450).

Признание оспоримой сделки недействительной и применение последствий ее недействительности, установление факта ничтожности сделки и применение последствий ее недействительности. Устраняет по-

[140] Гаврилов, Э.П. Авторское право. Издательские договоры. Авторский гонорар / Э.П. Гаврилов – М., Юрид. лит., 1988. – С. 23.

следствия нарушения прав. Применение же последствий недействительности сделки строится на правилах, содержащихся в § 2 гл. 9 ГК.

Признание недействительным акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления. Гражданские права могут быть нарушены действием ненормативного акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления, равно как и в результате действия акта законодательства, не соответствующего иному законодательному акту. В таких случаях за защитой нарушенного права граждане и юридические лица обращаются в суд.

Самозащита права. Считается неюрисдикционной формой защиты ибо допускается защита гражданских прав действиями самого лица, права которого нарушаются, если только такие действия не сопряжены с нарушением законодательства. Не является нарушением законодательства самозащита гражданских прав, осуществленная с причинением вреда в состоянии крайней необходимости или необходимой обороны, если действия защищающегося были соразмерны характеру и опасности нарушения и не вышли за пределы его предупреждения или пресечения.

Присуждение к исполнению обязанности в натуре. Подразумевает реальное исполнение, т. е. исполнение того, что предполагалось исполнить первоначально, но не было исполнено. При этом презюмируется сохранение интереса к исполнению обязанности в натуре. Например, по договору поставки (ст. 476 ГК) поставщик, допустивший недопоставку товаров в отдельном периоде поставки, обязан восполнить недопоставленное количество товаров в следующем периоде (периодах) в пределах срока действия договора поставки, если только иное не предусмотрено договором.

Возмещение убытков. Наряду со *взысканием неустойки* является наиболее распространенным способом защиты гражданских прав. Понятие убытков раскрывается в п. 2 ст. 14 ГК в соответствии с которым под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). При этом презюмируется право на полное возмещение причиненных лицу убытков, если только законодательством или соответствующим законодательству договором не предусмотрено иное. Так, применительно к такому гражданско-правовому договору как договор банковского счета ч. 1 ст. 136 Банковского кодекса Республики Беларусь устанавливает, что банк или небанковская кредитно-финансовая организация несут ма-

териальную ответственность за ущерб, причиненный клиентам банка или небанковской кредитно-финансовой организации в случае наложения ареста на имущество этого банка или небанковской кредитно-финансовой организации. Правоотношениям по перевозке грузов известны случаи ограниченной ответственности перевозчика, допускаемые транспортными уставами и кодексами.

Взыскание неустойки осуществляется в случаях установленных законодательством или договором. Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (п. 1 ст. 311 ГК).

Компенсация морального вреда. Предполагает выплату денежной компенсации. Имеет ограниченную применительно к субъектам гражданского права сферу действия, поскольку подобные денежные компенсации могут быть выплачены лишь физическим, но не юридическим лицам. Проявляемый в физических или нравственных страданиях моральный вред наносится исключительно гражданам, способным испытывать такие страдания. Осуществляемые действия нарушают личные неимущественные права гражданина либо посягают на другие нематериальные блага. Гражданин вправе требовать от нарушителя денежную компенсацию морального вреда и в других случаях, предусмотренных законодательством. Основные правила, касающиеся компенсации морального вреда закреплены в § 4 гл. 58 ГК.

Прекращение или изменение правоотношения. Данный способ защиты гражданских прав часто реализуется посредством выбора какого-либо одного действия среди иных возможных действий. Так, применительно к правоотношениям подряда п. 3 ст. 669 ГК закрепил правило, согласно которому 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 либо поручить исправление работы другому лицу за счет подрядчика.

Неприменение судом противоречащего законодательству акта государственного органа или органа местного управления и самоуправления. Само по себе предупреждает возможность нарушения гражданских прав и лишь с подобной оговоркой может восприниматься как способ защиты гражданских прав.

Способы защиты гражданских прав, перечисленные в ст. 11 ГК не исключают применение и иных способов, предусмотренных законодательством.

СРОКИ. ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ

Сущность конкретного гражданского правоотношения, его определенность и идентификация среди множества других гражданских правоотношений поддерживаются временным фактором. Подвергаясь воздействию времени, правоотношение позиционируется в системе координат реального времени, а поэтому после своего возникновения впоследствии изменяется или прекращается. Осуществление прав, исполнение обязанностей, совершение иных действий субъектами права происходит во временных рамках, которые для целей гражданского права идентифицируются как **сроки.** По обыкновению истечение срока ведет к определенным правовым последствиям и в этом смысле равнозначно по своему значению юридическим фактам.

В доктрине гражданского права сроки принято классифицировать по различным основаниям.

По источнику установления сроки могут быть подразделены на *сроки, предусмотренные законодательством*, *сроки, определяемые соглашением сторон* гражданского правоотношения (известны как договорные сроки), *сроки, назначаемые судом.* В качестве примера срока, предусмотренного законодательством можно привести правоотношения бытового подряда. Пункт 1 ст. 693 ГК установил, что в случае неявки заказчика за получением результата выполненной работы или иного уклонения заказчика от его приемки подрядчик вправе, письменно предупредив заказчика, по истечении двух месяцев со дня такого предупреждения продать предмет подряда за разумную цену. Примером, когда устанавливаются договорные сроки могут служить правоотношения аренды. Так, согласно ч. 2 п. 1 ст. 585 ГК сроки внесения арендной платы определяются договором аренды.

По характеру воздействия сроки могут подразделяться на *правообразующие*, когда, например, по договору продажи предприятия право собственности на предприятие переходит к покупателю с момента государственной регистрации этого права (п. 1 ст. 535 ГК). *Правоизменяющие*, где примером может служить правило, содержащееся в п. 2 ст. 894 ГК, в соответствии с которым комитент должен распорядиться своим находящимся в ведении комиссионера имуществом в течение пятнадцати дней со дня получения уведомления об отказе комиссионера исполнить поручение, если договором не установлен иной срок. Если он не выполнит эту обязанность, комиссионер вправе сдать имущество на хранение за счет комитента либо продать его по возможно более выгодной для комитента цене. *Правопрекращающие*, когда, например, при просрочке уплаты вознаграждения за хранение более чем на половину периода, за который оно должно быть уплачено, хранитель вправе

отказаться от исполнения договора и потребовать от поклажедателя немедленно забрать сданную на хранение вещь (п. 2 ст. 786 ГК).

Сроки могут подразделяться на абсолютно определенные (имеют конкретное выражение, например с указанием на число, месяц и год или определенную продолжительность времени) и относительно определенные (когда неизбежным будет наступление определенного события, но в сроки, которые неизвестны), на общие (не имеющие исключений по субъектам и характеру правоотношения) и специальные (устанавливаются как исключение из общего правила и могут учитывать субъектный состав и характер правоотношения), гарантийные (определяются периодом времени, достаточным для проверки качества товаров, работ и предъявления требований об устранении выявленных недостатков), претензионные (период времени, в течение которого обращаются за восстановлением нарушенного права, перед тем как обратиться в суд), начальные (с которыми связывается начало периода времени, приводящего к юридически значимым последствиям) и конечные (с которыми связывается окончание периода времени, приводящего к юридически значимым последствиям).

Применительно к нуждам гражданского права действие сроков проявляется посредством таких категорий как определение срока, начало срока, окончание срока. Установленный законодательством, сделкой или назначаемый судом срок определяется календарной датой или истечением периода времени, который исчисляется годами, месяцами, неделями, днями или часами. Срок может определяться и безотносительно к общепринятым периодам времени посредством указания на событие, которое должно неизбежно наступить (ст. 191 ГК).

Течение срока, определенного периодом времени, начинается на следующий день после календарной даты или наступления события, которыми определено его начало (ст. 192 ГК). Правила определения окончания срока установлены ст. 193 ГК. Таким образом, срок, определяемый годами, истекает в соответствующий месяц и число последнего года срока. Так, 3-х годичный срок, течение которого начинается 1 сентября 2001 г. истекает 1 сентября 2004 г. К сроку, определенному в полгода, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами. При этом полгода считаются равными соответствующим шести месяцам. К сроку, исчисляемому кварталами года, применяются правила для сроков, исчисляемых месяцами. При этом квартал считается равным трем месяцам, а отсчет квартала ведется с начала года. Срок, исчисляемый месяцами, истекает в соответствующее число последнего месяца срока. Если окончание срока, исчисляемого месяцами, приходится на такой месяц, в котором нет соответствующего числа (например, срок истекает в феврале), то срок истекает в последний день этого месяца. Срок, определенный в полмесяца, рассматривается как срок, исчисляемый днями, и счита-

ется равным пятнадцати дням. Срок, исчисляемый неделями, истекает в соответствующий день последней недели срока.

Последний день срока может выпадать и на нерабочий день, тогда днем окончания срока будет считаться ближайший следующий за ним рабочий день.

Если срок установлен для совершения какого-либо действия, оно может быть выполнено до двадцати четырех часов последнего дня срока. Если это действие должно быть совершено в организации, то срок истекает в тот час, когда в этой организации по установленным правилам прекращаются соответствующие операции. Любые заявления и извещения в письменной форме, сданные на почту, телеграф или в иное учреждение связи до двадцати четырех часов последнего дня срока, считаются сделанными в срок.

Срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено, признается **исковой давностью.** Таким образом, возможность защиты гражданских прав ограничена определенным сроком. Необходимость ограничения сроком обусловлена потребностями гражданского оборота (его определенность и стабильность), требованиями к субъектам гражданских правоотношений (их дисциплинированность), а также запросами, происходящими из сферы гражданского процессуального права (установление объективной истины по делу).

Нормы, определяющие сроки исковой давности и порядок их исчисления – это императивные нормы. Стороны не могут их изменить своим соглашением. С другой стороны, исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения.

Сроки исковой давности делятся на *общие* и *специальные*. Общий срок исковой давности устанавливается в три года (ст. 197 ГК) и распространяется на все виды требований за исключением тех, для которых законодательными актами установлены специальные сроки исковой давности (ст. 198 ГК). Специальные сроки в отличие от срока общего по своей продолжительности могут быть самыми разными, как менее, так и более общего срока исковой давности. Например, иск о признании оспоримой сделки недействительной или о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение трех лет со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка (пункт 1 статьи 180), а иск об установлении факта ничтожности сделки и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение десяти лет со дня, когда началось ее исполнение (ст. 182 ГК).

Применение исковой давности связывается с необходимостью определения начала течения срока исковой давности. В соответствии со ст. 201 ГК течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права. Это правило является

общим. Вместе с тем, возможны и изъятия из этого правила, когда иное может быть установлено законодательными актами.

В тех случаях, когда требования связаны с исполнением обязательства, течение исковой давности начинается по окончании срока исполнения. По обязательствам, срок исполнения которых не определен либо определен моментом востребования, начало течения срока исковой давности связывается с моментом возникновения у кредитора права предъявить требование об исполнении обязательства. Если же должнику предоставляется льготный срок для исполнения такого требования, исчисление срока исковой давности начинается по окончании указанного срока.

По регрессным обязательствам течение срока исковой давности начинается с момента исполнения основного обязательства.

Перемена лиц в обязательстве, когда права кредитора переходят к другому лицу или осуществлен перевод должником своего долга на другое лицо (гл. 24 ГК), не влечет изменения срока исковой давности и порядка его исчисления.

При определенных обстоятельствах закон допускает *приостановление, перерыв и восстановление сроков исковой давности.*

Согласно ст. 203 ГК течение срока исковой давности **приостанавливается:** если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непреодолимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила); если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил Республики Беларусь, переведенных на военное положение; в силу установленной на основании законодательного акта Правительством Республики Беларусь отсрочки исполнения обязательств (мораторий); в силу приостановления действия акта законодательства, регулирующего соответствующее отношение. Само по себе наличие данных обстоятельств не приводит к приостановлению течения срока исковой давности. Течение срока исковой давности приостанавливается при условии, если указанные в ст. 203 ГК обстоятельства возникли и продолжали существовать в последние шесть месяцев срока исковой давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев, – в течение срока исковой давности.

На приостановление срока исковой давности дополнительно указано в ч. 2 ст. 205 ГК. Если судом оставлен без рассмотрения иск, предъявленный в уголовном деле, то начавшееся до предъявления иска течение срока исковой давности приостанавливается до вступления в законную силу приговора, которым иск оставлен без рассмотрения. Время, в течение которого давность была приостановлена, не засчитывается в срок исковой давности. При этом если оставшаяся часть срока менее шести месяцев, она удлиняется до шести месяцев.

Перерыв течения срока исковой давности означает то, что время, истекшее до предъявления иска в установленном порядке или совершения

обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга, в срок исковой давности не засчитывается, а срок исковой давности начинает течь заново. Предъявление иска в установленном порядке означает соблюдение истцом требований материального и процессуального права, а совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга означает совершение таких действий, характер которых не оставлял бы сомнений в наличии долга (уплата части долга, просьба об отсрочке долга, уточнение формы долга, его величины и т. п.).

Помимо приостановления и перерыва течения срока исковой давности закон допускает восстановление срока исковой давности. В исключительных случаях, когда суд признает уважительной причину пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т. п.), нарушенное право гражданина подлежит защите. Причины пропуска срока исковой давности могут признаваться уважительными, если они имели место в последние шесть месяцев срока давности, а если этот срок равен шести месяцам или менее шести месяцев, – в течение срока давности.

Возможность защиты субъективного гражданского права связана с необходимостью предъявления иска, основанного на материальном праве посредством использования норм процессуального права. Истечение срока исковой давности не устраняет само субъективное гражданское право и лицо вправе предъявить требование о защите права, которое должно быть принято к рассмотрению судом. Вместе с тем, истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске.

В качестве исключения из общего правила следует воспринимать допущение нераспространения исковой давности на ряд требований, перечисленных в ст. 209 ГК. Исковая давность не распространяется на: требования, вытекающие из нарушения личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами; требования вкладчиков к банку или небанковской кредитно-финансовой организации о возврате банковских вкладов (депозитов); требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина. Хотя требования, предъявленные по истечении трех лет с момента возникновения права на возмещение вреда, удовлетворяются не более чем за три года, предшествовавшие предъявлению иска; требования собственника или иного законного владельца об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения (ст. 285 ГК).

Законодательными актами могут быть определены и иные требования, на которые исковая давность не распространяется.

ВЕЩНОЕ ПРАВО

Создание материальных объектов (вещей) предваряет собой все последующие отношения, связанные с их созданием и обращением в обществе. Материальные объекты (вещи) могут восприниматься в экономическом, правовом и иных значениях, но в большинстве случаев имеют общую терминологическую основу – «собственность». В экономическом значении собственность – это форма присвоения участниками производства условий и результатов общественного производства.[141]

Исторически, со времен римского гражданского права акцент для целей понятийного аппарата, правовых категорий сместился в сторону такого понятия как «вещь». Это понятие стало основой многих важнейших положений римского гражданского права: accessio cedit principali (придаток следует судьбе главной вещи); casum sentit dominus (хозяин сам несет ответственность за случайную гибель вещи) и др. Тем не менее, возможные разночтения, допускаемые при комментировании сущности правовых категорий не подменяют категории оценочные, позволяющие выявить сущность того или иного правового явления. В этом смысле отношения по поводу вещей или отношения собственности во многом структурируют систему гражданского права, подчеркивая непреходящую их ценность для данной отрасли права. Уже изначально институт права владения собственностью находился «под крышей» сильной правовой защиты независимо от того, касалось ли это недвижимого имущества владельца собственности или относилось к его движимости.[142] Существование потребностей, необходимость их удовлетворения сознаются одинаково во всех обществах, и потому право собственности везде признается особенно важным, считается неприкосновенным. Кроме того, право собственности заслуживает внимательного изучения, т. к. может заменить другие имущественные права, тогда как само право собственности вполне заменить другими имущественными правами невозможно.[143]

Дискуссии о вещных правах издавна стали традиционными для науки гражданского права. А.В. Власова отмечает, что изменение российского гражданского законодательства повлекло переосмысление целого ряда теоретических проблем. Многие из них в последнее время вызывают споры в юридической литературе, например, проблема деления субъективных гражданских прав на вещные и обязательственные. Различие позиций уче-

---

[141] Современная экономика. Общедоступный учеб. курс. // Под ред. О.Ю. Мамедова – Ростов н/Д: Феникс, 1996. – С. 565.

[142] Аннерс, Э. История европейского права / Э. Аннерс // пер. со швед. Ин-т Европы. – М.: Наука, 1994. – С. 87.

[143] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 2. – С. 3 – 4.

ных в этом вопросе обусловлено несколькими причинами: непоследовательностью гражданских кодексов России в отношении выделения вещных прав в самостоятельную разновидность и в отношении перечня прав, причисляемых к данной разновидности, а также отсутствием в цивилистике единой устоявшейся классификации субъективных гражданских прав.[144]

Выявление различий в сущности таких понятий как вещное право и право собственности не может повлиять на оценку этих явлений в науке гражданского права. В объективном смысле их сущность остается прежней: посредством данных понятий охватываются любые отношения, связанные с производством и движением благ, способных удовлетворять потребности субъектов гражданского права.

Если воспринимать гражданское право в качестве права развивающегося, отображающего динамику развития имущественных отношений (прежде всего!), а не обремененного традиционными воззрениями относительно сути тех или иных правовых явлений, то придется признать потребность науки гражданского права в новых положениях и выводах, касающихся правовой природы отношений собственности (вещных отношений).

В отечественной правовой доктрине наиболее привычными и устоявшимися стали понятия, указывающие на отношения собственности, право собственности и лишь в последнее время в доктрине и гражданском законодательстве стало активно использоваться такое понятие как вещное право. Название раздела 2 Гражданского кодекса (Право собственности и другие вещные права), а также его содержание подчеркивают первичность такого понятия как право собственности. Все иные понятия, указывающие на отношения между субъектами права по поводу вещей или собственности, охватываются понятием вещные права.

Традиционное для отечественной доктрины понимание права собственности как субъективного права означает признание наличия у собственника правомочий по владению, пользованию и распоряжению имуществом. Однако происходящее из римского гражданского права восприятие права собственности подвержено влиянию современных взглядов на право собственности, в частности на правомочия собственника.

В новейшей доктрине гражданского права классификация вещных прав носит неустойчивый характер. Причина кроется в многообразии отношений по поводу вещей. Не случайно в главе 13 раздела 2 Гражданского кодекса дан неполный перечень вещных прав: право собственности; право хозяйственного ведения; право оперативного управления; право пожизненного наследуемого владения земельным участком; право постоянного пользования земельным

[144] Власова, А.В. К дискуссии о вещных и обязательственных правах / А.В. Власова // Правоведение. – 2000. – № 2(229). – С.146.

участком; сервитуты. Любые иные права на имущество могут причисляться к вещным правам, уже хотя бы потому, что складываются по поводу вещей.

Право собственности. На содержание права собственности указано в ч. 1 ст. 210 ГК. Это принадлежащие собственнику правомочия владения, пользования и распоряжения своим имуществом. Под владением подразумевают возможность фактического обладания вещью. Владение, имеющее правовую основу (титул) называется законным. Законным будет владение собственника. Несобственник, например, лицо, арендующее имущество у собственника владеет этим имуществом в силу того обстоятельства, что между собственником и арендатором заключен договор аренды, который выступает правовым основанием владения. Если владение не опирается на правовой титул, то считается незаконным. Незаконное владение может быть добросовестным, когда владелец не знал и не должен был знать о том, что незаконно владеет имуществом и недобросовестным, когда владелец знал или должен был знать о том, что незаконно владеет имуществом. Пользование означает возможность извлечения из вещи ее полезных потребительских качеств. Пользоваться имуществом может и несобственник при наличии правового основания (аренда, наем жилого помещения, пожизненное содержание с иждивением и др.). Распоряжение означает определение юридической судьбы вещи. Например, в договоре аренды арендатор в отличие от собственника имущества владеет и пользуется переданным ему имуществом, но не имеет право распорядиться им, в частности произвести отчуждение имущества.

Статья 13 Конституции Республики Беларусь закрепляет две формы собственности: государственную и частную. Указание на эти формы собственности содержится также в п. 1 ст. 213 ГК. Государственная собственность делится на республиканскую (собственность Республики Беларусь) и коммунальную (собственность административно-территориальных единиц). Круг объектов, которые могут находиться в государственной собственности, никак не ограничен. С другой стороны, законодательством закреплен перечень объектов, которые могут находиться лишь в государственной собственности. Республиканская собственность состоит из казны Республики Беларусь и имущества, закрепленного за республиканскими юридическими лицами в соответствии с актами законодательства. Средства республиканского бюджета, золотовалютные резервы, другие объекты, находящиеся только в собственности государства, и иное государственное имущество, не закрепленные за республиканскими юридическими лицами, составляют казну Республики Беларусь (п. 2 ст. 215 ГК). Коммунальная собственность состоит из казны административно-территориальной единицы и имущества, закрепленного за коммунальными юридическими лицами в соответствии с актами законодательства. Средства местного бюджета и иное коммунальное имущество, не закрепленное за ком-

мунальными юридическими лицами, составляют казну соответствующей административно-территориальной единицы (п. 3 ст. 215 ГК).

Частная собственность подразделяется на собственность физических лиц и собственность негосударственных юридических лиц. По общему правилу в частной собственности может находиться любое имущество, за исключением того имущества, которое по закону не может находиться в собственности граждан или юридических лиц. Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц. В отношении юридических лиц такие ограничения могут быть установлены законодательными актами (п. 2 ст. 214 ГК).

Применительно к праву собственности классификация не ограничивается делением на формы, возможно деление по самым различным критериям и основаниям, когда различают виды и подвиды права собственности.

Основания возникновения и прекращения права собственности. Возникновение права собственности возможно при наличии определенных оснований, юридических фактов. В юридической литературе принято различать *первоначальные* и *производные* способы приобретения права собственности, но критерии, по которым проводят такое различие, варьируются. Предлагается критерий воли: при первоначальном способе право собственности возникает, но воля отсутствует, а при производном способе право собственности возникает при наличии воли предшествующего собственника. В другом случае, за основу разграничения способов возникновения права собственности берется критерий правопреемства: при первоначальном способе приобретение права собственности происходит не в порядке правопреемства, тогда как при производном способе в порядке правопреемства.[145]

К первоначальным способам приобретения права собственности относятся:

1. Изготовление (создание) лицом новой вещи для себя (п. 1 ст. 219 ГК). Этот способ обнаруживает первичного собственника, при условии, что вещь создана с соблюдением законодательства.

2. Создание недвижимого имущества (п. 1 ст. 220 ГК). Основные виды недвижимого имущества перечислены в п. 1 ст. 130 ГК. Наиболее актуален данный способ приобретения права собственности применительно к строящимся зданиям и сооружениям. Право собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество возникает с момента завершения создания этого имущества, если иное не предусмотрено законодательством. Пункт 2 статьи 7 Закона Республики Бела-

[145] Черепахин, Б.Б. Правопреемство по советскому гражданскому праву / Б.Б. Черепахин. – М.: Госюриздат, 1962. – С. 5 – 39.

русь от 22 июля 2002 г. «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним» определяет, что недвижимое имущество считается созданным с момента государственной регистрации его создания.

В исключение из общего правила, содержащегося в п. 2 ст. 223 ГК (лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее права собственности в соответствии с пунктами 1-2 ст. 220 ГК), право собственности на самовольную постройку может быть признано судом за лицом, осуществившим постройку на не принадлежащем ему земельном участке, при условии предоставлении в установленном порядке данного участка этому лицу под возведенную постройку (п. 3 ст. 223 ГК). Вместе с тем, положения о порядке предоставления земельных участков и возведения на них объектов, могут содержаться и в иных нормативных правовых актах.

3. Переработка (ст. 221 ГК). Право собственности на новую движимую вещь, изготовленную лицом посредством переработки не принадлежащих ему материалов, приобретается собственником материалов, если только иное не предусмотрено договором. Однако переработчик приобретает право собственности на новую вещь в том случае если: а) стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов; б) переработчик действует добросовестно; в) переработку осуществил для себя.

4. Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей (ст. 222 ГК). Когда в соответствии с законодательством, общим разрешением собственника, или в соответствии с местным обычаем в лесах, водоемах или на другой территории допускается сбор ягод, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей и животных. Право собственности на соответствующие вещи приобретает лицо, осуществившее их сбор или добычу. Лов рыбы, сбор ягод или добыча других общедоступных вещей и животных могут быть ограничены в случаях предусмотренных законодательством.

5. Приобретение права собственности на бесхозяйные вещи (ст. 226 ГК), каковыми считаются вещи не имеющие собственника или собственник которой неизвестен, либо это вещь, от права собственности на которую собственник отказался. Бесхозяйными могут быть как движимые, так и недвижимые вещи.

Бесхозяйные недвижимые вещи принимаются на учет организациями, осуществляющими государственную регистрацию недвижимого имущества прав на него и сделок с ним. Пунктом 1 Указа Президента Республики Беларусь от 10.12.2002 г. «О создании системы государственных организаций по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним» было установлено, что специально уполномоченным органом государственного управления Республики Беларусь в области государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним является Комитет по земельным ресурсам, геодезии и картографии при Совете Министров

Республики Беларусь (в настоящее время Государственный Комитет по имуществу Республики Беларусь), а республиканской организацией по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним – научно-производственное государственное республиканское унитарное предприятие «Национальное кадастровое агентство». По истечении трех лет со дня постановки бесхозяйной недвижимой вещи на учет орган, уполномоченный управлять коммунальным имуществом, может обратиться в суд с требованием о признании права коммунальной собственности на эту вещь.

Бесхозяйная недвижимая вещь, не признанная по решению суда поступившей в коммунальную собственность, может быть вновь принята во владение, пользование и распоряжение оставившим ее собственником либо приобретена в собственность в силу приобретательной давности (ст. 235 ГК).

Движимые вещи, брошенные собственником, или иным образом оставленные им с целью отказа от права собственности на них (ст. 237 ГК), могут быть обращены другими лицами в свою собственность в порядке, установленном п. 2 ст. 227 ГК.

Право собственности на находку (ст. 228 ГК), на безнадзорных животных (ст. 231 ГК), на клад (ст. 234 ГК) может быть приобретено в порядке, установленном этими статьями Гражданского кодекса.

Находкой считается вещь, выбывшая из обладания лица имеющего право на нее. Нашедший вещь приобретает определенные права и обязанности, на которые указано в ст. 228 ГК. Если в течение шести месяцев с момента заявления о находке в милицию или орган местного управления и самоуправления лицо, управомоченное на получение утерянной вещи, не будет установлено и не заявит о своем праве на вещь нашедшему ее лицу, либо в милицию, либо орган местного управления и самоуправления, нашедший вещь приобретает право собственности на нее (п. 1 ст. 229 ГК). Отказ нашедшего вещь от приобретения ее в собственность означает поступление такой вещи в коммунальную собственность.

Схожие правила содержатся в ст.ст. 231, 232 ГК и касаются отношений, связанных с задержанием безнадзорных или пригульных животных.

Клад – это зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу акта законодательства утратил на них право. Клад отличает то, что это: а) не любые вещи, а только деньги и ценные предметы; б) вещи спрятаны, т.е. намеренно сокрыты; в) собственник вещей не может быть установлен либо в силу акта законодательства утратил на них право. Клад поступает в собственность лица, которому принадлежит имущество (земельный участок, строение и т. п.), где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное (п. 1 ст. 234 ГК). Лицо, производив-

шее раскопки или поиски ценностей без согласия на это собственника земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, право собственности на него не приобретает. В этом случае клад подлежит передаче собственнику земельного участка или иного имущества, в котором был обнаружен клад. Клад, содержащий материальные объекты, обладающие отличительными духовными, художественными и (или) документальными достоинствами и соответствующие одному из критериев отбора материальных объектов для присвоения им статуса историко-культурной ценности, подлежит передаче в государственную собственность. При этом собственник земельного участка или иного имущества, где клад был сокрыт, и лицо, обнаружившее клад, имеют право на получение вместе вознаграждения в размере пятидесяти процентов стоимости клада. Вознаграждение распределяется между этими лицами в равных долях, если соглашением между ними не установлено иное. При обнаружении такого клада лицом, производившим раскопки или поиски ценностей без согласия собственника имущества, где клад был сокрыт, вознаграждение этому лицу не выплачивается и полностью поступает собственнику (п. 2 ст. 234 ГК).

Правила ст. 234 ГК не могут применяться к лицам, в трудовые или служебные обязанности которых входило проведение раскопок и поиска, направленных на обнаружение клада.

6. Приобретательная давность. Лицо – гражданин или юридическое лицо, в собственности которого не находится имущество, но которое добросовестно, открыто и непрерывно владеет им как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество (п. 1 ст. 235 ГК). Если имущество подлежит государственной регистрации, то право собственности на такое имущество возникает у лица, приобретшего это имущество в силу приобретательной давности, с момента такой регистрации.

Если это не исключается правилами ГК о приобретении права собственности на вещи, от которых собственник отказался (ст. 227), о находке (ст.ст. 228, 229), о безнадзорных животных (ст.ст. 231, 232) и о кладе (ст. 234), право собственности на бесхозяйные движимые вещи может быть приобретено в силу приобретательной давности.

Производные способы приобретения права собственности

Если исходить из теории правопреемства, предполагающей юридическую зависимость прав приобретателя собственности от прав предшественника, то во многих случаях, то, что в доктрине называется производным способом приобретения права собственности позиционируется в самом Гражданском кодексе как прекращение права собственности (гл. 15 ГК): отчуждение собственником своего имущества другим лицам; отказ собственника от права собственности; гибель или уничтожение имущества; утрата права соб-

ственности на имущество; иные случаи, предусмотренные законодательством. Помимо этого, п. 2 ст. 236 ГК определяет основания прекращения права собственности, построенные на понуждении собственника: обращение взыскания на имущество по обязательствам; отчуждение имущества, которое в силу акта законодательства не может принадлежать данному лицу; отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка; выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей и выкуп домашних животных; реквизиция; конфискация; выдел из имущества, находящегося в долевой собственности; освобождение земельного участка от недвижимости при прекращении права пользования земельным участком; изъятие земельного участка в случаях и порядке, предусмотренных земельным законодательством; приватизация; национализация.

Отчуждение собственником своего имущества другим лицам. Такое отчуждение чаще всего осуществляется посредством таких гражданско-правовых договоров как купля-продажа, мена, дарение, рента, аренда с правом выкупа и др.

Отказ собственника от права собственности. Гражданин или юридическое лицо может отказаться от права собственности на принадлежащее ему имущество, объявив об этом либо совершив другие действия, определенно свидетельствующие об его устранении от владения, пользования и распоряжения имуществом без намерения сохранить какие-либо права на это имущество (ст. 237 ГК). До момента приобретения права собственности на данное имущество другим лицом отказ от права собственности не влечет прекращения прав и обязанностей собственника в отношении такого имущества.

Гибель или уничтожение имущества. Риск случайной гибели, случайной порчи или случайного повреждения имущества несет его собственник, если иное не предусмотрено законодательством или договором (ст. 212 ГК). Данные обстоятельства имеют самостоятельное значение и в целом юридически безразличны вероятности приобретения права собственности на утраченное в результате гибели или уничтожения имущество. О возможном приобретении права собственности можно говорить лишь по отношению к имуществу, которое в последующем было создано на основе утраченного, но и в этом случае, возможно говорить уже о первоначальном способе приобретения права собственности. Если гибель или уничтожение имущества не вызваны противоправными действиями самого собственника, но действиями третьих лиц, то в этом последнем случае у собственника возникает право на возмещение причиненного вреда.

Утрата права собственности на имущество. К утрате права собственности на имущество могут привести обстоятельства, не вызванные действиями самого собственника или третьих лиц. Последствием таких обстоятельств может быть приобретение права собственности на вещи определенные родовыми признаками.

Обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника. В соответствии с п.1 ст. 238 ГК изъятие имущества путем обращения взыскания на имущество по обязательствам собственника по общему правилу производится на основании решения суда. Иной порядок обращения взыскания на имущество по обязательствам собственника может быть предусмотрен законодательством или договором. Предполагается взыскание на имущество в гражданско-правовых отношениях, поскольку понятие «обязательство» в доктрине гражданского права обычно связывается со сферой гражданско-правовых отношений.[146] Вместе с тем, в юридической литературе применительно к содержанию ст. 238 ГК высказывается мнение о том, что обращение взыскания на имущество возможно не только в гражданско-правовой сфере, но и в сфере налоговых правоотношений.[147]

Право собственности на имущество, на которое обращается взыскание, прекращается у собственника с момента возникновения права собственности на изъятое имущество у лица, к которому переходит это имущество (п. 2 ст. 238 ГК).

Отчуждение имущества, которое в силу акта законодательства не может принадлежать данному лицу. Если по основаниям, допускаемым законодательством, в собственности лица оказалось имущество, которое в силу законодательного акта не может ему принадлежать, это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности на имущество, если законодательством не установлен иной срок (п. 1 ст. 239 ГК). Правила ст. 239 ГК предусматривают возможность принудительного отчуждения имущества в том случае если: а) определенное имущество не может в силу законодательного акта принадлежать данному лицу; б) собственник в течение года с момента возникновения права собственности на имущество, не произвел его отчуждение. Такое имущество с учетом его характера и назначения по решению суда, вынесенному по заявлению соответствующего государственного органа или органа местного управления и самоуправления, подлежит принудительной продаже, с передачей бывшему собственнику вырученной от продажи суммы либо передаче в государственную собственность с возмещением бывшему собственнику стоимости имущества.

Стоимость имущества, за вычетом затрат на отчуждение (ответственное хранение) определяется судом. Если в собственности гражданина или юридического лица по основаниям, допускаемым законодательством, окажется вещь,

---

[146] См. например, Юридический энциклопедический словарь / Гл.ред. А.Я. Сухарев [и др.] – М.: Сов. энциклопедия, 1984. – С. 211.

[147] См. например, Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – С. 613, Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Отв. ред. О.Н. Садиков. – М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 1995. – С. 283.

нахождение которой в обороте допускается по специальному разрешению, а в выдаче такого разрешения собственнику отказано либо он не обратился за получением указанного разрешения в течение срока, предусмотренного законодательством, эта вещь подлежит отчуждению в порядке, установленном для имущества, которое не может принадлежать данному собственнику. При этом отчуждение вещи допускается с соблюдением порядка оборота соответствующего имущества, установленного законодательством, и только лицу, имеющему указанное разрешение, или государству (п. 3 ст. 239 ГК).

Отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка. Возможны случаи, когда изъятие земельного участка для государственных нужд либо по причине ненадлежащего использования невозможно без прекращения права собственности на здания, сооружения или другое недвижимое имущество, находящееся на данном участке. Статья 240 ГК предусматривает возможность изъятия такого имущества у собственника посредством выкупа государством или продажи с публичных торгов в порядке, предусмотренном законодательством. Общие положения, касающиеся изъятия земельных участков для государственных и общественных нужд содержатся в Кодексе Республики Беларусь о земле.

Требование об изъятии недвижимого имущества может быть удовлетворено только в том случае, если соответствующий государственный орган или орган местного управления и самоуправления докажет, что использование земельного участка в целях, для которых он изымается, невозможно без прекращения права собственности на данное недвижимое имущество.

Выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей. В соответствии со ст. 15 Конституции Республики Беларусь государство ответственно за сохранение историко-культурного и духовного наследия. Статья 54 Конституции говорит о том, что каждый обязан беречь историко-культурное, духовное наследие и другие национальные ценности. В Республике Беларусь в целом создано законодательство, обеспечивающее регулирование отношений в сфере историко-культурного и духовного наследия. Его основу составляет Закон Республики Беларусь «Об охране историко-культурного наследия». В случаях, когда собственник культурных ценностей, отнесенных в соответствии с законодательством к особо ценным и охраняемым государством, бесхозяйственно содержит эти ценности, что грозит утратой ими своего значения, такие ценности по решению суда могут быть изъяты у собственника путем выкупа государством или продажи с публичных торгов (ч. 1 ст. 241 ГК). Выкупная цена устанавливается соглашением сторон, а в случае спора – судом. При продаже с публичных торгов собственнику передается вырученная от продажи сумма за вычетом расходов на проведение торгов.

Выкуп домашних животных. Статья 242 ГК предусматривает возможность изъятия у собственника путем выкупа домашних животных

в случаях, когда собственник домашних животных обращается с ними в явном противоречии с установленными законодательством правилами и принятыми в обществе нормами гуманного отношения к животным. Правила данной статьи распространяются на случаи содержания исключительно домашних животных. Для применения предусмотренных ст. 242 последствий требуется установление факта негуманного отношения к домашним животным, что само по себе может указывать и на нарушение законодательства. Заинтересованными в таком изъятии могут быть любые лица, способные обеспечить надлежащее обращение с домашними животными, но, прежде всего общества защиты животных.

Реквизиция. На примере данного института прослеживается влияние публично-правовых начал на сферу частных интересов. Стихийные бедствия, аварии, эпидемии, эпизоотии и иные обстоятельства, носящие характер чрезвычайных воздействуют как на сферу публично-правовых интересов, так и на сферу частно-правовых интересов. Приоритет здесь отдается интересам общества. Имущество в интересах общества может быть изъято у собственника по решению государственных органов в порядке и на условиях, установленных законом, с выплатой собственнику имущества его стоимости (п. 1 ст. 243 ГК). Решение об изъятии происходит из области государственного управления, но оценка реквизированного имущества может быть оспорена собственником в суде. Лицо, имущество которого реквизировано, при прекращении действия обстоятельств, приведших к реквизиции, вправе требовать по суду возврата ему сохранившегося имущества.

Конфискация. Здесь в отличие от реквизиции отсутствует правовой компромисс, учитывающий имущественные интересы собственника имущества. Конфискация рассматривается в качестве санкции, но, охватывая сферу частно-правовых интересов, защищает интересы публично-правового характера. В случаях, предусмотренных законодательными актами, имущество может быть безвозмездно изъято у собственника в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения. Конфискация имущества в административном порядке допускается лишь с соблюдением условий и порядка, предусмотренных законом. Решение о конфискации, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд (ст. 244 ГК).

Национализация. Означает принудительное обращение имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, в государственную собственность. Национализация допускается на основании принятого в соответствии с Конституцией закона, определяющего порядок и условия национализации. Национализация осуществляется на условиях своевременной и полной компенсации лицу, имущество которого национализировано, стоимости этого имущества и других убытков, причиненных его изъятием (ст. 245 ГК).

ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ ГРАЖДАН

Граждане как субъекты гражданского права являются наиболее типичными носителями частноправовых интересов, реализуемых в самых различных отношениях имущественного характера. В большинстве случаев граждане участвуют в гражданских правоотношениях по поводу имущественных благ. Чем шире круг вещей, которые могут находиться в собственности граждан, тем более разнообразны и сами имущественные отношения. Основные положения, касающиеся собственности и права собственности, закрепленные в Конституции Республики Беларусь (ст. 13, ст. 44) способствуют закреплению и развитию частноправовых интересов граждан.

Доктрина различает право собственности в объективном смысле как систему норм права, регулирующих отношения по поводу собственности и в субъективном смысле как принадлежащие собственнику правомочия по владению, пользованию и распоряжению имуществом. С точки же зрения характеристики права собственности более всего его отличают отношения с участием граждан, поскольку именно граждане чаще всего позиционируются как носители частноправовых интересов.

Развитию права собственности граждан должны способствовать принципы, определяющие и регламентирующие гражданские отношения (ст. 2 ГК), в том числе: принцип верховенства права; принцип равенства участников гражданских отношений; принцип неприкосновенности собственности; принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела; принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты и др.

Субъекты права собственности. Пункт 3 ст. 213 ГК указывает на физические лица как субъектов права частной собственности. Субъектами права частной собственности могут быть граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства, что следует из нормы, содержащейся в ч. 2 п. 3 ст. 1 ГК, в соответствии с которой правила, установленные гражданским законодательством, применяются и к отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства. С другой стороны следует учитывать то обстоятельство, что имущественные отношения, в которых участвуют иностранные граждане, зависимы от двух правопорядков: отечественного и государства, в котором находится иностранец, в чем проявляется своеобразие его правового положения.[148]

Нормы, обеспечивающие регулирование отношений собственности с участием иностранных граждан могут содержаться в международных договорах

[148] Богуславский, М.М. Международное частное право: учеб. / М.М. Богуславский – 3-е изд. – М.: Юрист, 1999. – С. 106.

и иных актах. Нормы гражданского права, содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь, вступивших в силу, являются частью действующего на территории Республики Беларусь гражданского законодательства, подлежат непосредственному применению, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для применения таких норм требуется издание внутригосударственного акта, и имеют силу того правового акта, которым выражено согласие Республики Беларусь на обязательность для нее соответствующего международного договора (ч. 2 ст. 6 ГК). Так, в соответствии со ст. 8 Договора об образовании Сообщества России и Беларуси от 2 апреля 1996 г. Республика Беларусь и Российская Федерация обеспечивают равные права физическим лицам государств – участников Союза, на приобретение имущества в собственность, владение, пользование и распоряжение им на своих территориях. В ст. 18 Устава Союза установлено, что любой гражданин государства – участника Союза Беларуси и России имеет право на владение, пользование и распоряжение имуществом на территории другого государства – участника Союза Беларуси и России на тех же условиях, что и граждане этого государства.[149]

Любой гражданин, независимо от наличия или отсутствия дееспособности может иметь в собственности имущество, что следует из содержания ст. 17 ГК. Совершение же сделок по поводу имущества требует применения правил о дееспособности, содержащихся в гл. 3 ГК.

Гражданин как субъект права собственности вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие законодательству, общественной пользе и безопасности, не наносящие вреда окружающей среде, историко-культурным ценностям и не ущемляющие прав и защищаемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом, отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, а также распоряжаться им иным образом (п. 1 ст. 210 ГК). Сам характер правомочий гражданина как субъекта права собственности зависим от оснований гражданских правоотношений. Например, обязательство по залогу ценных бумаг, основанное на договоре или законодательстве (ст. 6 Закона Республики Беларусь «О залоге») может привести к ограничению правомочий собственника по распоряжению заложенным имуществом (ст. 19 Закона «О залоге»). Гражданин, являющийся собственником жилого помещения, осуществляет права владения, пользования и распоряжения жилым помещением исключительно в соответствии с его назначением (п. 1 ст. 272 ГК).

---

[149] Козик Л.П. Беларусь и Россия: организационно-правовые основы интеграции (1996 – 2001 гг.) / Л.П. Козик, М.В. Мясникович, А.М. Абрамович и др. // Минск: Полымя, 2001.– С. 186.

Гражданин может использовать имущество, принадлежащее ему на праве частной собственности для осуществления предпринимательской деятельности, как с образованием, так и без образования юридического лица. Содержание имущественных отношений, связанных с участием гражданина в коммерческих и некоммерческих организациях определяется с учетом правил, содержащихся в гл. 4 и 13 ГК и другим законодательством о юридических лицах. Так, участники хозяйственных товариществ и обществ, производственных и потребительских кооперативов могут иметь вещные права только на имущество, которое они передали в пользование в качестве вклада в уставный фонд. В отношении этих юридических лиц их участники имеют обязательственные права (ч. 2 п. 2 ст. 44 ГК).

Объекты права собственности. В собственности граждан может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может находиться в их собственности. Как правило, собственником такого имущества, может быть лишь государство. В частности, в Республике Беларусь был принят Закон от 5 мая 1998 г. «Об объектах, находящихся только в собственности государства». На один из подобных объектов, золотовалютные резервы указано также в ч. 2 п. 2 ст. 215 ГК.

Количество и стоимость имущества, которое может находиться в собственности граждан, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц.

От исключений по видам, количеству и стоимости имущества следует отличать различие в правовом режиме имущества. Основы возможных различий заключаются в свойствах имущества, указывающие на его предназначение и особенности. Это касается недвижимого имущества, транспортных средств, отдельных видов энергетических ресурсов, валютных ценностей, оружия, лекарственных препаратов и сильнодействующих ядов и других объектов. Так, в соответствии со ст. 10 Закона Республики Беларусь от 22 июля 2003 г. «О валютном регулировании и валютном контроле» на проведение валютных операций, связанных с движением капитала, физическими лицами – резидентами (за исключением физических лиц, выступающих при проведении данных операций в качестве индивидуальных предпринимателей, и физических лиц, указанных в ч. 4 ст. 10 Закона) разрешение Национального банка Республики Беларусь требуется в случаях:

– приобретения у нерезидента ценных бумаг, выпущенных нерезидентами, за исключением приобретения акций при их распределении среди учредителей;

– приобретения в собственность имущества, находящегося за пределами Республики Беларусь и относимого по законодательству Республики Беларусь к недвижимому имуществу;

– размещения денежных средств в банках и иных кредитных организациях иностранных государств;

– предоставления займов на срок, превышающий 180 дней;

– приобретения в собственность имущества, находящегося за пределами Республики Беларусь и относимого по законодательству Республики Беларусь к недвижимому имуществу.

Осуществление права собственности. Граждане, в собственности которых находится имущество, обладают правомочиями владения, пользования и распоряжения. Характер осуществляемых правомочий более всего зависит от правового режима имущества и рода занятий гражданина. Имущество может использоваться либо для удовлетворения личных, семейных, домашних потребностей или в сфере осуществления предпринимательской деятельности. Испытывая воздействие самых различных факторов, рынок товаров, работ, услуг находится в состоянии динамического равновесия. Удельный вес товаров, работ или услуг различен, а они сами могут находиться по отношению друг к другу в состоянии дисбаланса. Осуществление правомочий распоряжения наиболее характерно для сферы предпринимательской деятельности, в которой по мере товарного насыщения все чаще используются гражданско-правовые формы, обеспечивающие возмездное отчуждение имущества, например договор купли-продажи. С другой стороны, преобладание на рынке спроса и предложения услуг ведет к доминированию правомочий владения и пользования имуществом, необходимым для оказания услуг, например медицинское оборудование, предприятия автосервиса и др. Значительное место правомочия владения и пользования занимают в сфере личного, семейного, домашнего потребления, где имущество главным образом используется для удовлетворения личных потребностей, а правомочие распоряжения осуществляется реже. Чаще всего граждане осуществляют правомочие распоряжения посредством таких гражданско-правовых форм как купля-продажа, мена, дарение, рента, заем, завещание.

Свойственные для современной доктрины частного права, теории расщепления права собственности обосновывают необходимость определения дополнительных правомочий собственника, среди которых – право управления.[150] В соответствии с п. 4 ст. 210 ГК собственник может передать свое имущество в доверительное управление другому лицу (доверительному управляющему). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему, который обязан осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица. Основные положения о договоре доверительного управления имуществом содержатся в гл. 52 Гражданского Кодекса.

---

[150] См., например: Honore A.M. Ownership. In: Oxford Essays in Jurisprudehce. – Oxford, 1961. – P. 107 – 147; Becker L. Property Rights. Philosophical Foundations. – L., 1977. – P. 20 – 21.

ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Имущество, как недвижимое, так и движимое во многих случаях является материальной основой деятельности юридических лиц и в этом смысле представляет интерес для целей экономической классификации по видам средств, элементам и т. п. В науке гражданского права в числе традиционных и важнейших признаков юридического лица указывается на наличие у него имущества. Каждое юридическое лицо имеет право собственности на какие-либо вещи, потому что преимущественно право собственности дает возможность юридическому лицу достигать цели его существования.[151] Понятие юридического лица, содержащееся в п. 1 ст. 44 ГК, среди иных признаков называет обособленное имущество.

Право собственности юридических лиц отличают свои характерные особенности, позволяющие идентифицировать имущественные правоотношения с их участием:

1. Право собственности юридических лиц часто обременено элементом участия, когда имущество юридического лица образуется посредством объединения вкладов учредителей (участников). Помимо правового значения имущественное участие имеет важное экономическое наполнение, поскольку создает возможность осуществлять тот или иной вид предпринимательской (хозяйственной) деятельности (производить товары, оказывать услуги). Имущество, переданное в качестве вкладов учредителями (участниками, членами) коммерческим и некоммерческим организациям (кроме переданного унитарным предприятиям, государственным объединениям либо учреждениям, финансируемым собственником), равно как и имущество, приобретенное этими юридическими лицами, находится в собственности этих юридических лиц. При этом, учредители (участники, члены) коммерческой организации в отношении имущества, находящегося в собственности этой организации, имеют обязательственные права, определяемые в ее учредительных документах (п. 4 ст. 214 ГК).

2. Имущество юридического лица формализуется в виде уставного фонда. Уставный фонд представляет собой номинальную денежную сумму, выражающую стоимость имущества, которым обладает юридическое лицо. Величина уставного фонда является одним из важнейших способов фиксации организационно-правовой формы юридического лица. Так, при нарушении участниками общества с ограниченной ответственностью порядка формирования уставного фонда (ст. 89 ГК), общество должно либо объявить об уменьшении своего уставного фонда и зарегистрировать его уменьшение в установленном порядке, либо прекратить свою деятельность путем ликвидации (п. 3 ст. 89 ГК).

---

[151] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 1. – С. 123.

3. Правовой режим имущества юридического лица определяется правилами ГК, законами об отдельных видах юридических лиц, а также положениями, содержащимися в учредительных документах юридических лиц (устав, учредительный договор).

4. Законодательство, учредительные документы юридического лица во многих случаях моделируют характер правомочия юридического лица по распоряжению имуществом. Так, п. 1 ст. 103 ГК определяя исключительную компетенцию общего собрания акционеров, называет и изменение размера уставного фонда акционерного общества. В силу норм содержащихся в п. 1 ст. 69 ГК закрепление в учредительном договоре полного товарищества правила о том, что ведение дел товарищества осуществляется совместно всеми его участниками, означает возможность совершения любых сделок по приобретению или отчуждению имущества лишь с согласия всех участников товарищества.

5. Содержание права собственности юридических лиц в полной мере характеризуется лишь в отношении тех из них, имущество которых не обременено правом хозяйственного ведения или правом оперативного управления.

Субъекты права собственности. Понятие субъекта права собственности не всегда совпадает с понятием субъекта гражданского права в тех случаях, когда оба этих понятия используются применительно к юридическим лицам. Юридическое лицо в любом случае является субъектом гражданского права, но не всегда субъектом права собственности. В полной мере эти понятия совпадают лишь тогда, когда речь идет о частной форме собственности и негосударственных юридических лицах (ст. 213 ГК).

Объекты права собственности. В соответствии с п. 1 ст. 214 ГК в собственности юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может находиться в их собственности. Таким образом, не могут находиться в собственности негосударственных юридических лиц те объекты, которые в соответствии с законодательством Республики Беларусь об объектах, находящихся только в собственности государства могут находиться лишь в собственности государства. С другой стороны, осуществление правомочий по владению, пользованию и распоряжению имуществом юридического лица должно соответствовать целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, а также предмету деятельности, если он указан в учредительных документах. Кроме того, отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законодательством, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (п. 1 ст. 45 ГК). Декретом Президента Республики Беларусь от 14 июля 2003 г. «О лицензировании отдельных видов деятельности» были утверждены Положение о лицензировании отдельных видов деятельности и Перечень видов деятельности, на осуществле-

ние которых требуются специальные разрешения (лицензии), и уполномоченных на их выдачу государственных органов и организаций.

Для юридических лиц количество и стоимость имущества могут быть ограничены законодательными актами в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц (п. 2 ст. 214 ГК).

Право собственности хозяйственных товариществ и обществ. Хозяйственные товарищества и общества относятся к числу коммерческих организаций, основной целью деятельности которых является извлечение прибыли. Данные коммерческие организации являются собственниками имущества, созданного за счет вкладов учредителей (участников), а также произведенного и приобретенного хозяйственным товариществом или обществом в процессе деятельности последних. Участники хозяйственных товариществ и обществ имеют обязательственные права в отношении имущества, находящегося в собственности этих юридических лиц.

Первоначально имущество хозяйственных товариществ и обществ создается за счет вкладов учредителей. В денежном выражении вклады образуют собой уставный фонд, обеспечивающий имущественную самостоятельность хозяйственных товариществ и обществ, их способность выступать в качестве юридических лиц.

Гражданский кодекс, Положение о государственной регистрации субъектов хозяйствования и иные нормативные правовые акты содержат нормы, определяющие требования к формированию и поддержанию уставного фонда. В частности, согласно п. 3 ст. 47^1 ГК если по окончании второго и каждого последующего финансового года стоимость чистых активов коммерческой организации окажется менее уставного фонда, такая организация обязана объявить и зарегистрировать в установленном порядке уменьшение своего уставного фонда. Если стоимость указанных активов менее определенного законодательством минимального размера уставного фонда, эта коммерческая организация подлежит ликвидации в установленном порядке. При определении финансового года необходимо руководствоваться правилами ст. 14 Закона Республики Беларусь «О бухгалтерском учете и отчетности». Под активами понимается движимое и недвижимое имущество, денежные средства, ценные бумаги, ресурсы, основные и производственные фонды, т.е. те элементы, которые могут быть использованы в экономической деятельности в качестве источника прибыли (дохода) для распоряжающегося ими субъекта.[152] В соответствии со ст. 2 Закона Республики Беларусь «О бухгалтерском учете и отчетности» активы – имущество, в том числе имущественные права, исключительные права на ре-

[152] Герштейн, Е.Ф. Рыночная экономика: Словарь-справочник / Е.Ф. Герштейн, [и др.]; под общ. ред. А.В. Шевчука. – Минск: Высш. шк., 1992. – С. 5.

зультаты интеллектуальной деятельности, учитываемые организацией в результате хозяйственных операций.

Хозяйственные товарищества и общества могут участвовать в формировании имущества других хозяйственных товариществ и обществ посредством внесения вкладов. Законодательством могут быть предусмотрены случаи, когда хозяйственные товарищества и общества не могут быть учредителями (участниками) других хозяйственных товариществ и обществ.

Вкладом в уставный фонд хозяйственных товариществ и обществ могут быть вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, либо иные отчуждаемые права, имеющие денежную оценку. Внесение вклада в денежной форме должно подтверждаться платежным или иным документом, а внесение неденежного вклада – заключением экспертизы о достоверности оценки имущества.

Гражданский кодекс (ч. 3 и ч. 4 п. 4 ст. 63) устанавливает определенные запреты и ограничения на участие имущества, находящегося в государственной собственности, а также частной собственности в уставных фондах хозяйственных обществ и коммандитных товариществ. Так, если иное не установлено законодательством государственные органы и органы местного управления и самоуправления не вправе выступать участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в коммандитных товариществах. Унитарные предприятия, государственные объединения, а также финансируемые собственниками учреждения могут быть участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в коммандитных товариществах с разрешения собственника (уполномоченного собственником органа), если иное не установлено законодательными актами.

Имущественные отношения по поводу участия в хозяйственных товариществах и обществах (уступка доли, оборот ценных бумаг, выход или исключение участника, ликвидация товарищества или общества и др.) регулируются нормами § 2 гл. 4 ГК, законодательством о ценных бумагах, а применительно к хозяйственным обществам также Законом Республики Беларусь «О хозяйственных обществах».

Право собственности производственных и потребительских кооперативов. Производственные и потребительские кооперативы обладают правоспособностью юридического лица. Они могут быть собственниками имущества, но правовой режим имущества кооперативов неодинаков, поскольку производственный кооператив относится к числу коммерческих организаций, в то время как потребительский кооператив является некоммерческой организацией. Имущественные отношения в производственном кооперативе строятся на основе потребностей, возникающих в связи с осуществлением предпринимательской (хозяйственной) деятельности, что отличает эти отношения от отношений, складывающихся в потребительском

кооперативе, целью деятельности которого является удовлетворение потребностей материального (имущественного) характера, а не извлечение и последующее распределение прибыли, что характеризует производственный кооператив как коммерческую организацию.

Имущество, находящееся в собственности производственного кооператива, делится на паи его членов в соответствии с уставом кооператива. В производственном кооперативе могут создаваться неделимые фонды, используемые на цели, определяемые уставом. Если иное не определено уставом, решение об образовании неделимых фондов принимается членами кооператива единогласно. Прибыль кооператива распределяется между его членами в соответствии с трудовым участием, если иной порядок не предусмотрен уставом. В таком же порядке распределяется имущество, оставшееся после ликвидации кооператива и удовлетворения требований его кредиторов (п. 3 ст. 109 ГК). В случае выхода или исключения из кооператива член кооператива имеет право на получение пая или имущества, соответствующего его паю. Он может иметь также право на получение других выплат, предусмотренных уставом кооператива. Свой пай, полностью или его часть член кооператива вправе передать другому члену кооператива, если только иное не предусмотрено законодательством и уставом кооператива. Для передачи пая или его части гражданину, не являющемуся членом кооператива, требуется согласие кооператива, но преимущественное право приобретения пая или его части остается за другими членами кооператива. В случае смерти члена производственного кооператива его наследники могут быть приняты в члены кооператива, если иное не предусмотрено уставом. В противном случае у кооператива появляется обязанность выплатить наследникам стоимость пая умершего члена кооператива. Возможно взыскание на пай члена кооператива по собственным долгам члена кооператива, но лишь в том случае если недостает иного его имущества для покрытия таких долгов в порядке, предусмотренном законодательством и уставом кооператива. В любом случае взыскание по долгам члена кооператива не может быть обращено на неделимые фонды кооператива (п. 5 ст. 111 ГК).

Особенности правового положения и режима имущества потребительской кооперации (потребительских обществ и их союзов) определяются Гражданским кодексом, Законом Республики Беларусь «О потребительской кооперации (потребительских обществах, их союзах) в Республике Беларусь». Правовое положение и режим имущества иных потребительских кооперативов, к которым относятся жилищные, жилищно-строительные кооперативы, молодежные жилищные комплексы, коллективы индивидуальных застройщиков, гаражные кооперативы, садоводческие товарищества и др. определяется Гражданским кодексом и иным законодательством Республики Беларусь.

Право собственности общественных и религиозных организаций (объединений), фондов, объединений юридических лиц. Данные юридические лица являются некоммерческими организациями. Цели и предмет их деятельности находятся за пределами предпринимательской (хозяйственной) сферы. В большей степени это относится к общественным и религиозным организациям, а также фондам. Объединения юридических лиц (ассоциации и союзы) создаются коммерческими организациями в целях координации их предпринимательской деятельности. Ассоциации и союзы в целом обеспечивают в пределах своей правоспособности условия для осуществления предпринимательской деятельности, а по решению их участников допускается преобразование ассоциаций и союзов в хозяйственные общества или товарищества. Вместе с тем, правила, содержащиеся в ч. 4 п. 3 ст. 46 ГК допускают при определенных условиях возможность осуществления некоммерческими организациями предпринимательской деятельности.

Правовое положение общественных и религиозных организаций (объединений), а также объединений юридических лиц (ассоциаций и союзов) рассматривается при изучении темы «Юридические лица».

ПРАВО ГОСУДАРСТВЕННОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Основные положения, характеризующие право государственной собственности основываются на понимании сущности государства, характеристике его целей и функций. Содержание права государственной собственности в большей степени отличают публично-правовые, нежели частноправовые начала, в состоянии зависимости от которых находятся имущественные интересы физических и юридических лиц как субъектов гражданского права. Имущество, находящееся в государственной собственности образует собой материальную основу деятельности в сфере государственного управления, а также во многих отраслях экономики.

В соответствии с п. 1 ст. 215 ГК государственная собственность выступает в виде *республиканской собственности* (собственность Республики Беларусь) и *коммунальной собственности* (собственность административно-территориальных единиц).

Субъекты права государственной собственности. Применительно к субъектам права государственной собственности можно говорить о двухзвенной системе, включающую в себя: а) Республику Беларусь; б) административно-территориальные единицы.

Согласно ст. 107 Конституции Республики Беларусь Правительство Республики Беларусь выступает от имени собственника в отношении имущества, являющегося собственностью Республики Беларусь, и организует

управление государственной собственностью. Свои функции Правительство Республики Беларусь осуществляет на основе Конституции и Закона Республики Беларусь «О Совете Министров Республики Беларусь».

Статья 121 Конституции Республики Беларусь относит к исключительной компетенции местных Советов депутатов определение в пределах, установленных законом, порядка управления и распоряжения коммунальной собственностью. Нормы, направленные на регулирование отношений в сфере управления и распоряжения коммунальной собственностью содержатся в Законе Республики Беларусь «О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь».

Объекты права государственной собственности. Применительно к отношениям с участием субъектов права государственной собственности в целом может применяться используемая в гражданском праве классификация объектов гражданских прав. Вместе с тем, в силу целого ряда причин социально-экономического и политического характера государство заинтересовано в установлении особого правового режима отдельных объектов гражданских прав. В наибольшей степени это характерно для имущества, занимающего центральное место среди иных объектов гражданских прав. Не все то имущество, которое может находиться в собственности государства может находиться в собственности физических лиц. С другой стороны, применительно к физическим лицам более свойственно нахождение в их собственности такого имущества, которое чаще всего служит для удовлетворения личных, домашних, семейных потребностей. В подобном сопоставлении проявляется разность имущества и необходимость его позиционирования в отношении субъектов права собственности.

Имущество, находящееся в государственной собственности подразделяется на: а) имущество, закрепленное за республиканскими юридическими лицами (республиканская собственность); б) имущество, закрепленное за коммунальными юридическими лицами (коммунальная собственность); в) имущество, составляющее казну Республики Беларусь; г) имущество, составляющее казну административно-территориальных единиц. Все то имущество, которое не входит в казну Республики Беларусь и казну административно-территориальных единиц закрепляется за республиканскими, коммунальными юридическими лицами.

В соответствии с ч. 2 п. 2 ст. 215 ГК казну Республики Беларусь составляют средства республиканского бюджета, золотовалютные резервы, другие объекты, находящиеся только в собственности государства, а также иное государственное имущество, не закрепленное за республиканскими юридическими лицами.

Согласно ст. 13 Конституции Республики Беларусь недра, воды, леса составляют исключительную собственность государства. Перечень объектов, находящихся только в собственности государства определен Законом Республики Беларусь от 5 мая 1998 г. «Об объектах, находящихся только в собственности госу-

дарства». В этот перечень, в частности, входят: природные ресурсы, перечисленные в ст. 2 Закона: военное и другое имущество, используемое исключительно в интересах государственной и общественной безопасности; химические субстанции, микроорганизмы, устройства и технологии, которые могут быть использованы для создания и производства химического и бактериологического оружия; метрополитен и городской электрический транспорт; научные организации и организации научного обслуживания, входящие в состав Национальной академии наук Беларуси и Академии аграрных наук Беларуси и многие другие объекты.

В соответствии с п. 3 ст. 215 ГК казну административно-территориальной единицы составляют средства местного бюджета и иное коммунальное имущество, не закрепленное за коммунальными юридическими лицами. В коммунальной собственности могут находиться имущество государственных органов соответствующей административно-территориальной единицы, средства местного бюджета, жилищный фонд и жилищно-коммунальное хозяйство подведомственной территории, а также промышленные, строительные, сельскохозяйственные предприятия, предприятия торговли, бытового обслуживания населения и транспорта, другие предприятия, организации, учреждения здравоохранения, образования, культуры, физической культуры и спорта, социальной защиты и иное имущество, необходимое для функционирования и развития соответствующей территории (ч. 2 ст. 36 Закона «О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь»).

Осуществление права собственности Республики Беларусь. Правомочия собственника осуществляются республиканскими органами государственного управления, юридическими лицами, имущество которых находится в республиканской собственности и иными юридическими и физическими лицами в случаях предусмотренных законодательством.

Совет Министров Республики Беларусь – Правительство Республики Беларусь является коллегиальным центральным органом государственного управления Республики Беларусь, осуществляющим в соответствии с Конституцией исполнительную власть в Республике Беларусь и руководство системой подчиненных ему органов государственного управления и других органов исполнительной власти. Статья 11 Закона «О Совете Министров Республики Беларусь» устанавливает, что Совет Министров Республики Беларусь выступает от имени собственника в отношении имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь, организует управление государственной собственностью. Полномочия, которыми наделен Совет Министров Республики Беларусь (ст.ст. 11, 12 Закона «О Совете Министров Республики Беларусь») позволяют обеспечить эффективное управление имуществом находящимся в собственности Республики Беларусь, а также экономическую самостоятельность Республики Беларусь.

Указом Президента Республики Беларусь от 24 сентября 2001 г. № 516 «О совершенствовании системы республиканских органов государ-

ственного управления и иных государственных организаций, подчиненных Правительству Республики Беларусь» была определена система республиканских органов государственного управления и иных государственных организаций, подчиненных Правительству Республики Беларусь.

В частности, в систему данных органов вошли объединения юридических лиц, имущество которых находится в собственности Республики Беларусь, осуществляющие управление объектами государственной собственности, государственные учреждения, иные государственные организации, подчиненные Правительству Республики Беларусь; министерства (министерство – республиканский орган государственного управления (функциональный или отраслевой); комитеты (Комитет при Совете Министров Республики Беларусь – республиканский орган государственного управления, реализующий функцию государственного регулирования в конкретной сфере деятельности) и др. Так, применительно к земельным ресурсам, функции государственного управления в области земельных отношений, использования и охраны земель, землеустройства и др. постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 18 июня 1997 г. № 743 «Об утверждении Положения о Государственном комитете по земельным ресурсам, геодезии и картографии Республики Беларусь» были возложены на Государственный комитет по земельным ресурсам, геодезии и картографии.

Указом Президента Республики Беларусь от 24 сентября 2001 г. № 516 Государственный комитет по земельным ресурсам, геодезии и картографии преобразован в Комитет по земельным ресурсам, геодезии и картографии при Совете Министров Республики Беларусь. В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 5 мая 2006 г. № 289 «О структуре Правительства Республики Беларусь» Совет Министров Республики Беларусь постановлением от 29 июля 2006 г. № 958 утвердил Положение о Государственном комитете по имуществу Республики Беларусь. В соответствии с п. 3 данного Положения главными задачами Госкомимущества является проведение единой государственной политики в области земельных отношений, геодезии, картографии, государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, по вопросам имущественных отношений (включая управление, распоряжение, приватизацию, оценку и учет имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь), а также ведение соответствующих кадастров, регистров и реестров.

Применительно к казне Республики Беларусь правомочия по владению, пользованию и распоряжению имуществом осуществляются посредством казначейской системы исполнения республиканского бюджета. Основные положения, касающиеся казначейской системы, были определены постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 16 декабря 1993 г. № 846 «О государственном казначействе Республики Беларусь» и постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 8 апреля 1998 г. № 565 «О переходе на казначейскую систему

исполнения республиканского бюджета и создании территориальных органов государственного казначейства». Постановлением от 8 апреля 1998 г. № 565 были установлены следующие основные правила финансирования расходов:

– министерствам и другим республиканским органам государственного управления (главным распорядителям средств республиканского бюджета), учреждениям и организациям, финансируемым из республиканского бюджета (распорядителям средств республиканского бюджета), открываются лицевые счета в системе государственного казначейства;

– для главных распорядителей и распорядителей средств республиканского бюджета могут устанавливаться лимиты бюджетных расходов, формируемые на срок от 1 до 3 месяцев и являющиеся основанием для получения средств республиканского бюджета и оплаты оказанных услуг (выполненных работ) юридическими и физическими лицами в соответствии с заключенными договорами;

– получатели средств республиканского бюджета не имеют права принимать обязательства по осуществлению расходов и платежей сверх установленных для них лимитов бюджетных расходов или годовых бюджетных назначений при отсутствии установленных лимитов. Обязательства, принятые с превышением установленных ограничений, не обеспечиваются финансированием из республиканского бюджета;

– права главных распорядителей средств республиканского бюджета по выделению средств подведомственным учреждениям и организациям регулируются путем установления, доведения и уточнения годовых бюджетных назначений и лимитов бюджетных расходов в порядке, определяемом министерством финансов;

– оплата обязательств республиканского бюджета осуществляется, как правило, без зачисления средств на счета распорядителей средств республиканского бюджета со счетов Главного государственного казначейства и территориальных органов государственного казначейства.

Республиканские унитарные предприятия осуществляют правомочия владения, пользования и распоряжения имуществом, которое находится в собственности Республики Беларусь и принадлежит таким предприятиям на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Содержание права хозяйственного ведения и права оперативного управления определяется правилами гл. 19 Гражданского кодекса. Так, в соответствии с ч. 2 п. 2 ст. 276 ГК, собственник имеет право на получение части прибыли от использования имущества, находящегося в хозяйственном ведении созданного им предприятия. Собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении государственного объединения, осуществляет контроль использования по назначению и сохранности этого имущества, а также имеет право на получение части прибыли от его использования.

В силу правил, содержащихся в п. 3 ст. 276 ГК, унитарное предприятие, государственное объединение не вправе продавать принадлежащие им на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, в залог, вносить в качестве вклада в уставный фонд хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника. Если в случаях, предусмотренных законодательством на базе имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь образовано унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (казенное предприятие) или государственное объединение, то такое предприятие, равно как и учреждение (ст. 120 ГК) в отношении закрепленного за ним имущества осуществляет в пределах, установленных законодательством, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества права владения, пользования и распоряжения им. Пункт 2 ст. 277 ГК предоставляет право собственнику имущества, закрепленного за казенным предприятием, учреждением или государственным объединением на праве оперативного управления, изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению.

Осуществление права собственности административно-территориальных единиц. Определение порядка управления и распоряжения коммунальной собственностью отнесено ст. 121 Конституции Республики Беларусь к исключительной компетенции местных Советов депутатов. В соответствии с п. 5 ст. 9 Закона Республики Беларусь «О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь» исполнительный комитет (исполнительный и распорядительный орган на территории области, района, города, поселка, сельсовета) распоряжается коммунальной собственностью административно-территориальной единицы в порядке, установленном местным Советом депутатов; принимает решения о создании, реорганизации и ликвидации предприятий, организаций, учреждений и объединений коммунальной собственности (п. 6 Закона); осуществляет в порядке, установленном законодательством Республики Беларусь, контроль на подведомственной ему территории за использованием коммунальной собственности.

В соответствии с пунктами 1 и 3 ст. 16 Закона «О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь» местный Совет депутатов утверждает местный бюджет и отчет об его исполнении, вносит при необходимости изменения в бюджет; определяет в пределах своей компетенции порядок управления, а также распоряжения коммунальной собственностью.

Правомочия по владению, пользованию и распоряжению осуществляются также коммунальными юридическими лицами (предприятия, организации, учреждения и объединения коммунальной собственности). В соответствии с ч. 3 п. 2 ст. 113 ГК имущество коммунального унитарного предприятия находится в собственности административно-территориальной единицы

и принадлежит такому предприятию на праве хозяйственного ведения. Владение, пользование и распоряжение имуществом коммунального предприятия должно осуществляться в соответствии с правилами ст. 276 ГК.

ПРАВО ОБЩЕЙ СОБСТВЕННОСТИ

Во многих случаях правом на имущество обладает одно лицо. Имущество, находящееся в собственности двух или нескольких лиц, принадлежит им на праве общей собственности (п. 1 ст. 246 ГК). Институт права общей собственности развивался на основе тех общих представлений о праве собственности, которые были разработаны еще в римском гражданском праве. К началу XX в. институт права общей собственности уже был структурно оформлен и закреплен в Своде Законов Гражданских (т. 10, ч. 1, изд. 1900 г.).

Основания возникновения права общей собственности могут быть самые различные: наследование, создание крестьянского (фермерского) хозяйства, заключение договора простого товарищества, состояние в браке и др. Статья 246 ГК не содержит перечня оснований возникновения общей собственности, а лишь говорит о том, что общая собственность возникает при поступлении в собственность двух или нескольких лиц имущества, которое не может быть разделено без изменения его назначения (неделимые вещи) либо не подлежит разделу в силу законодательства. Под объектом права общей собственности подразумевают индивидуально-определенные вещи, не способные к разделению без ущерба для самой вещи. Юридический интерес к такой вещи сохраняется лишь при условии ее неделимости. Право общей собственности предполагает реальную нераздельность вещи, но не в том смысле, чтобы вещь не могла подлежать разделу: поэтому общее право собственности и называется римскими юристами dominium plurium pro indiviso.[153]

Виды права общей собственности. Пункт 2 ст. 246 ГК различает два вида общей собственности*: долевую* и *совместную*. При *долевой* собственности имущество находится в общей собственности с определением доли каждого из собственников (сособственников). При *совместной* собственности доли в имуществе не определены.

Общая долевая собственность. Презюмируется, что общая собственность на имущество является долевой, за исключением случаев, когда законодательными актами допускается образование совместной собственности на это имущество. В общей долевой собственности каждому из собственников принадлежит право на определенную долю. Однако эта доля не есть доля

[153] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 2. – С. 42.

имущества в натуре по той причине, что объект права общей собственности неделим. В этом смысле в юридической литературе используется термин «идеальная доля». Предположение долей в имуществе имеет значение постольку, поскольку выраженные посредством дроби (½, ¾ и т. д.) доли могут меняться в зависимости от самых различных обстоятельств.

Содержание права общей долевой собственности составляют правомочия по владению, пользованию и распоряжению имуществом. Принадлежность имущества на праве общей собственности не одному, а нескольким лицам исключает возможность автономного владения, пользования и распоряжения имуществом. Владение, пользование и распоряжение имуществом, находящимся в общей долевой собственности осуществляется по соглашению всех сособственников (участников). Сособственник общей долевой собственности имеет право на предоставление в его владение и пользование части общего имущества, соразмерной его доле, а при невозможности этого вправе потребовать от других сособственников, которые владеют и пользуются этим имуществом, приходящимся на его долю, соответствующей компенсации. Право сособственника продать, подарить, завещать, сдать в залог свою долю либо распорядиться ею иным образом может быть осуществлено с соблюдением при ее возмездном отчуждении правил, установленных ст. 253 ГК («Преимущественное право покупки доли в праве общей собственности»).

Применение правил Гражданского кодекса о праве общей долевой собственности может иметь определенные трудности, и во многих случаях в практике совершения сделок с жилыми помещениями. В настоящее время отсутствует единая точка зрения по вопросу правомерности распространения требований ст. 253 ГК на владельцев жилых комнат в квартире.

В частности, существует мнение, согласно которому в случае раздела жилой площади в квартире собственники других комнат в той же квартире преимущественного права покупки не имеют. В качестве аргумента приводится то обстоятельство, что жилая площадь в такой квартире уже разделена, а потому правила общей долевой собственности на такие квартиры не распространяются по аналогии с продажей квартиры в многоквартирном жилом доме, в котором собственнику квартиры наряду с последней принадлежит и доля в праве собственности на общее имущество дома, в то же время он вправе распоряжаться квартирой по своему усмотрению. Однако ввиду отсутствия прямого указания в законе на то, что одновременно с отчуждением жилой комнаты в квартире к новому собственнику переходит и доля в праве общей собственности на подсобные помещения, указанная аналогия при совершении возмездных сделок с жилыми комнатами применения не нашла.

Нотариальная практика пошла по пути сохранения общего порядка, предусмотренного ст. 253 ГК для продажи доли в праве общей собственно-

сти, что в последующем было закреплено в п. 17 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 26.03.2003 г. № 2. Раздел жилого помещения в соответствии с ч. 2 ст. 119 Жилищного кодекса не влечет прекращения права общей собственности, так как подсобные помещения остаются в общей долевой собственности. Участники долевой собственности после такого раздела сохраняют преимущественное право покупки доли.[154]

Размер доли каждого из сособственников имеет значение при распределении плодов, продукции и доходов от использования имущества, равно как и при уплате налогов, сборов и иных платежей по общему имуществу. И в том и в другом случае при определении величин следуют принципу соразмерности долей с той лишь разницей, что в первом случае (распределение плодов, продукции и доходов) иное может быть предусмотрено соглашением между сособственниками, а во втором случае (обязанности по уплате налогов, сборов и иных платежей) иное может быть определено законодательством или договором.

При наличии соглашения между сособственниками имущество, находящееся в общей долевой собственности может быть между ними разделено. За любым из участников долевой собственности сохраняется право требовать выдела своей доли из общего имущества. Недостижение сособственниками соглашения о способах и условиях раздела общего имущества или выдела доли одного из них дает право заинтересованному сособственнику требовать выдела в натуре своей доли в судебном порядке. Если выдел доли в натуре не допускается законодательством или невозможен без несоразмерного ущерба имуществу, находящемуся в общей долевой собственности, выделяющийся сособственник получает право на выплату ему стоимости его доли другими участниками общей долевой собственности.

В тех случаях, когда выделяемое в натуре имущество несоразмерно доле выделяющегося сособственника такая несоразмерность устраняется посредством выплаты соответствующей денежной суммы или иной компенсацией. Выплата участнику долевой собственности остальными собственниками компенсации вместо выдела его доли в натуре возможно лишь с его согласия. В случаях, если доля соответствующего собственника незначительна, не может быть реально выделена, и он не имеет существенного интереса в использовании общего имущества, суд может и при отсутствии согласия этого собственника обязать его передать свою долю остальным участникам с выплатой ему компенсации (ч. 2 п. 4 ст. 255 ГК). Получение сособственником компенсации приводит к утрате его права на долю в общем имуществе.

---

[154] Звонкович, Т. Долевая собственность жилого дома. Отчуждение доли: проблемы применения статьи 253 ГК / Т. Звонкович // Бюллетень нормативно-правовой информации. Юридический мир. – 2004. – № 23. – С. 47 – 48.

Общая совместная собственность. Совместная собственность может быть образована лишь в случаях, предусмотренных законодательными актами. В частности, Гражданский кодекс предусматривает общую собственность супругов (ст. 259 ГК).

Состояние в браке предполагают приоритет личностных отношений над имущественными, но в любом случае и те и другие отношения корреспондируют друг с другом и находятся в определенной зависимости друг от друга. Поэтому предполагается, что участники совместной собственности, если только иное не предусмотрено специальным соглашением между ними, сообща владеют и пользуются общим имуществом. Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершена сделка по распоряжению имуществом. Вместе с тем, это правило, содержащееся в п. 2 ст. 256 ГК не распространяется на недвижимое имущество для распоряжения которым необходимо письменное согласие всех участников совместной собственности.

Каждый из участников совместной собственности вправе совершать сделки по распоряжению общим имуществом, если иное не вытекает из соглашения всех участников. Совершенная одним из участников совместной собственности сделка, связанная с распоряжением общим имуществом, может быть признана недействительной по требованию остальных участников по мотивам отсутствия у участника, совершившего сделку, необходимых полномочий только в случае, если доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать об этом (п. 3 ст. 256 ГК).

Правила ст. 256 ГК применяются, если только для отдельных видов совместной собственности законодательством не установлено иное.

Возможен раздел имущества, находящегося в общей совместной собственности между участниками совместной собственности, равно как и выдел доли одного из участников. Необходимым условием такого раздела или выдела является предварительное определение доли каждого из участников в праве на общее имущество. При этом доли участников признаются равными, если иное не предусмотрено законодательством или соглашением участников. Основания и порядок раздела общего имущества и выдела из него доли определяются по правилам ст. 255 ГК («Раздел имущества, находящегося в долевой собственности, и выдел из него доли»), поскольку иное для отдельных видов совместной собственности не установлено законодательством и не вытекает из существа отношений участников совместной собственности.

Допускается взыскание на долю в общем имуществе по требованию кредиторов. Вместе с тем, возможность взыскания предполагает отсутствие у участника, имеющего кредитора, другого имущества, за счет которо-

го возможно удовлетворение требований кредитора. Невозможность выдела доли в натуре или возражения против такого выдела остальных участников дает право кредитору требовать продажи должником своей доли остальным участникам общей собственности по цене, соразмерной рыночной стоимости этой доли, с обращением вырученных от продажи средств в погашение долга. Если же остальные участники общей собственности отказываются от приобретения доли должника кредитор вправе требовать по суду обращения взыскания на долю должника в праве общей собственности посредством продажи этой доли с публичных торгов.

Общая совместная собственность супругов. Устанавливая общую совместную собственность супругов, закон допускает возможность определения иного правового режима имущества. Так, в соответствии с п. 1 ст. 259 ГК имущество, нажитое супругами во время брака, находится в их совместной собственности, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества. Вместе с тем, состояние в браке не означает, что каждый из супругов не может иметь в своей собственности какое-либо имущество. Таковым имуществом признается имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также полученное одним из супругов во время брака в дар или в порядке наследования. Кроме того, одежда, обувь и другие вещи индивидуального пользования за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные во время брака за счет общих средств супругов, признаются собственностью того супруга, который ими пользовался.

Часть 3 п. 2 ст. 259 ГК устанавливает, что имущество каждого из супругов может быть признано их совместной собственностью, если будет установлено, что в течение брака за счет общего имущества супругов или личного имущества другого супруга были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и т.п.). Договором между супругами может быть предусмотрено и иное. В таком случае данное правило не применяется. Аналогичное правило содержится в ч. 3 ст. 26 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье. По смыслу правила, содержащегося в ч. 3 п. 3 ст. 259 ГК следует, что таким имуществом может быть не только недвижимое имущество, но и любое другое имущество способное к увеличению стоимости, например ценные бумаги.

В соответствии с п. 3^1 ст. 259 ГК при разделе имущества, находящегося в совместной собственности супругов, супруг участника хозяйственного товарищества, общества с ограниченной ответственностью или общества с дополнительной ответственностью вправе требовать в судебном порядке признания за ним права на причитающуюся ему часть доли его супруга в уставном фонде соответствующего товарищества или общества.

В случае признания судом за супругом участника хозяйственного товарищества, общества с ограниченной ответственностью или общества с дополнительной ответственностью права на причитающуюся ему часть доли его супруга в уставном фонде соответствующего товарищества или общества с согласия остальных участников этого товарищества или общества он вправе стать его участником либо требовать выплаты стоимости причитающейся ему части доли его супруга в уставном фонде или выдачи в натуре имущества на такую стоимость. При этом отказ во включении в состав участников соответствующего товарищества или общества влечет обязанность этого товарищества или общества выплатить супругу стоимость причитающейся ему части доли его супруга в уставном фонде либо выдать в натуре имущество на такую стоимость.

Определение стоимости части доли в уставном фонде товарищества или общества и ее выплата либо выдача в натуре имущества на такую стоимость осуществляются в соответствии с п. 2 ст. 64 ГК в срок, предусмотренный учредительными документами этого товарищества или общества, но не позднее двенадцати месяцев со дня предъявления супругом соответствующего требования.

Правила частей 1 и 2 п. 3^1 ст. 259 ГК распространяются на случаи раздела имущества, находящегося в совместной собственности супругов, один из которых является членом производственного кооператива. При этом определение стоимости части пая супруга в имуществе производственного кооператива и ее выплата либо выдача в натуре имущества на такую стоимость осуществляются в соответствии с п. 1 ст. 111 ГК в срок, предусмотренный уставом производственного кооператива, но не позднее двенадцати месяцев со дня предъявления супругом соответствующего требования.

Правовой режим общей собственности супругов не ограждает имущество от взысканий. По обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество, находящееся в его собственности, а также на его долю в общем имуществе супругов, которая причиталась бы ему при разделе этого имущества. Не допускается лишь обращение взыскания на имущество унитарного предприятия, принадлежащее супругам на праве совместной собственности (п. 3 ст. 259 ГК).

Правила определения долей супругов в общем имуществе при его разделе и порядок такого раздела устанавливаются законодательством о браке и семье, прежде всего Кодексом Республики Беларусь о браке и семье (ст. 24).

Отношения собственности в крестьянском (фермерском) хозяйстве. Пунктом 1 ст. 260 ГК было установлено, что «имущество крестьянского (фермерского) хозяйства находится у его членов на праве совместной собственности, если законодательством или договором между ними не установлено иное». Закон «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» в редакции Закона от 19 июля 2005 г. определил (ст. ст. 15, 16 Закона), что фермерское хозяйство может

иметь в собственности необходимые для производства сельскохозяйственной продукции, а также ее переработки, хранения, транспортировки и реализации насаждения, хозяйственные и иные постройки, мелиоративные и другие сооружения, продуктивный и рабочий скот, птицу, сельскохозяйственную и иную технику и оборудование, транспортные средства, инвентарь, имущество частных унитарных предприятий, созданных фермерским хозяйством, другое имущество, приобретенное фермерским хозяйством, а равно принадлежащие фермерскому хозяйству имущественные права либо иные отчуждаемые права, имеющие стоимость.

Источниками формирования имущества фермерского хозяйства могут быть:

– вклады в уставный фонд фермерского хозяйства;

– доходы, полученные от реализации произведенной и переработанной сельскохозяйственной продукции, а также от других видов хозяйственной деятельности, не запрещенных законодательством;

– иные источники, не запрещенные законодательством.

Организации и индивидуальные предприниматели вправе передавать фермерским хозяйствам неиспользуемые здания, сооружения, сельскохозяйственную технику и оборудование в аренду с последующим их выкупом и отсрочкой начала внесения арендной платы сроком до трех лет.

Плоды, продукция и доходы, полученные в результате деятельности крестьянского (фермерского) хозяйства, являются собственностью крестьянского (фермерского) хозяйства.

В соответствии со ст. 32 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» имущество ликвидируемого фермерского хозяйства, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов, распределяется между его членами пропорционально их долям в уставном фонде фермерского хозяйства, а также с учетом их личного трудового участия, если иной порядок не предусмотрен уставом фермерского хозяйства.

ОГРАНИЧЕННЫЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

В пункте 1 ст. 217 ГК дается перечень вещных прав лиц, не являющихся собственниками: право хозяйственного ведения и право оперативного управления; право пожизненного наследуемого владения земельным участком; право постоянного пользования земельным участком; сервитуты. Дискуссионность вопроса о системе вещных прав затрагивает и ту область теоретико-правовых исследований, где внимание в первую очередь уделяется ограничению правомочий по владению, пользованию и распоряжению имуществом. Стремление к более эффективному использованию имущества, невозможность его использования самим собственником и многие другие обстоятельства приводят к необходимо-

сти использования имущества лицами, которые не являются собственниками имущества. Сущность теории права собственности и различные ее интерпретации позволяют отнести всякое правомерное владение, пользование и распоряжение имуществом осуществляемое лицом, не являющимся собственником к ограниченным вещным правам. Ограниченные вещные права могут быть идентифицированы при помощи характерных признаков, в частности: а) ограниченные вещные права производны от права собственности; б) правомочия по владению, пользованию и распоряжению имуществом отягощены волей собственника этого имущества; в) ограниченные вещные права основываются на титуле (юридическом основании); г) ограниченные вещные права не прекращаются с переходом права собственности на имущество к другому лицу (п. 2 ст. 217 ГК); д) ограниченные вещные права обеспечиваются защитой (ст. 286 ГК).

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления. Среди иных ограниченных вещных прав занимают значительное место в силу того обстоятельства, что будучи адекватной гражданско-правовой формой обеспечивают деятельность предприятий, не являющихся собственниками имущества принадлежащего им на праве хозяйственного ведения или закрепленного на праве оперативного управления. Таким образом, осуществляется квази-представительство собственника в сфере имущественных отношений, в том числе и в реальном секторе экономики.

В гл. 19 ГК («Право хозяйственного ведения, право оперативного управления») отсутствуют понятия права хозяйственного ведения и права оперативного управления, но их понятия предлагаются доктриной гражданского права. Право хозяйственного ведения определяют как основанное на праве собственности вещное право юридического лица-несобственника владеть, пользоваться и распоряжаться закрепленным за ним в установленном порядке имуществом в пределах, определяемых в соответствии с законодательством, а право оперативного управления как основанное на праве собственности вещное право юридического лица-несобственника владеть, пользоваться и распоряжаться закрепленным за ним имуществом в пределах, установленных законодательством, в соответствии с целями деятельности, заданиями собственника и назначением имущества.[155]

Отличительным признаком права хозяйственного ведения и права оперативного управления является то, что они могут возникнуть на основании односторонних действий субъекта «вышестоящего» права (односторонних сделок либо же актов органов публичной власти). При этом субъект права оперативного управления или права хозяйственного ведения может быть создан как собственником имущества, так и другим субъектом права хозяйственного ведения или оперативного управления. Последний в этом случае может быть на-

[155] Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – С. 734, 737.

зван обладателем *вышестоящего, материнского* вещного права, так как именно его волей предопределяются факт и условия существования создаваемого им унитарного предприятия или учреждения.[156]

Число субъектов права хозяйственного ведения ограничивается унитарными предприятиями, основанными на государственной или частной собственности, в том числе дочерними предприятиями (ст.ст. 113, 114 ГК) и государственными объединениями.

Унитарное предприятие, государственное объединение, обладающие имуществом на праве хозяйственного ведения осуществляют правомочия по владению, пользованию и распоряжению имуществом в пределах, определяемых в соответствии с законодательством. Собственник имущества имеет возможность опосредованно или непосредственно обеспечивать свои имущественные интересы. В первом случае это достигается посредством осуществления организационно-распорядительных функций, когда собственник решает вопросы создания унитарного предприятия, государственного объединения, определения предмета и целей деятельности, реорганизации и ликвидации, назначения руководителя, а также осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранностью принадлежащего унитарному предприятию, государственному объединению имущества. Во втором случае, собственник дает согласие на продажу недвижимого имущества, сдачу его в аренду, в залог, на участие вкладом в уставных фондах хозяйственных обществ и товариществ, а также на осуществление иных действий, связанных с распоряжением имуществом. Что касается движимого имущества, то унитарное предприятие, государственное объединение, которым имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения вправе распоряжаться им самостоятельно, за исключением случаев, установленных законодательством и собственником имущества.

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, может с согласия собственника имущества создать другое унитарное предприятие (дочернее предприятие), обладающее правами юридического лица. Создание такого дочернего предприятия осуществляется посредством передачи ему в установленном порядке унитарным предприятием части своего имущества в хозяйственное ведение. Имущество дочернего унитарного предприятия находится в собственности собственника имущества предприятия-учредителя и принадлежит дочернему предприятию на праве хозяйственного ведения.

Собственник имущества унитарного предприятия, основанного на праве хозяйственного ведения, не отвечает по обязательствам предприятия, за исключением случаев, предусмотренных п. 3 ст. 52 ГК.

---

[156] Петров, Д.В. Правовая сущность институтов хозяйственного ведения и оперативного управления // Правоведение. – 2001. – № 3. – С. 78.

Субъектами права оперативного управления являются казенные предприятия (ст. 115 ГК), учреждения (ст. 120 ГК), государственные объединения. Ими могут быть также и республиканские унитарные предприятия (ч. 2 п. 2 ст. 113 ГК). Казенное предприятие, учреждение, государственное объединение в отношении закрепленного за ними имущества осуществляют в пределах, установленных законодательством, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества права владения, пользования и распоряжения им. Собственник имущества, закрепленного за казенным предприятием, учреждением или государственным объединением вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению (п. 2 ст. 277 ГК).

Имущество республиканского государственно-общественного объединения, закрепленное за его организационными структурами в виде юридического лица, принадлежит им на праве оперативного управления, если иное не предусмотрено уставом республиканского государственно-общественного объединения.

На организационные структуры республиканского государственно-общественного объединения в виде юридического лица, за которыми имущество закреплено на праве оперативного управления, распространяются правила, предусмотренные настоящей статьей, ст.ст. 279, 280 и п. 2 ст. 281 ГК (п. 3 ст. 277 ГК).

Особенности правового режима имущества казенных предприятий и учреждений проявляются в осуществлении правомочий по распоряжению имуществом. Казенное предприятие вправе распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества. Вместе с тем, казенное предприятие наделено правом самостоятельного осуществления реализации производимой им продукции, если иное не установлено законодательством, но не вправе определять порядок распределения доходов, поскольку это право собственника имущества казенного предприятия. Являясь некоммерческой организацией, учреждение финансируется полностью или частично собственником. Такая организация не только обладает закрепленным за ним имуществом, но может иметь имущество, приобретенное им за счет средств, выделенных ему по смете собственником. Как закрепленным, так и приобретенным за счет выделенных по смете средств имуществом учреждение может распоряжаться лишь с согласия собственника. Если в соответствии с учредительными документами учреждению предоставлено право осуществлять приносящую доходы деятельность (ч. 4 ст. 46 ГК), то полученные от такой деятельности доходы и приобретенное за счет их имущество поступают в самостоятельное распоряжение учреждения и учитываются на отдельном балансе, если иное не предусмотрено законодательством.

Учреждение отвечает по своим обязательствам находящимися в его распоряжении денежными средствами. При их недостаточности, субсиди-

арную ответственность по его обязательствам несет собственник соответствующего имущества (п. 2 ст. 120 ГК).

Имущество республиканского унитарного предприятия, которое может принадлежать ему на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, равно как и имущество коммунального унитарного предприятия, принадлежащее такому предприятию на праве хозяйственного ведения, подлежит обязательной инвентаризации при передаче имущества в аренду или его купле-продаже (ст. 12 Закона Республики Беларусь «О бухгалтерском учете и отчетности»).

Правила, предусмотренные п.п. 1, 2 ст. 278 ГК касающиеся распоряжения имуществом казенного предприятия применяются к государственному объединению, за которым имущество закреплено на праве оперативного управления, если иное не определено актами Президента Республики Беларусь.

Право пожизненного наследуемого владения земельным участком. В юридической литературе рассмотрение ограниченных вещных прав сопровождается дискуссиями относительно соотношения права хозяйственного ведения и права оперативного управления с иными вещными правами на земельные участки. Д.В. Петров отмечает, что из высказываний ряда исследователей косвенно можно заключить, что право хозяйственного ведения и право оперативного управления якобы не могут быть установлены на землю, так как для нее предусмотрены особые ограниченные вещные права – право пожизненного наследуемого владения и право постоянного бессрочного пользования. Некоторые же прямо утверждают, что указанные вещные права на землю установлены быть не могут.[157]

В Республике Беларусь процесс становления вещных прав на землю испытал воздействие со стороны земельного законодательства Союза ССР и Белорусской ССР и к настоящему времени еще полностью не завершен. Статья 5 Основ законодательства Союза ССР и союзных республик о земле (1990 г.) установила, что в пожизненное наследуемое владение земля предоставляется гражданам СССР для нужд, предусмотренных ст. 20 Основ, в том числе для ведения крестьянского хозяйства, ведения личного подсобного хозяйства, для строительства и обслуживания жилого дома и др. нужд. Возможность предоставления земли в пожизненное наследуемое владение для нужд, предусмотренных ст.ст. 52 – 54 Кодекса Белорусской ССР о земле (1991 г.) была установлена ст. 7 этого Кодекса.

В соответствии со ст. 14 Кодекса Республики Беларусь о земле на праве пожизненного наследуемого владения могут находиться земельные

[157] Петров, Д.В. Правовая сущность институтов хозяйственного ведения и оперативного управления / Д.В. Петров // Правоведение. – 2001. – № 3. – С. 82. См. также: Ерофеев, Б.В. Земельное право / Б.В. Ерофеев. – М., 1999. – С. 183 – 189; Крассов, О.И. Земельное право / О.И. Красов – М., 2000. – С. 147.

участки, предоставленные до вступления в силу Кодекса о земле гражданам Республики Беларусь для строительства и (или) обслуживания жилого дома, обслуживания зарегистрированной организацией по государственной регистрации квартиры в блокированном жилом доме, ведения личного подсобного хозяйства, ведения коллективного садоводства, дачного строительства, ведения крестьянского (фермерского) хозяйства, для традиционных народных промыслов (ремесел).

Земельные участки могут предоставляться в пожизненное наследуемое владение гражданам Республики Беларусь:

– для строительства и обслуживания жилого дома – в случаях, установленных Президентом Республики Беларусь, когда земельные участки предоставляются без проведения аукциона;

– для обслуживания принадлежащих им на праве собственности или ином законном основании жилого дома, зарегистрированной организацией по государственной регистрации квартиры в блокированном жилом доме;

– для ведения личного подсобного хозяйства в сельских населенных пунктах, поселках городского типа – зарегистрированным по месту жительства в этих населенных пунктах;

– для ведения крестьянского (фермерского) хозяйства;

– для коллективного садоводства;

– для дачного строительства;

– для традиционных народных промыслов (ремесел);

– в случае наследования земельного участка, ранее предоставленного наследодателю в пожизненное наследуемое владение.

Законодательными актами могут устанавливаться и иные случаи предоставления земельных участков в пожизненное наследуемое владение.

В соответствии с п. 2 ст. 262 ГК земельные участки могут предоставляться их собственниками другим лицам на праве пожизненного наследуемого владения, постоянного пользования, а также в срочное пользование, в том числе в аренду.

Порядок и условия предоставления земельных участков в пожизненное наследуемое владение определяются Кодексом о земле и иными нормативными правовыми актами.

Содержание права пожизненного наследуемого владения зависит от тех целей, для осуществления которых предоставляется земельный участок. Права и обязанности землепользователей земельных участков закреплены в гл. 7 Кодекса о земле.

Право постоянного пользования земельным участком. Возможность постоянного пользования земельным участком предусмотрена п. 2 ст. 262 ГК.

В соответствии со ст. 15 Кодекса о земле земельные участки предоставляются в постоянное пользование (пользование без заранее установленного срока):

– государственным органам, иным государственным организациям (за исключением предоставления земельных участков для строительства автозаправочных станций) – для осуществления задач и функций, предусмотренных законодательством;

– негосударственным юридическим лицам Республики Беларусь – для обслуживания объектов недвижимого имущества, находящихся в государственной собственности;

– сельскохозяйственным организациям, в том числе крестьянским (фермерским) хозяйствам, иным организациям – для ведения сельского хозяйства, в том числе крестьянского (фермерского) хозяйства, а также для ведения подсобного сельского хозяйства;

– научным организациям, учреждениям образования – для исследовательских или учебных целей в области сельского либо лесного хозяйства;

– государственным лесохозяйственным учреждениям, организациям местных исполнительных комитетов, в компетенцию которых входит ведение лесопаркового хозяйства, – для ведения лесного хозяйства;

– религиозным организациям – для строительства культовых строений и мест погребения;

– гаражным (гаражно-строительным) кооперативам и кооперативам, осуществляющим эксплуатацию автомобильных стоянок, – для строительства и эксплуатации гаражей, автомобильных стоянок для хранения транспортных средств граждан Республики Беларусь – членов таких кооперативов;

– организациям граждан-застройщиков – для строительства многоквартирных жилых домов (за исключением жилых домов повышенной комфортности согласно критериям, определенным законодательными актами), а также для обслуживания многоквартирных жилых домов;

– садоводческим товариществам и дачным кооперативам – для ведения коллективного садоводства и дачного строительства (земельные участки общего пользования садоводческих товариществ, дачных кооперативов).

Законодательными актами могут устанавливаться и иные случаи предоставления земельных участков в постоянное пользование.

Гражданский кодекс Республики Беларусь в гл. 17 («Вещные права на недвижимое имущество») содержит общие правила, касающиеся вещных прав на землю. Кодекс Республики Беларусь о земле консолидирует нормы о постоянном и временном пользовании земельными участками, а во многих случаях совместно с частной собственностью на земельные участки.

Субъектами права постоянного пользования могут быть граждане и юридические лица. Вместе с тем, возможно сочетанное землепользование граждан и юридических лиц, относительно целей, для реализации которых предоставляется земельный участок.

Сервитут. Исходя из основ более раннего права владения дорогами и водными источниками, римляне создали систему права, с одной стороны, распространившуюся на сервитутное право, на недвижимое имущество, а с другой – на особое, так называемое частное право сервитута. Что касается первого, т. е. сервитутного права, распространившегося на недвижимое имущество, то здесь следует отметить, что наиболее отличительная его особенность – рассмотрение недвижимого имущества в качестве конкретного объекта и только исключительно в этом качестве признание его за таковое.[158]

Сервитут относится к числу ограниченных вещных прав (ст. 217 ГК). Нормы о сервитуте содержатся в ст.ст. 268 – 270 ГК. Кодекс Республики Беларусь о земле различает земельные сервитуты (право ограниченного пользования соседним участком).

Собственник любого недвижимого имущества вправе требовать от собственника соседнего земельного участка, а в необходимых случаях – и от собственника другого земельного участка предоставления права ограниченного пользования земельным участком (сервитута).

Сервитут позволяет обеспечить интересы собственника недвижимого имущества нуждающегося в удовлетворении собственных нужд, которые не могут быть обеспечены иным образом. Среди таких нужд могут быть обеспечение прохода и проезда через соседний земельный участок, прокладка и эксплуатация линий электропередач, связи и трубопроводов, обеспечение водоснабжения и мелиорация и др. При этом, обремененный сервитутом земельный участок никоим образом не ущемляет прав собственника по владению, пользованию и распоряжению земельным участком.

Сервитут устанавливается по соглашению между лицом, требующим установления сервитута, и собственником соседнего (другого) участка и подлежит регистрации в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимое имущество. В случае недостижения соглашения об установлении или условиях сервитута спор разрешается судом по иску лица, требующего установления сервитута. В соответствии со ст. 57 Закона Республики Беларусь «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним» документами, являющимися основанием для государственной регистрации возникновения сервитута, являются: договор, предусматривающий установление сервитута на недвижимое имущество; решение суда.

---

[158] Аннерс, Э. История европейского права / Э. Аннерс; пер. со швед., Ин-т Европы. – М.: Наука, 1994. – С. 89.

Документ, являющийся основанием для государственной регистрации возникновения сервитута, должен содержать описание его сущности, границ, а также срок действия и размер платы, если они установлены.

На условиях и в порядке, предусмотренных пунктами 1 и 3 ст. 268 ГК, сервитут может быть установлен в интересах и по требованию лица, которому участок предоставлен на праве пожизненного наследуемого владения или праве постоянного пользования. Применительно к правилам, предусмотренным пунктами 1 – 5 ст. 268 ГК, сервитутом могут обременяться здания, сооружения и другое недвижимое имущество, ограниченное пользование которым необходимо вне связи с пользованием земельным участком.

При переходе прав на недвижимое имущество, которое обременено сервитутом к другому лицу, сервитут сохраняется. Сервитут не может быть предметом купли-продажи, залога и не может передаваться каким-либо способом лицам, не являющимися собственниками недвижимого имущества, для обеспечения использования которого сервитут установлен.

По требованию собственника имущества, обремененного сервитутом, этот сервитут может быть прекращен, когда отпали основания, по которым сервитут был установлен. В случаях, когда недвижимое имущество, принадлежащее гражданину или юридическому лицу, в результате обременения сервитутом не может использоваться в соответствии с назначением, собственник вправе требовать по суду прекращения сервитута.

ЗАЩИТА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИХ ВЕЩНЫХ ПРАВ

Право собственности и другие вещные права – гражданско-правовая форма, посредством которой обеспечиваются разнообразные отношения по поводу имущества. Собственность обеспечивает устойчивость самых различных общественных отношений, развитие экономических, социальных и политических институтов общества. Конституция Республики Беларусь создает правовую основу защиты собственности, гарантируя равную защиту и равные условия для развития всех форм собственности (ст. 13), а также неприкосновенность собственности и ее защиту со стороны государства (ст. 44).

В современном мире, прежде всего в европейских странах в последние десятилетия идет во многом противоречивый процесс ограничения права собственности. Умножение различного рода ограничений права собственности отражает движение от принципа неограниченной природы

к принципу ограниченной природы права собственности.[159] Подобные тенденции, тем не менее, ни коим образом не дезавуируют сущность и значение правовых способов охраны отношений собственности.

Гражданско-правовые способы защиты права собственности и других вещных прав являются важнейшими, но не единственными. Охрана отношений собственности обеспечивается многими другими отраслями права, в том числе конституционным, уголовным, административным, земельным, трудовым, семейным правом. Вместе с тем, отношения собственности охраняются процессуальным правом. Основное назначение процессуальных отраслей, в отличие от материальных, – определить порядок правоприменения, процедуру защиты материальных прав.[160]

Гражданско-правовые средства защиты права собственности и других вещных прав подразделяются на *вещно-правовые* и *обязательственно-правовые*. В юридической литературе встречаются попытки расширить традиционный классификационный ряд средств гражданско-правовой защиты, в частности, за счет тех из них, которые не относятся к вещно-правовым и обязательственно-правовым, а вытекают из различных имущественных прав собственника, например, основанные на правилах о защите интересов сторон в случае признания сделки недействительной (§ 2 гл. 9 ГК) или которые направлены на защиту интересов собственника при прекращении права собственности по основаниям, предусмотренным в законе, например национализация.[161]

Истребование имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск). В соответствии со ст. 282 ГК собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения. Защиту права собственности в рамках гл. 20 ГК следует отличать от защиты интересов собственника в широком смысле. Последняя может осуществляться различными способами: путем признания недействительным акта государственного органа или органа местного управления, нарушающих интересы собственника; путем признания недействительными сделок, нарушающих интересы собственника; возмещения убытков и т. п.[162]

Виндикационный иск предъявляет не владеющий собственник (истец) к незаконно владеющему несобственнику (ответчик) о возврате вещи. Предме-

---

[159] Eorsi G. Comparativ civil (private) law. Law types, law groupes, the roads of legal development. – Budapest, 1979. – P. 243.

[160] Гражданский процесс. Общая часть.: Учеб. / Под общ. ред. Т.А. Беловой [и др.] – Минск: Амалфея, 2000. – С. 12.

[161] Гражданское право: учебник. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 400.

[162] Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Отв. ред. О.Н. Садиков. – М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 1995. – С. 323.

том виндикационного иска может быть индивидуально-определенная вещь, именно та вещь, которая выбыла из владения собственника. Допускаемые доктриной случаи виндикации, когда используется понятие «вещи, определенные родовыми признаками» в действительности являются подтверждением того, что в конечном итоге виндицируются все же индивидуально-определеные вещи, а не родовые, пусть даже и подвергнувшиеся индивидуализации.[163] Так, М.Я. Кириллова отмечает, что объекты, определяемые родовыми признаками, могут быть виндицированы, если они к моменту нарушения были так или иначе отграничены от других вещей того же рода, обособлены, с тем чтобы принадлежность собственнику именно этих вещей не вызывала сомнения.[164] Ю.К. Толстой указывает на то, что при обезличении истребуемого имущества в общей имущественной массе ответчика предъявляется кондикционный иск (иск из неосновательного обогащения).[165]

Не может быть виндицировано имущество, которое утратило свои прежние свойства. В подобных случаях, возможно предъявление иска о возмещении убытков.

Специальные правила содержатся в Гражданском кодексе относительно истребования имущества от добросовестного приобретателя. Если имущество возмездно приобретено у лица, которое не имело право его отчуждать, о чем приобретатель не знал и не мог знать (добросовестный приобретатель), то собственник вправе истребовать это имущество от приобретателя в случае, если имущество утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли. Если имущество приобретено безвозмездно от лица, которое не имело право его отчуждать, собственник вправе истребовать имущество во всех случаях. Что касается денег, а также ценных бумаг на предъявителя, то они не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя (ст. 283 ГК).

Имущество, которое находилось в течение определенного времени у лица, незаконно им владевшего, может быть обременено расходами, а также может принести доходы. В таких случаях возникает необходимость определения последствий для собственника и лица, незаконно владевшего имуществом. Истребуя имущество из чужого незаконного владения, собственник вправе потребо-

---

[163] См.,например: Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2000. – Ч. 1. – С. 755; Гражданское право: учебник. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 402.

[164] Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Высш. шк., 1985. – Т. 1. – С.399.

[165] Толстой, Ю.К. О части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Общий комментарий. / Ю.К. Толстой. – СПб.: АЛЬФА, КИФ «РАВЕНА», 1996. – С. 23 – 24.

вать от лица, которое знало или должно было знать, что его владение незаконно (недобросовестный владелец), возврата всех доходов или же их возмещения, если такие доходы были извлечены или должны были быть извлечены за время владения, а от добросовестного владельца – возврата или возмещения всех доходов, которые он извлек или должен был извлечь со времени, когда он узнал или должен был узнать о неправомерности владения или же получил повестку по иску собственника о возврате имущества. Владелец, как добросовестный, так и недобросовестный, в свою очередь вправе требовать от собственника возмещения произведенных им необходимых затрат на имущество с того времени, с которого собственнику причитаются доходы от имущества. Добросовестный владелец вправе оставить за собой произведенные им улучшения, если они могут быть отделены без повреждения имущества. Если это невозможно, добросовестный владелец имеет право требовать возмещения произведенных на улучшение затрат, но не свыше размера увеличения стоимости имущества (ст. 284ГК).

Защита прав собственника от нарушений, не связанных с лишением владения (негаторный иск). В соответствии со ст. 285 ГК собственник может требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения. В момент предъявления негаторного иска собственник владеет вещью, но осуществлению права собственности препятствует каким либо образом третье лицо, к которому и предъявляется негаторный иск. Как правило, помехи чинятся праву пользования, когда, например, на границе земельного участка высаживаются садовые деревья, затеняющие соседний земельный участок, что может привести к ограничению возможностей использования данного земельного участка для посадок на нем садовых насаждений. Вместе с тем, по смыслу ст. 285 ГК следует, что негаторным иском может защищаться и право распоряжения.

На негаторный иск не распространяются сроки исковой давности, т. к. предъявляется этот иск по поводу нарушения, которое является длящимся.

Виндикационный и негаторный иски могут предъявляться и лицами, не являющимися собственниками имущества. Согласно ст. 286 ГК право на предъявление таких исков принадлежит также лицу, хотя и не являющемуся собственником, но владеющему имуществом на праве пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления либо по иному основанию, предусмотренному законодательством или договором. Это лицо имеет право на защиту его владения также против собственника. Таким правом, например, может воспользоваться арендатор, предъявив негаторный иск к арендодателю, если последний препятствует использованию арендованного имущества.

ПОНЯТИЯ, СИСТЕМА И ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Гражданское право регулирует различные имущественные и неимущественные отношения, круг которых достаточно разнообразен. В форму обязательственных правоотношений облекаются однородные общественные отношения, складывающиеся в сферах обращения или распределения и выражающие процесс перемещения имуществ и иных результатов труда, имеющих имущественный характер.[166] Нормами гражданского права, в своей совокупности составляющими подотрасль гражданского права регулируется более узкий, относительно предмета гражданского права круг общественных отношений, но достаточно обширный в том смысле, что включает в себя разнообразные отношения имущественного характера, связанные с передачей имущества (купля-продажа, аренда и др.), удовлетворением потребностей, связанных с семейными, домашними нуждами (наем жилого помещения, бытовой подряд и др.), осуществлением предпринимательской деятельности (факторинг, франчайзинг и др.), возмещением вреда, причиненного личности или имуществу гражданина, а также имуществу юридического лица (ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности и др.), а также другие гражданские правоотношения. Эти нормы образуют собой **обязательственное право**.

Основоположник теории обязательственного права Ф. Савиньи отмечал, что обязательство состоит в господстве над чужим лицом, но не над всем лицом (иначе оно вело бы к уничтожению личности), а только над одиночными его действиями, которые могут быть представлены выделенными из свободы этого лица и подчиненными нашей воле. В каждом обязательстве мы видим два лица, состоящих в отношении неравенства. С одной стороны, личная свобода выступает из своих естественных пределов в смысле господства над чужою личностью; с другой – естественная свобода представляется ограниченною в смысле подчинения или принуждения. Эти противоположные отношения лиц, вступивших в обязательство, мы можем представить себе в виде двух различных деятельностей, из которых одна состоит в исполнении должника, другая в понуждении (требовании) верителя (т. е. кредитора – примеч. автора). Однако в этом смысле главным пунктом, сущностью всего обязательства должна считаться деятельность должника, деятельность же верителя – только второстепенною. В обязательстве, как и во всяком юридическом отношении вообще, нормальным, естественным считается добровольное признание и ис-

[166] Иоффе, О.С. Советское гражданское право. В 2 ч. / О.С. Иоффе. – Л.: ЛГУ, 1958. – Ч. 1. – С. 370.

полнение права; борьба же, вызываемая отказом должника (понуждение, иск) представляется только устранением ненормального состояния.[167]

Обязательственное право позиционируется как структурированная отдельными элементами система. Прелиминарная (общая, вступительная) часть содержит общие положения об обязательствах и о договоре: понятие и стороны обязательства; исполнение обязательств; обеспечение исполнения обязательств; перемена лиц в обязательстве; ответственность за нарушение обязательств; прекращение обязательств; понятие и условия договора; заключение договора; изменение и расторжение договора. Вторая часть (особенная часть) содержит правила об отдельных видах обязательств, таких как купля-продажа, мена, дарение, рента, аренда и др. Общая и особенная часть соотносятся друг с другом как отдельные элементы системы, что выражается в зависимости особенной части от общей, поскольку содержащиеся в общей части нормы распространяются на отдельные виды обязательств, в то время как нормы особенной части, касающиеся отдельных видов обязательств, как правило, распространяются лишь на сами эти обязательства. Так, в отношении договорных обязательств применимы нормы гл. 29 ГК об изменении и расторжении договора. Вместе с тем, следует учитывать, что применительно к отдельным видам обязательств нормы, касающиеся изменения и расторжения договора могут содержаться и в иных нормативных правовых актах (поставка, финансовая аренда, франчайзинг и др.). С другой стороны, нормы, посвященные отдельным видам обязательств, могут применяться и к другим обязательствам, когда это предусмотрено Гражданским кодексом. Например, согласно ст. 720 ГК основания и порядок заключения государственного контракта определяются в соответствии с положениями ст.ст. 497, 498 ГК (поставка товаров для государственных нужд).

Нормы обязательственного права содержатся в Гражданском кодексе и иных нормативных правовых актах. Так, правила гл. 39 ГК распространяются на такие договорные обязательства как оказание услуг связи, медицинских, аудиторских и др. Вместе с тем, данные отношения регулируются множеством других нормативных правовых актов. Например, отношения, возникающие в связи с оказанием аудиторских услуг регулируются Законом Республики Беларусь «Об аудиторской деятельности», а также многочисленными правилами аудиторской деятельности, такими как Правила аудиторской деятельности «Особенности аудита субъектов малого предпринимательства», утвержденные постановлением Министерства финансов Республики Беларусь от 18 декабря 2002 г. № 163 и др.

---

[167] Савиньи Ф.К. Обязательственное право / Ф.К. Савиньи; предисл. докт. юрид. наук, проф. В.Ф. Попондопуло; перев. с нем. В. Фукса, Н. Мандро. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2004. – С. 48 – 49.

В п. 1 ст. 288 ГК содержится понятие обязательства**: в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.** Данное определение повторяет ст. 156 Гражданского кодекса 1964 года. В юридической литературе обращается внимание на недостаток этого определения, которое позволяет подвести под понятие «обязательство» практически любое относительное правоотношение.[168] Ряд авторов на этом основании полагают возможным существование трудовых, финансовых, управленческих, хозяйственных, внутрихозяйственных и других обязательств.[169]

В юридической литературе преобладающим является мнение, согласно которому обязательственное правоотношение носит сугубо имущественный характер. Более редкими являются предположения о возможности существования гражданско-правовых обязательств неимущественного характера, если только такие обязательства не противоречат законодательству и не относятся к сфере моральных взаимоотношений.[170]

Как гражданское правоотношение обязательство формируют субъектный состав, объект и содержание. Лица, участвующие в обязательстве именуются кредитором и должником, где кредитор является управомоченной стороной, а должник обязанной стороной. В обязательстве могут участвовать юридические и физические лица. В большинстве случаев внешняя идентификация сторон обязательства (кредитор и должник) сопровождается внутренней идентификацией, которая индивидуализирует и формализует лиц участвующих в обязательстве и само обязательство. Например, сторонами обязательства купли-продажи будут продавец и покупатель, подряда подрядчик и заказчик, аренды арендодатель и арендатор и т. д. Внутренняя идентификация является относительной, когда каждая из сторон выступает одновременно и как кредитор и как должник. Так, в обязательстве купли-продажи продавец выступает в качестве кредитора, поскольку вправе требовать от покупателя уплаты определенной денежной суммы. С другой стороны, продавец обязан передать покупателю имущество и в этом последнем случае продавец является должником. Покупатель обязанный передать продавцу деньги является должником, но обладание правом требования по отношению к продавцу, который обязан ему передать имущество, делает покупате-

---

[168] Гражданское право: учебник. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 417.

[169] Танчук, А.И. Хозяйственные обязательства / А.И. Танчук, В.П. Ефимочкин, Т.Е. Абова. – М., 1970. – С. 17.

[170] Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Отв. ред. О.Н. Садиков. – М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 1995. – С. 329.

ля кредитором. При абсолютной идентификации одна из сторон выступает лишь в качестве кредитора, а другая лишь в качестве должника. Типичным примером такого обязательства является обязательство из договора займа, где заимодавец является только кредитором, а заемщик только должником.

Объектом обязательства являются определенные действия, которые обязан совершить должник. В результате совершения таких действий удовлетворяются имущественные интересы кредитора, что может выражаться, например, в появлении у кредитора нового имущества (здание по обязательству из договора подряда, промышленное оборудование по обязательству из договора лизинга и т. п.). В юридической литературе встречаются попытки более широкого определения объекта обязательства. В.Ф. Яковлева полагает, что объект обязательства – это все то, по поводу чего устанавливается обязательственное правоотношение. В этом качестве могут выступать вещи, продукты творческой деятельности, результаты действий, отделимые и неотделимые от самих действий.[171] Савиньи однозначно считал, что объектом обязательства являются отдельные действия лица, выделенные из области его свободы и подчиненные чужой воле, которые составляют удовлетворение. При этом Савиньи различал положительное и отрицательное удовлетворение, одновременное и длящееся, делимое и неделимое, возможное и невозможное, определенное и неопределенное. Так, первая противоположность, лежащая в существе или характере удовлетворения, состоит, в том, что последнее может быть *положительным* или *отрицательным*, или, иначе, оно может состоять *в действии* или *бездействии*.[172]

Содержание обязательства образуют права и обязанности сторон. Характер прав и обязанностей сторон зависит от вида обязательства. Их содержание рассматривается при изучении отдельных видов обязательств.

Доктриной предлагаются различные критерии классификации обязательств. Трудности с построением классификационного ряда обязательств вызваны не только чрезвычайно большим разнообразием обязательственных правоотношений. Их первопричина в проблеме, связанной с выработкой понятий обязательственного права, прежде всего, понятия самого обязательства. В начале XX в. термин «обязательство» употреблялся в четырех значениях: обязанность должника; право кредитора; юридическое отношение; акт, удостоверяющий юридическое отношение.[173] П.П. Цитович указывал на то, что в большинстве случаев акцент делается на личный элемент обязательства, хотя

---

[171] Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]. – Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 2. – С.360.

[172] Савиньи, Ф.К. Обязательственное право / Ф.К. Савиньи; предисл. докт. юрид. наук, проф. В.Ф. Попондопуло; перев. с нем. В. Фукса, Н. Мандро. – СПб.: Юридический центр Пресс, 2004. – С. 230.

[173] Шершеневич, Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.) / Г.Ф. Шершеневич; вступит. статья Е.А. Суханова. – М.: Спарк, 1995. – С. 265.

больше внимания следует обращать на ту ценность, какая в силу обязательства следует к получению другому.[174] Д.И. Мейер полагал, что юридическое отношение, т. е. обязательство лучше всего называть *правом требования* или употреблять выражение *право на чужое действие*, так как все юридические отношения сводятся к правам и все гражданское право составляет учение о правах и соответствующих правам обязательствах; если же употреблять выражение *обязательство*, то само право становится как бы на второй план.[175]

По основаниям возникновения обязательства традиционно подразделяют на *договорные* (возникают на основе договора) и *внедоговорные* (возникают из иных, нежели договор, юридических фактов). Пункт 2 ст. 288 ГК указывает на обязательства из договора; обязательства вследствие причинения вреда; обязательства из неосновательного обогащения; обязательства из иных юридических фактов. Б.И. Пугинский указывает на то, что встречающиеся в юридической литературе предложения об иной систематизации обязательств, как правило, построены на перемещении отдельных видов обязательств, среди указанных групп.[176]

Наиболее популярной является классификация обязательств, основанная на сочетании экономических и юридических составляющих. Вариантов классификации, основанных на подобном подходе, достаточно много и все они отличаются лишь частностями. В целом это: обязательства по передаче имущества; обязательства по выполнению работ и оказанию услуг; обязательства по перевозкам; обязательства по кредитованию и расчетам; обязательства по страхованию; обязательства из односторонних сделок; охранительные обязательства.

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР

Для гражданского права присуще терминологическое расщепление понятия договора. Договор понимается в нескольких значениях. Восприятие договора ассоциируется с **юридическим фактом, договорным обязательством и документом.** Договор – это разновидность гражданско-правовых сделок. Договор является следствием волеизъявления двух или более сторон. Волеизъявления сторон должны формализоваться посредством соглашения. Н.Д. Егоров указывает на то, что договор представляет собой волевой акт, который представляет собой не разрозненные волевые действия двух или более

[174] Цитович, П.П. Обязательства по русскому гражданскому праву / П.П. Цитович. – Киев, 1894. – С. 5.
[175] Мейер, Д.И. Русское гражданское право / Д.И. Мейер // в 2-х ч. Сер. Классика российской цивилистики – 8-е изд., испр. и доп. – М.: Статут,1997. – Ч. 2. – С. 106.
[176] Пугинский, Б.И. Составные обязательства в гражданском праве / Б.И. Пугинский // Вестник Московского университета. – 2003. – № 6. – С. 30.

лиц, а единое волеизъявление, выражающее их общую волю.[177] В.Ф. Чигир отмечает, что волеизъявление каждого из лиц, вступающих в договор, хотя и направлено на достижение одной цели (например, заключить договор займа) отличается по своей сущности (один хочет дать деньги взаем и получить процент на капитал, другой берет заем и согласен платить установленный процент). Их волеизъявления противоположны по своей направленности. Только при противоположной направленности волеизъявлений сторон, заключающих договор, можно говорить, что их соглашение порождает гражданские права и обязанности.[178] Договор следует отличать от односторонних сделок. Для совершения односторонней сделки достаточно выражения воли одной стороны. Договор представляет собой соглашение сторон, их согласное волеизъявление, направленное на достижение определенного результата. Права и обязанности, принимаемые на себя каждой из сторон, как правило, различны, но они должны быть взаимно согласованы, должны в своей совокупности дать единый правовой результат. Например: права и обязанности, принимаемые на себя продавцом и покупателем по договору купли-продажи, различны, но единым результатом, на достижение которого направлен такой договор, является возмездный переход имущества от продавца к покупателю. Только в этом случае можно говорить о наличии соглашения.[179]

Своеобразно трактуются понятие, определение и сущность договора в зарубежной правовой доктрине, что характерно, в частности для системы общего права. В англо-американской правовой традиции существует биполярное понимание договора, то есть традиционное (классическое) понимание договора в общем праве (concept of contract at common law) и модифицированное (современное) понимание договора в статутном праве (concept of contract in statutory law). Обе интерпретации договора объединяются одними основополагающими принципами: наличием встречного предоставления как неотъемлемого реквизита любого договора и представлением о договоре как о рыночном инструменте для создания, преумножения и распределения богатства, а также управления им. Оба этих воззрения на договор существенно отличаются от представлений о договоре, сложившихся в романо-германском праве.[180]

---

[177] Гражданское право: учебник. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 428.

[178] Чигир В.Ф. Гражданско-правовой договор / В.Ф. Чигир // Промышленно-торговое право. – 2000. – № 3-4. – С. 3 – 104.

[179] Халфина, Р.О. Значение и сущность договора в советском социалистическом гражданском праве / Р.О. Халфин. – М.: Изд-во АН СССР, 1954. – С. 50.

[180] Осакве, К. Экономико-философская интерпретация договора в англо-американском общем праве: либеральная теория договора / К. Осакве // Журнал российского права. – 2004. – № 9. – С. 91.

Легальное определение договора содержится в п. 1 ст. 390 ГК. **Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.**

Договор является важнейшей гражданско-правовой формой, посредством которой обеспечивается осуществление собственно экономической деятельности в обществе и посредством которой реализуются имущественные интересы юридических и физических лиц на рынке производства и потребления товаров, работ и услуг. С другой стороны, договор применяется и в сфере создания объектов интеллектуальной собственности, например при создании произведений науки, литературы и искусства.

Виды гражданско-правовых договоров. Классификация договоров чрезвычайно важна для доктрины и правоприменительной практики. Теоретические основы классификационного ряда гражданско-правовых договоров включают в себя различные признаки, позволяющие идентифицировать тот или иной договор в системе договоров. На практике, такая идентификация позволяет применять необходимые правовые нормы, обеспечивая тем самым эффективность правового регулирования гражданских правоотношений.

В зависимости от того, с какого момента договор считается заключенным, различают договоры *консенсуальные* (считаются заключенными с момента достижения соглашения между сторонами) и *реальные* (считаются заключенными с момента передачи имущества). Консенсуальным, например, является договор аренды, а реальным договор займа.

По характеру распределения прав и обязанностей между сторонами договора различают *односторонние* и *двусторонние* (взаимные) договоры. В одностороннем договоре одна из сторон имеет только права, но не имеет обязанностей. В двусторонних договорах каждая из сторон обладает и правами и обязанностями. Так, договор аренды – это двусторонний договор, а договор займа односторонний. Односторонние договоры не следует смешивать с односторонними сделками. В односторонних сделках достаточно волеизъявления одной стороны (завещание).

В зависимости от наличия или отсутствия встречного удовлетворения договоры делятся на *возмездные* и *безвозмездные*. В возмездном договоре каждая из сторон предоставляет другой стороне какое-либо благо. В безвозмездном договоре какое-либо предоставление одной из сторон не встречает ответного предоставления. Преобладание имущественного начала в гражданских правоотношениях предполагает большинство договоров возмездными. В соответствии с п. 3 ст. 393 ГК договор предполагается возмездным, если из законодательства, содержания или существа договора не вытекает иное. В отдельных случаях признак возмездности не идентифицирует договор, поскольку договор может быть как возмездным, так и безвозмездным. Та-

ковым, в частности, может быть договор займа. Возмездным договором являются договор купли-продажи, договор аренды, договор перевозки и многие другие договоры. Однозначно безвозмездными договорами являются договор дарения и договор безвозмездного пользования имуществом. Возмездность не следует отождествлять с эквивалентностью, на что обоснованно обращается внимание в юридической литературе.[181] Так, в договоре продажи предприятия (§ 8 гл. 30 ГК) цена предприятия как имущественного комплекса в ряде случаев может понижаться относительно первоначальной цены в порядке, предусмотренном законодательством.

По основаниям заключения различают *свободные* и *обязательные* договоры. Свободные договоры заключаются сугубо по усмотрению сторон, что отвечает одному из важнейших принципов гражданского законодательства (ст.2 ГК). Согласно п. 1 ст. 391 ГК граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством. Обязательные договоры, как правило, заключаются в случаях, предусмотренных законодательством. В частности, розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и др., облекаются в форму гражданско-правового договора, который является публичным договором (п. 1 ст. 396 ГК). В соответствии с п. 3 ст. 396 ГК отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары (работы, услуги) не допускается. Предприятия и организации железнодорожного транспорта общего пользования не вправе отказать в перевозке пассажиру, отправителю грузов или багажа, правильно оформившими проездные и перевозочные документы, кроме случаев, предусмотренных Уставом железнодорожного транспорта общего пользования, а также международными договорами Республики Беларусь (ч. 3 ст. 18 Закона Республики Беларусь «О железнодорожном транспорте»). Обязательное заключение договора предусмотрено в отношениях по поставке товаров для государственных нужд (§ 4 гл. 30 ГК) и в других случаях.

Наиболее часто заключаются *публичные договоры*. Нормы о публичном договоре содержатся в ст. 396 ГК. Публичный договор отличают следующие признаки: а) стороной, предоставляющей товары, выполняющей работы или оказывающей услуги является коммерческая организация; б) предметом деятельности коммерческой организации является продажа товаров, выполнение работ или оказание

[181] См., например, Бару, М.И. Понятие и содержание возмездности и безвозмездности в советском гражданском праве / М.И. Бару // Ученые записки Харьковского юридического института. – 1959. – Вып. 13. – С. 37, 38, 40.

услуг; в) продажа товаров, выполнение работ, оказание услуг должны осуществляться в отношении каждого, кто обратится к коммерческой организации.

По характеру и завершенности правовых последствий договоры могут подразделяться на *предварительные* и *окончательные*. Большинство договоров исполняются в своей первоначальной и единственной гражданско-правовой форме (аренда, перевозка, комиссия и т.д.). Правовая кауза (цель) договора достигается посредством одной гражданско-правовой формы. Это и есть окончательные договоры. В отдельных же случаях, как правило, при сложном характере имущественных интересов субъектов права возникает необходимость в заключении предварительного договора. Правила о предварительном договоре содержатся в ст. 399 ГК. В соответствии с п. 1ст. 399 ГК по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором. Возможность заключения предварительного договора может предоставляться различными нормативными правовыми актами. Так, согласно п. 15 Правил заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда, утвержденных постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15 сентября 1998 г. № 1450 до заключения договора подряда заказчик и подрядчик могут заключить предварительный договор, определяющий взаимоотношения сторон на стадии подготовки к строительству объекта.

По порядку определения условий договора различают *взаимосогласованные договоры* и *договоры присоединения*. Во взаимосогласованных договорах условия устанавливаются всеми сторонами, в то время как в договорах присоединения условия определяются одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (п. 1 ст. 398 ГК). Правила о договоре присоединения содержатся в ст. 398 ГК.

По способности к юридической автономии договоры могут подразделяться на *главные* и *придаточные*. Договоры, для совершения которых не требуется других гражданско-договорных форм, могут считаться главными. Таких договоров большинство. В тех же случаях, когда договор совершается в связи с другим гражданско-правовым договором речь идет о придаточном договоре. Таким придаточным договором будет договор залога, обеспечивающий совершение кредитного договора. Кредитный договор во многих случаях может совершаться и самостоятельно, без залога и таким образом существует независимо от придаточных договоров.

В зависимости от принадлежности прав требования по договору различают *договоры в пользу их участников* и *договоры в пользу третьего лица*. В большинстве случаев договоры заключаются к выгоде самих сторон договора, каждая из которых вправе притязать на действия другой сторо-

ны. Договор в пользу третьего лица означает, что в самом договоре заинтересовано лицо, которое, тем не менее, не участвовало в его заключении. В таком договоре должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу.

В юридической литературе можно также встретить деление договоров на *меновые* (определяется размер встречных предоставлений), *рисковые* (встречное предоставление связано с наступлением определенного события), *именные* (предусмотренные гражданским законодательством), *безымянные* (не предусмотренные гражданским законодательством). Это могут быть и иные, имеющие теоретическое обоснование виды договоров.[182]

Стороны вправе заключить договор, содержащий элементы не одного договора, а различных именных договоров. Подобный договор называется *смешанным*. К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора (п. 2 ст. 391 ГК).

Содержание договора. Содержание договора как гражданского правоотношения составляют права и обязанности сторон. С другой стороны, применительно к договору как к юридическому факту говорят об условиях договора (о цене, о сроках, о количестве и т. д.).

Договорные условия подразделяются на *существенные, обычные и случайные*. Первостепенное значение придается существенным условиям. При этом *существенные* условия не следует рассматривать безотносительно к форме договора. В соответствии с п. 1 ст. 402 ГК договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Для любого гражданско-правового договора существенным будет условие о предмете договора. Существенными будут также условия, которые названы в законодательстве как существенные для договоров данного вида. Существенными будут считаться и те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Так, помимо условий о предмете договора, ст. 899 ГК определяет и иные существенные условия договора доверительного управления имуществом. Перечень существенных условий установ-

[182] Предлагается, например деление договоров на имущественные и организационные. Имущественным является договор, в силу которого возникает имущественно-правовая связь (купля-продажа, мена и др.). Организационным является такой договор, который направлен на формирование организационно-правовых связей между его участниками (договоры, опосредующие отношения представительства и др.). См. Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Высш. шк., 1985. – Т. 1. – С. 445 – 446.

лен законодательством о банковском кредитовании применительно к кредитному договору, законодательством о строительном подряде применительно к договору строительного подряда. Указание на существенные условия могут устанавливаться законодательством применительно и к другим договорам.

В.Н. Годунов обратил внимание на наличие вопроса, нерешенного на уровне Гражданского кодекса, а именно: как определять существенные условия договора, если их перечень не содержится в законодательстве.[183] Из содержания постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 16 декабря 1999 г. № 16 «О применении норм Гражданского кодекса Республики Беларусь, регулирующих заключение, изменение и расторжение договоров» следует, что существенными следует считать такие условия договора, которые следуют из сущности договоров данного вида.

Обычные условия предусмотрены нормативными правовыми актами и для их применения не требуется специального соглашения сторон. Закрепление же по желанию сторон таких условий в договоре лишь формализует сам текст договора как соглашения сторон, но не является необходимостью с точки зрения возможности его исполнения. Обычные условия договора, как правило, занимают значительное место в любом договоре. Например, согласно п. 1 ст. 482 ГК ассортимент товара, недопоставка которых подлежит восполнению, определяется соглашением сторон. При отсутствии такого соглашения поставщик обязан восполнить недопоставленное количество товаров в ассортименте, установленном для того периода, в котором допущена недопоставка.

При недостаточности обычных условий, стороны вправе включить в договор и иные условия, которые считаются *случайными*, но необходимыми для надлежащего исполнения договора. Так, применительно к вышеназванному случаю, стороны могут включить в договор условие о том, что поставщик сообщает заблаговременно покупателю сведения о разработке и выпуске товаров нового ассортимента, которыми и может быть восполнена недопоставка товаров по договору поставки.

Форма договора. К форме договора применяются общие правила о форме сделок, поскольку договор является одним из видов сделок. Форма соотносится с существенными и иными условиями договора в том смысле, что указывает на связь между способом закрепления соглашения сторон и условиями договора. Согласно п. 1 ст. 404 ГК договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если Гражданским кодексом и иными актами законодательства для договоров данного вида не установлена определенная форма. Так, в соответствии со ст. 555 ГК договор ренты подлежит нотариальному удостоверению. Это означает, что договор постоянной ренты,

[183] Годунов, В.Н. Гражданско-правовой договор / В.Н. Годунов // Промышленно-торговое право. – 1999. – № 7. – С. 115 – 147.

договор пожизненной ренты, договор пожизненного содержания с иждивением в обязательном порядке должны быть нотариально удостоверены.

В нотариальной форме может быть заключен любой договор, пусть даже этого не требует законодательство для данного вида договора. В данном случае для придания договору нотариальной формы достаточно договоренности сторон.

Если законодательством для данного вида договора не требуется письменной (простой или нотариальной) формы, но стороны договорились заключить его в простой письменной форме, то договор считается заключенным с момента придания ему простой письменной формы (ч. 3 п. 1ст. 404 ГК).

Письменная форма договора будет считаться соблюденной не только в случае составления одного документа, подписанного сторонами. Договор в письменной форме может быть заключен посредством обмена документами при помощи почтовой, телеграфной, телетайпной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Заключение договора. Заключение договора является результатом встречных действий сторон обретающих форму предложения заключить договор (оферта) и принятия предложения (акцепт). Лицо, делающее предложение называется оферентом, а сторона, принимающая предложение, – акцептантом. Оферту характеризуют следующие особенности: а) это формально-юридическое выражение, обретающее форму предложения; б) это предложение, адресованное конкретным лицам; в) это предложение выражено в определенной, а не в абстрактной форме; г) предложение обнаруживает намерение заключить договор; д) предложение должно содержать существенные условия договора.

Оферта связывает направившее ее лицо с момента получения ее адресатом. Оферта считается неполученной, если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой.

Закон установил принцип безотзывности оферты, а именно: полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано (ст. 406 ГК).

Целям заключения договора служит приглашение делать оферты. В качестве такого приглашения рассматривается реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, если только иное прямо не указано в предложении.

Особым образом позиционируется публичная оферта, под которой подразумевается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется.

Акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о принятии оферты. Не любой ответ может считаться акцептом, а лишь тот который

ясно и недвусмысленно указывает на принятие оферты. Не может считаться акцептом молчание, если только иное не вытекает из законодательства или соглашения сторон. Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т. д.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законодательством или не указано в оферте (п. 3 ст. 408 ГК).

Акцепт может считаться неполученным при наличии двух взаимосвязанных условий: а) акцептантом направлено оференту извещение об отзыве акцепта; б) извещение об отзыве акцепта поступило оференту, ранее или одновременно с самим акцептом.

При срочной оферте, когда в ней определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного в ней срока. В бессрочной оферте, когда в ней отсутствует указание на срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, до окончания срока, установленного законодательством, а если такой срок не установлен, – в течение нормально необходимого для этого времени. Когда оферта сделана устно без указания срока для акцепта, договор считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила об ее акцепте.

Возможны случаи, когда своевременно направленное извещение об акцепте получено с опозданием. Тогда акцепт не считается опоздавшим, если сторона, направившая оферту, немедленно уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием. Если сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцепта, полученного с опозданием, договор считается заключенным.

Согласие заключить договор, но на иных условиях, чем те, что были предложены в оферте, не является акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой.

Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту (ст. 414 ГК).

Заключение договора в обязательном порядке. Обязательность заключения договора может следовать из положений Гражданского кодекса и иных актов законодательства для стороны, которой направлена оферта (проект договора). Обязанная к заключению договора сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях в течение тридцати дней со дня получения оферты. Акцепт оферты на иных условиях оформляется в виде протокола разногласий к проекту договора. Основным содержанием про-

токола разногласий является редакция оферента и редакция, предлагаемая акцептантом. Оферент, получивший протокол разногласий к проекту договора, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

В тех случаях, когда обязательность заключения договора следует из положений Гражданского кодекса и иных актов законодательства для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий. При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок акцептант, направивший протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

Правила о тридцатидневном сроке применительно к правилам заключения договора в обязательном порядке, применяются, если другие сроки не установлены законодательством или не согласованы сторонами.

В исключение из общего правила о недопустимости понуждения к заключению договора (ст. 2 ГК), при заключении договора в обязательном порядке заинтересованная в заключении договора сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, если сторона, для которой в соответствии с Гражданским кодексом и иными актами законодательства заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения.

Возможно заключение договора на торгах, если только иное не вытекает из существа договора. Торги (тендеры) проводятся в форме аукциона или конкурса. Заключение договора по результатам конкурса или аукциона предусмотрено законодательством о разгосударствлении и приватизации государственной собственности, законодательством о строительном подряде и т. д.

Организация и проведение торгов осуществляется собственником вещи или обладателем имущественного права или специализированной организацией, которая действует на основании договора с собственником вещи или обладателем имущественного права, выступая от их имени или от собственного имени.

Гражданским кодексом или иными актами законодательства могут быть предусмотрены случаи, когда договоры о продаже вещи или имущественного права заключаются только посредством проведения торгов.

Будучи различными формами проведения торгов, аукционы и конкурсы различаются по порядку их проведения, в зависимости от сферы их применения, но в любом случае делятся на открытые (может участвовать любое лицо) и закрытые (участвуют только специально приглашенные ли-

ца). Как аукционы, так и конкурсы могут состояться лишь в том случае, если в них участвует не менее двух лиц.

Если иное не предусмотрено законодательством, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение о проведении торгов содержит обязательные и факультативные сведения. К числу обязательных сведений относятся сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, сведения о порядке оформления участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, сведения о начальной цене. По усмотрению организаторов торгов в извещении могут содержаться сведения, касающиеся особенностей организации и проведения торгов. Если предметом торгов является только право заключения договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

Право на участие в торгах обеспечивается посредством выполнения его участниками необходимых условий, содержащихся в извещении и внесения задатка в размере, сроки и порядке, установленном организатором торгов.

Если законодательство не предусматривает иное и если иное не предусмотрено в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее, чем за три дня до наступления даты его проведения, а от конкурса – не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

Отказ организатора от проведения открытых торгов с нарушением предусмотренных п. 3 ст. 418 ГК сроков обязывает его к возмещению участникам понесенного ими реального ущерба. Организатор закрытого аукциона или закрытого конкурса обязан возместить приглашаемым участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

По результатам проведения торгов определяется лицо, их выигравшее с которым организатор торгов подписывает в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо, выигравшее торги, при уклонении от процедуры подписания утрачивает внесенный им задаток. Если же от подписания уклоняется организатор торгов, то он обязан возвратить задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка.

В случае если разыгрывается только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами в срок до двадцати дней после завершения торгов и оформления протокола. Это может быть и иной срок, но только если иной срок указан в извещении о предстоящих торгах. При уклонении от заключения договора заинтересованная сторона вправе

обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения договора.

Торги, проведенные с нарушением правил, установленных законодательством, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица. В случае, если суд признает торги недействительными недействительным будет и договор, заключенный с лицом, выигравшим торги (ст. 419 ГК).

Изменение и расторжение договора. Предполагается, что заключенный сторонами договор должен быть исполнен, а также и то, что его условия не будут изменены. Статика договора обеспечивает состояние устойчивости и равновесия в гражданско-правовом обороте. Вместе с тем, у одной из сторон или у обеих сторон, может возникнуть необходимость внести изменения в договор. Кроме того, после заключения договора и до прекращения его действия может быть принят акт законодательства, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора. В этом последнем случае, условия заключенного договора должны быть приведены в соответствие с законодательством, если иное не предусмотрено законодательством (п. 2 ст. 392 ГК).

Изменение и расторжение договора возможно лишь по соглашению сторон, если только иное не предусмотрено Гражданским кодексом, иными актами законодательства или самим договором.

При отсутствии соглашения сторон договор может быть изменен или расторгнут по требованию одной из сторон по решению суда при существенном нарушении договора другой стороной. Решение суда об изменении или расторжении договора может состояться и в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом и иными актами законодательства или договором.

Изменение или расторжение договора судом по требованию одной из сторон возможно не при всяком нарушении договора, а лишь при существенном нарушении договора. Таковым признается нарушение договора одной из сторон, влекущее для другой стороны такой ущерб, в результате которого она в значительной мере лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Законодательством или соглашением сторон могут быть предусмотрены случаи, когда допускается односторонний отказ от исполнения договора полностью или частично. В соответствии с п. 19 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 16 декабря 1999 г. № 16 «О применении норм Гражданского кодекса Республики Беларусь, регулирующих заключение, изменение и расторжение договора» для одностороннего отказа от исполнения договора достаточно уведомления об этом другой стороны. Согласия другой стороны на расторжение договора, а также обращения с соответствующим требованием в хозяйственный суд в таких случаях не тре-

буется. При этом договор считается расторгнутым с момента получения другой стороной соответствующего уведомления либо по истечении срока предупреждения, предусмотренного законодательством, если иной срок не установлен уведомлением, соглашением сторон либо законодательством.

Соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из законодательства или договора не следует иное. С другой стороны, при отсутствии соглашения об изменении или расторжении договора, требование о его изменении или расторжении может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение об изменении или расторжении договора, либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законодательством либо договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок. Гражданским кодексом, иными законами и актами Президента Республики Беларусь может быть установлен иной порядок расторжения договора. (ст. 422 ГК).

В качестве самостоятельного основания для изменения и расторжения договора ст. 421 ГК указывает на *существенное изменение обстоятельств*, из которых стороны исходили при заключении договора. Существенное изменение обстоятельств является основанием для изменения или расторжения договора, если только иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа. После заключения договора возможны всякие изменения обстоятельств, но не всякие обстоятельства служат основанием для изменения или расторжения договора. К изменению или расторжению договора по правилам ст. 421 ГК может привести только существенное изменение обстоятельств. Изменение обстоятельств признается существенным, если они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях (ч. 2 п. 1 ст.421 ГК).

Отсутствие соглашения между сторонами о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении позволяет расторгнуть договор, а в случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо может повлечь для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях, изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий: в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет; изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени добросовестности и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям гражданского оборота; исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотноше-

ние имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора; из существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Последствия изменения и расторжения договора определены ст. 423 ГК. Если при изменении договора обязательства сторон продолжают действовать в измененном виде, то расторжение договора ведет к прекращению обязательств сторон.

В случаях расторжения или изменения договора обязательства считаются прекращенными или измененными с момента достижения соглашения сторон об изменении или расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения сторон или характера изменения договора, а при расторжении или изменении договора в судебном порядке – с момента вступления в законную силу решения суда о расторжении или изменении договора.

Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента расторжения или изменения договора, если иное не установлено законодательством или соглашением сторон. Если основанием для расторжения или изменения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных расторжением или изменением договора.

ИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Обязательства предполагают достижение определенного результата**,** что достигается посредством совершения должником и кредитором каких-либо действий, составляющих собой их права и обязанности. В числе других отличительных признаков обязательства отличаются друг от друга и характером подлежащих совершению действий. Понятие обязательства, содержащееся в п. 1 ст. 288 ГК содержит указание на действия общего характера. В действительности же должник и кредитор совершают многие другие действие, как те, которые следуют из определения обязательства (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п.), так и те, которые следуют из смысла и особенностей каждого конкретного обязательства. Так, в обязательстве по поставке товаров (§ 3 гл. 30 ГК) поставщик обязан передать в обусловленный срок товар покупателю. Вместе с тем, договором может быть предусмотрено получение товаров покупателем (получателем) в месте нахождения поставщика, так называемая выборка (п. 2 ст. 480 ГК), что предполагает совершение поставщиком многих действий, например сортировка товара, его упаковка, складирование, предоставление покупателю сведений о месте и времени выборки товаров и т. д. Тем не менее, многообразие обязательств и многочисленные особенности их содержания не исключа-

ют, а напротив, делают необходимым наличие в Гражданском кодексе общих правил, распространяющихся на все обязательства. Эти общие правила позиционируются в юридической литературе как принципы исполнения обязательств.

Общие положения (принципы) исполнения обязательств закреплены в ст. 290 ГК *(принцип надлежащего исполнения*) и ст. 367 ГК (*принцип реального исполнения).*

Соотношение принципов надлежащего и реального исполнения обязательств не может быть определено как субординационное. Оба принципа имеют самостоятельное значение, и ни один не является доминирующим по отношению друг к другу. Скорее можно говорить об их взаимообусловленности. Так, невозможно представить надлежащее исполнение обязательства, если оно не исполнено в натуре. С другой стороны, реальное исполнение не может быть надлежащим, ибо пока обязательство развивается нормально, без нарушений, реальное исполнение предполагает и его надлежащее исполнение.[184]

Надлежащее исполнение обязательства означает, что обязательство должно исполняться в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства. Даже при отсутствии таких условий и требований обязательство должно исполняться, но в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями. Такие требования, прежде всего, касаются субъектов, предмета, места и срока исполнения обязательства.

Реальное исполнение обязательства означает, что должны быть совершены именно те действия, совершения которых ожидает кредитор: передать имущество, возвести строение, совершить сделку и т. д. Реальное исполнение обязательства по общему правилу не может быть заменено совершением неожидаемых кредитором действий, например, предоставлением денег вместо выполнения работы. В отдельных случаях Гражданский кодекс допускает исполнение обязательства за счет должника. Так, в соответствии со ст. 368 ГК в случае неисполнения должником обязательства изготовить и передать вещь в собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление, либо передать вещь в пользование кредитору, либо выполнить для него определенную работу или оказать ему услугу, кредитор вправе в разумный срок поручить выполнение обязательства третьим лицам за разумную цену либо выполнить его своими силами, если иное не вытекает из акта законодательства, договора или существа обязательства, и потребовать от должника возмещения понесенных необходимых расходов и других убытков.

Субъекты исполнения обязательства. В качестве субъектов обязательства выступают кредитор и должник. В обязательстве в качестве каждой

---

[184] Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 462.

из его стороны могут участвовать одно или одновременно несколько лиц. Возможно, что стороны представлены двумя или более лицами. В таких случаях имеет место множественность лиц в обязательстве. Различают активную, пассивную и смешанную множественность лиц в обязательстве. При множественности лиц на стороне кредитора говорят об *активной множественности*. При *пассивной множественности* несколько лиц выступают на стороне должника. Если в обязательстве участвуют несколько лиц на стороне кредитора и несколько лиц на стороне должника, то такое обязательство считается со *смешанной множественностью* лиц. При множественности лиц в обязательстве возникают вопросы, связанные с объемом исполнения каждым из должников и объемом требований каждым из кредиторов. Решение подобных вопросов основывается на нормах о *долевых* и *солидарных* обязательствах.

Так, ст. 302 ГК устанавливает, что если в обязательстве участвуют несколько кредиторов или несколько должников, то каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими, поскольку из законодательства или условий обязательства не вытекает иное. Долевое обязательство может быть с активной множественностью, пассивной множественностью и со смешанной множественностью лиц. В долевом обязательстве с активной множественностью любой из кредиторов вправе требовать от должника исполнения, но лишь в той доле, которая причитается данному кредитору. В долевом обязательстве с пассивной множественностью должник обязан произвести исполнение кредитору только в доле, падающей на этого должника. В долевом обязательстве со смешанной множественностью каждый кредитор вправе требовать долю, причитающуюся лишь ему, и каждый должник обязан выполнить обязательство в доле, которая приходится на него.

Солидарные обязательства возникают, если солидарность обязанности или требования предусмотрена договором или установлена законодательством, в частности при неделимости предмета обязательства. Обязанности нескольких должников по обязательству, связанному с предпринимательской деятельностью, как и требования нескольких кредиторов в данном обязательстве, являются солидарными, если законодательством или условиями обязательства не предусмотрено иное. При солидарной обязанности кредитор обладает правом требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, как в объеме всего долга, так и в его части. При неполучении удовлетворения от одного из солидарных должников, кредитор имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Обязательство отягощает всех солидарных должников до тех пор, пока не будет исполнено полностью.

В солидарном обязательстве должник лишен права выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на таких отношениях других должников с кредитором, в которых этот должник не участвует.

Возможно полное исполнение солидарной обязанности одним из должников. Тогда остальные должники освобождаются от исполнения кредитору. Вместе с тем, исполнение солидарной обязанности одним из должников, если только иное не вытекает из отношений между солидарными должниками, означает то, что: должник, исполнивший солидарную обязанность, имеет право регрессного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого; неуплаченное одним из солидарных должников должнику, исполнившему солидарную обязанность, падает в равной доле на этого должника и на остальных должников.

При активном солидарном обязательстве (солидарное требование) любой из солидарных кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме. До того, как одним из солидарных кредиторов будут предъявлены требования, должник имеет право исполнить обязательство любому из кредиторов по своему усмотрению. Должник не имеет право выдвигать против требования одного из солидарных кредиторов возражения, основанные на таких отношениях должника с другими солидарными кредиторами, в которых данный кредитор не участвует. В случае, если должник полностью исполнит обязательство одному из солидарных кредиторов он освобождается от исполнения остальным кредиторам. Солидарный кредитор, после того как получил исполнение от должника, обязан возместить причитающееся другим кредиторам в равных долях, если только иное не вытекает из отношений между ними.

В юридической литературе помимо долевых и солидарных обязательств выделяют в качестве самостоятельного обязательства субсидиарное обязательство с пассивной множественностью.[185]

Возможны *обязательства с участием третьих лиц*. Это могут быть договорные обязательства в пользу третьих лиц. Согласно п. 1 ст. 400 ГК *договором в пользу третьего лица* признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. Характерной особенностью этого договора является то, что исполнение производится не кредитору, а Гражданский кодекс, если только иное не

[185] См., например: Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]. – Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 2. – С. 387.

предусмотрено законодательством или договором устанавливает запрет на расторжение или изменения договора без согласия третьего лица.

В *регрессном обязательстве* одно лицо обладает правом требования по отношению к другому лицу на том основании, что выполнило обязанность за это другое лицо. Характерные особенности регрессного обязательства: регрессному обязательству предшествует обязательство, в котором лицо его исполнившее становится кредитором в регрессном обязательстве; права кредитора в регрессном обязательстве достаточны для исполнения должником регрессного обязательства.

Перемена лиц в обязательстве. Первоначальный состав участников обязательства может поменяться. При смене кредитора говорят об уступке права требования (цессия). При смене должника речь идет о переводе долга.

В соответствии со ст. 358 ГК *уступка права требования* происходит: в результате универсального правопреемства в правах кредитора; по решению суда о переводе прав кредитора на другое лицо, когда возможность такого перевода предусмотрена законодательством; вследствие исполнения обязательства должника его поручителем или залогодателем, не являющимся должником по этому обязательству; при суброгации страховщику прав кредитора к должнику, ответственному за наступление страхового случая. Уступка права требования возможна и в других случаях, предусмотренных законодательством, но лишь тогда, когда не противоречит законодательству или договору. Однозначно не допускается без согласия должника уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника.

Правила § 1 гл. 24 ГК о переходе прав кредитора к другому лицу не применяются к регрессным требованиям.

Переход прав кредитора к другому лицу не требует согласия должника, если только иное не предусмотрено законодательством или договором. Кредитор вправе уведомить должника о состоявшемся переходе прав к другому лицу. Отсутствие такого уведомления не влияет на действительность перехода прав кредитора, но кредитор несет риск вызванных отсутствием уведомления неблагоприятных для него последствий. В таком случае исполнение обязательства первоначальному кредитору признается исполнением надлежащему кредитору. С другой стороны, должник вправе не исполнять обязательство новому кредитору до тех пор, пока не получит доказательств перехода требования к этому лицу.

У кредитора в связи с переходом его прав отсутствуют какие-либо обязанности по отношению к должнику, но есть обязанность по отношению к новому кредитору. Первоначальный кредитор обязан передать новому кредитору

все необходимые документы, удостоверяющие право требования, а также сообщить сведения, имеющие значение для осуществления требования.

Не все права кредитора могут переходить к другим лицам. Не допускается переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью.

Презюмируется равный объем прав первоначального и нового кредитора, а также неизменность тех условий, которые существовали к моменту перехода прав, если только иное не предусмотрено законодательством или договором. В частности, к новому кредитору переходят права, обеспечивающие исполнение обязательства и другие, связанные с требованием права, а также право на неуплаченные должником проценты.

С переходом требования должник не лишается права предъявлять новому кредитору возражения, которые он имел против первоначального кредитора к моменту получения уведомления о переходе прав по обязательству к новому кредитору.

Правила, касающиеся формы уступки требования определены ст. 360 ГК. Уступка требования, основанного на сделке, совершенной в простой письменной или нотариальной форме, должна быть совершена в соответствующей письменной форме. Уступка требования по сделке, требующей государственной регистрации, прежде всего, передача недвижимого имущества, должна быть зарегистрирована в порядке, установленном для регистрации этой сделки, если иное не установлено законодательством. Уступка требования по ордерной ценной бумаге совершается посредством передаточной надписи (индоссамента) на этой ценной бумаге (п. 3 ст. 147 ГК).

Первоначальный кредитор, уступивший требование, отвечает перед новым кредитором за недействительность переданного ему требования, но не отвечает за неисполнение этого требования должником, кроме случая, когда первоначальный кредитор принял на себя поручительство за должника перед новым кредитором.

При *переводе долга* происходит замена обязанного лица (должника) в обязательстве. Поскольку кредитору важна платежеспособность должника, ему небезразлично кто станет новым должником. Согласно п. 1 ст. 362 ГК перевод должником своего долга на другое лицо допускается лишь с согласия кредитора. Новый должник имеет право выдвигать против требования кредитора возражения, основанные на отношениях между кредитором и первоначальным должником (ст. 363 ГК).

Форма перевода долга подчиняется правилам, содержащимся в п. 1 и п. 2 ст. 360 ГК о форме уступки требования.

Предмет исполнения обязательства. Предмет исполнения обязательства – это любые блага (вещи, работы, услуги и т. д.), переходящие в процессе исполнения обязательства от должника к кредитору. Содержание таких принципов как надлежащее исполнение обязательства и реального исполнения обязательства неразрывно связано с предметом исполнения обязательства. Имущественный интерес кредитора сосредоточен на самом благе, которое в результате исполнения обязательства должно к нему перейти. Но интерес кредитора по отношению к вещам, работам или услугам не является абстрактным и не ограничивается лишь потребностью в передаче блага. Для большинства обязательств, применительно к предмету свойственны проявления его качественных и количественных характеристик, что наиболее явственно видно на примере таких договоров как купля-продажа, аренда, подряд, когда надлежащее исполнение означает передачу или создание качественной вещи и в надлежащем количестве. Требования, предъявляемые к предмету, содержатся в законодательстве и договоре. Так, наличие в законодательстве обязательных требований к качеству продаваемого товара означает, что продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар, соответствующий этим обязательным требованиям (п. 4 ст. 439 ГК).

Особое значение имеет исполнение денежных обязательств. Предметом денежного обязательства являются деньги, а само денежное обязательство может быть самостоятельным (передача денег по договору займа) или производным, когда деньги передаются в порядке расчета за товары, работы, услуги (купля-продажа и др.). Основные правила, касающиеся исполнения денежных обязательств содержатся в гл. 22 Гражданского кодекса, а также в Законе Республики Беларусь от 22 июля 2003 г. «О валютном регулировании и валютном контроле». Согласно п. 1 ст. 298 ГК денежные обязательства должны быть выражены в белорусских рублях. Стороны могут предусмотреть оплату в белорусских рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах. В таких случаях подлежащая оплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законодательством или соглашением сторон. Сумма произведенного платежа, не достаточная для исполнения денежного обязательства полностью, при отсутствии иного соглашения погашает, прежде всего, издержки кредитора по получению исполнения. Остаток платежа погашает проценты и неустойку, а в оставшейся части – основную сумму долга.

Специальные правила установлены в отношении исполнения альтернативного обязательства. В таком обязательстве существует более одного предмета исполнения. Должнику, обязанному передать кредитору одно или другое имущество либо совершить одно из двух или нескольких действий, принадле-

жит право выбора, если из законодательства или условий обязательства не вытекает иное (ст. 301 ГК). Например, картинная галерея договаривается с коллекционером о приобретении у него картины французских пейзажистов. В этом случае надлежащим исполнением обязательства будет передача продавцом картины из числа других подобных картин, имеющихся в его коллекции.

Возможно, что до осуществления выбора произойдет гибель одного из предметов альтернативного обязательство. В таком случае исполнение обязательства будет зависеть от выбора управомоченной стороны. При выборе сохранившегося предмета сохранится и обязательство. При выборе погибшего предмета обязательство прекращается из-за невозможности его исполнения.

От альтернативного обязательства необходимо отличать обязательство факультативное, в котором один предмет, но этот предмет может быть по усмотрению должника заменен другим. Например, в договоре мены одна из сторон оговаривает за собой право передать другой стороне по своему желанию не холодильные установки, а компрессоры.

Место исполнения обязательства. Место исполнения обязательства позиционирует его в системе координат имущественных интересов сторон, предполагая или, напротив, исключая какие-либо их действия. Во многих случаях место исполнения обязательства определяется соглашением сторон или следует из существа обязательства, но может быть определено и законодательством. В остальных случаях исполнение должно быть произведено: по обязательству передать земельный участок, здание, сооружение или другое недвижимое имущество – в месте нахождения имущества; по обязательству передать товар или иное имущество, предусматривающему его перевозку, – в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору; по другим обязательствам должника передать товар или иное имущество – в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства; по денежному обязательству – в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо, – в месте его нахождения в момент возникновения обязательства. Если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место жительства или место нахождения и известил об этом должника, – в новом месте жительства или месте нахождения кредитора с отнесением на счет кредитора расходов, связанных с переменой места исполнения; по всем другим обязательствам – в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо, – в месте его нахождения.

Способ исполнения обязательства. Способы исполнения обязательства указывают на то, как именно будет исполнено обязательство, в том числе по частям или в целом. В соответствии со ст. 292 ГК кредитор вправе не принимать исполнения обязательства по частям, если иное не

предусмотрено законодательством, условиями обязательства и не вытекает из существа обязательства. Для отдельных обязательств, характерно исполнение обязательства по частям, что отличает, например обязательство из договора поставки, когда в самом договоре стороны определяют периоды поставки товара (по кварталам, месяцам).

Срок исполнения обязательства. Обязательство должно быть исполнено, однако для кредитора не безразлично, когда именно оно будет исполнено. Если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению в этот день или соответственно в любой момент в пределах такого периода (п. 1 ст. 295 ГК). Чаще всего исполнение обязательства продолжительно по времени. С другой стороны, сроку исполнения обязательства могут предшествовать сроки совершения каких-либо действий сторонами обязательства. В п. 2 ст. 295 ГК содержится общее правило, согласно которому в случаях, если обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства. Это же правило следует и из ряда положений, содержащихся в тех главах Гражданского кодекса, которые посвящены отдельным видам обязательств. Так, согласно п. 1 ст. 427 ГК срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором купли-продажи, а если договор не позволяет определить этот срок, – в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 295 Гражданского кодекса.

Обязательство, не исполненное в разумный срок, а также обязательство, срок которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить в семидневный срок со дня поступления письменного требования кредитора о его исполнении, если только обязанность исполнения в другой срок не вытекает из акта законодательства, условий обязательства и ли существа обязательства.

Правила об отдельных видах обязательств допускают обязательства с неопределенным сроком, что может повлечь за собой предусмотренные Гражданским кодексом правовые последствия. Например, согласно п. 2 ст. 581 ГК, если срок аренды в договоре не определен, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок. В этом случае каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимого имущества – за три месяца.

Должник вправе исполнить обязательство до срока, если иное не предусмотрено законодательством или условиями обязательства, либо не вытекает из его существа. Вместе с тем, досрочное исполнение обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, допускается только в случаях, когда возможность исполнить

обязательство досрочно предусмотрена законодательством или условиями обязательства либо вытекает из существа обязательства (ст. 296 ГК).

В случае неисполнения обязательства в установленный срок говорят о просрочке. Должник, допустивший просрочку, отвечает перед кредитором за убытки, причиненные просрочкой, а кроме этого за последствия случайно наступившей во время просрочки невозможности исполнения. Если в результате просрочки должника исполнение утратило интерес для кредитора, он вправе отказаться от принятия исполнения и потребовать возмещения убытков. Просрочку может допустить и кредитор. Просрочка со стороны кредитора будет в том случае, если он отказался принять предложенное должником надлежащее исполнение обязательства или не совершил действий, предусмотренных законодательством или договором, либо вытекающих из существа обязательства, до совершения которых должник не мог исполнить своего обязательства. О просрочке кредитора применительно к прекращению обязательства исполнением говорят и в том случае, когда кредитор отказывается выдать расписку, вернуть долговой документ или отметить в расписке невозможность его возвращения. Просрочка кредитора дает должнику право на возмещение причиненных просрочкой убытков, если кредитор не докажет, что просрочка произошла по обстоятельствам, за которые ни он сам, ни те лица, на которых в силу законодательства или поручения кредитора было возложено принятие исполнения, не отвечают.

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Чаще всего обязательства исполняются надлежащим образом. Предполагается добросовестность и разумность участников гражданских правоотношений, поскольку не установлено иное (ст. 2 ГК). Тем не менее, в гражданском законодательстве закреплены способы, обеспечивающие исполнение обязательств. Тот или иной способ обеспечения исполнения обязательств, предусматривается законодательством или соглашением сторон и приводит к возникновению у сторон прав и обязанностей. Исполнение обязательств может быть обеспечено неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, гарантией, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законодательством или договором (п. 1 ст. 310 ГК).

Неустойка. Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (п. 1 ст. 311 ГК).

Неустойка относится к числу наиболее распространенных способов обеспечения исполнения обязательств. Чаще всего неустойка применяется в отношениях с участием субъектов предпринимательства, юридический интерес которых по сравнению с другими субъектами гражданского права активизирован их экономическими интересами.

Неустойка позиционируется в виде штрафа и пени, выраженных определенной денежной суммой. Главные различия между ними основываются на особенностях их применения. Пеня носит накопительный характер с активом в пользу кредитора и применяется в случае просрочки исполнения обязательства. Это означает, что пеня взыскивается за каждый день просрочки, как с установлением ограничивающего ее временного предела, так и без такого установления. Пеня определяется в процентном отношении к сумме невыполненного обязательства. Штраф же, в отличие от пени – это определенная денежная сумма, не носящая накопительный характер, а взыскиваемая за конкретное нарушение обязательства. Хотя при повторяющемся характере нарушения может применяться неоднократно, когда, например, при поставке товара по частям в каждой партии товара обнаруживаются некачественные товары.

Виды неустойки. Законная (нормативная) неустойка устанавливается законодательством и применяется независимо от соглашения сторон. По общему правилу стороны не могут отказаться от ее применения или изменить условия ее применения. Размер законной неустойки может быть изменен соглашением сторон, если это не запрещает законодательство.

Договорная неустойка предусматривается соглашением сторон. Как правило, устанавливается в тех случаях, когда исполнение обязательства не обеспечено законной неустойкой. Порядок применения договорной неустойки и ее размер определяется договором.

Зачетная неустойка означает, что подлежащие возмещению убытки минимизируются за счет неустойки, т.е. убытки взыскиваются в части, не покрытой неустойкой.

Штрафная неустойка взыскивается помимо причиненных убытков. Данный вид неустойки считается наиболее эффективным среди иных ее видов.

Исключительная неустойка исключает взыскание убытков. Устанавливается законодательством или договором.

Альтернативная неустойка противостоит убыткам. Здесь предполагается выбор между взысканием неустойки и взысканием убытков.

Возможно изменение размера неустойки. Так, если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, размер неустойки вправе уменьшить суд.

Залог. В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником

этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами (п. 1 ст. 315 ГК).

Сущность залога состоит в удовлетворении имущественных интересов кредитора за счет помещенного под обеспечение обязательства имущества. Существенной особенностью является то, что при залоге кредитор обладает преимуществом перед остальными кредиторами залогодателя.

В юридической литературе долгое время велись дискуссии относительно правовой природы залога, что сказывалось на позиции законодателя. Институт залога мигрировал от вещного права в сторону обязательственного и в действующем гражданском кодексе нормы о залоге помещены в подразделе 1 «Общие положения об обязательствах» раздела 3 «Общая часть обязательственного права».

Залог возникает в силу договора, а также на основании акта законодательства при наступлении указанных в нем обстоятельств, если в законодательстве предусмотрено, какое имущество и для обеспечения исполнения какого обязательства признается находящимся в залоге.

Виды залога. Залог, при котором предмет залога остается у залогодателя. Такой залог допускает Гражданский кодекс (ст. 319), а гл. 6 Закона «О залоге» содержит нормы, касающиеся этого вида залога. В качестве предмета залога данный Закон указывает на квартиры, в том числе в многоквартирном доме, транспортные средства, а также допускает, что это может быть и иное имущество.

Ипотека. Это залог земельных участков, предприятий, зданий, сооружений, квартир и другого недвижимого имущества (п. 2 ст. 315 ГК). Данный вид залога регулируется законодательством об ипотеке. Правила о залоге, содержащиеся в Гражданском кодексе, применяются к ипотеке в случаях, когда законодательными актами об ипотеке не установлены иные правила.

Залог товаров в обороте. Подобный вид залога более всего востребован в сфере предпринимательской деятельности, когда в цикле производства товаров, работ, услуг задействовано значительное количество товаров, включая сырье, полуфабрикаты, комплектующие изделия, готовую продукцию и др. Залог товаров в обороте позволяет использовать основную часть оборотных производственных фондов субъекта предпринимательства, тем самым, обеспечивая эффективность его деятельности. Залогодатель вправе менять предмет залога, но лишь с таким расчетом, чтобы общая стоимость товара не была меньше той, которая определена в договоре залога. Договор о залоге товаров в обороте должен содержать указание на вид товара, его родовые признаки, общую стоимость и место в котором товар находится, а также указание на товар, которым может быть осуществлена замена. Товар, находящийся под залогом в обороте является самостоятельным объектом бухгалтерского учета.

Заклад. При этом виде залога заложенное имущество передается залогодержателю во владение. Пользоваться заложенным имуществом залогодержатель вправе лишь в том случае, если это предусмотрено договором залога. По договоренности сторон предмет заклада может быть оставлен у залогодателя под замком и печатью залогодержателя (твердый заклад).

Залог прав и ценных бумаг. Возможен залог прав имеющих стоимостную оценку с передачей в залог правоопределяющего документа, если только заложенное право подтверждается документом. Залогодателем права может быть лицо, которому принадлежит закладываемое право. Залог права аренды или иного права на чужую вещь не допускается без согласия ее собственника или лица, который обладает на эту вещь правом хозяйственного ведения, если законодательство или договор устанавливают запрет на отчуждение этого права без согласия указанных лиц. Залог ценных бумаг может совершаться их вручением залогодержателю, передачей на хранение в депозит (нотариальная контора, банк), дипломатическому агенту дипломатического представительства Республики Беларусь и консульскому должностному лицу консульского учреждения Республики Беларусь.

Залог вещей в ломбарде. Предметом данного залога может быть движимое имущество, предназначенное для личного, семейного или домашнего использования. Под переданное специализированной организации – ломбарду имущество гражданину выдается краткосрочный заем. Договор о залоге вещей в ломбарде оформляется выдачей ломбардом залогового билета. Имущество, составляющее предмет залога передается ломбарду. Ломбард не наделяется правомочиями по пользованию и распоряжению заложенным имуществом в период срока действия залога. При невозвращении в установленный срок суммы займа, обеспеченного залогом вещей в ломбарде, ломбард получает право на основании исполнительной надписи нотариуса, дипломатического агента дипломатического представительства Республики Беларусь, консульского должностного лица консульского учреждения Республики Беларусь по истечении льготного месячного срока продать эту вещь в порядке, установленном для реализации заложенного имущества (п.п. 3, 4, 6 и 7 ст. 331 ГК). После продажи вещи требования ломбарда к залогодателю погашаются, даже в том случае, если сумма, вырученная от продажи заложенного имущества, недостаточна для полного удовлетворения требований.

Предметом залога может быть всякое имущество, в том числе вещи и имущественные права (требования), за исключением имущества, изъятого из оборота, требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного его жизни или здоровью, и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом (п. 1 ст. 317 ГК). Указывая на предмет залога, Гражданский кодекс допускает,

что залог отдельных видов имущества, в частности имущества граждан, на которое не допускается обращение взыскания, может быть запрещен или ограничен законом. Статья 5 Закона Республики Беларусь «О залоге» допускает залог будущего имущества, а также залог будущих прав.

Сторонами договора залога являются залогодержатель и залогодатель. Ими могут быть граждане и юридические лица Республики Беларусь, а если иное не предусмотрено законодательством, то и граждане и юридические лица других государств. Залогодателем может быть сам должник, а также третье лицо. Залогодатель должен обладать правом собственности на вещь или правом хозяйственного ведения. Лицо, которому вещь принадлежит на праве хозяйственного ведения, вправе передать ее под залог без согласия собственника лишь в случаях, предусмотренных п. 3 ст. 276 ГК.

Договор о залоге должен быть заключен в письменной форме. Договор о залоге имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен, подлежит нотариальному удостоверению. Договор об ипотеке должен быть зарегистрирован в порядке, установленном для регистрации сделок с соответствующим имуществом. Договор об ипотеке, предусматривающий залог недвижимого имущества, которое поступит залогодателю в будущем и которое на момент заключения договора не считается созданным в соответствии с законодательством, не подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента придания ему письменной формы (ст. 320 ГК).

В соответствии с п. 1 ст. 320 ГК в договоре о залоге должны быть указаны предмет залога и его стоимость, существо, размер и сроки исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. В договоре о залоге должно также содержаться указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество.

Содержание прав и обязанностей сторон в договоре залога определяется на основе правил, содержащихся в § 3 гл. 23 ГК, а также зависит от вида залога. Так, что касается содержания и сохранности находящегося под залогом имущества, ст. 324 ГК определяет, что залогодатель или залогодержатель, в зависимости от того, у кого из них находится заложенное имущество, обязан, если иное не предусмотрено законодательством или договором: а) страховать за счет залогодателя заложенное имущество в полной его стоимости от рисков утраты и повреждения, а если полная стоимость имущества превышает размер обеспеченного залогом требования, – на сумму не ниже размера требования; б) принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности заложенного имущества, в том числе от защиты его от посягательств и требований со стороны третьих лиц; в) немедленно уведомлять другую сторону о возникновении угрозы утраты или повреждения заложенного имущества.

На права по пользованию и распоряжению предмета залога указывается в ст. 327 ГК. Залогодатель вправе, если только иное не предусмотрено договором и не следует из существа залога, пользоваться предметом залога в соответствии с его назначением. Залогодатель вправе также извлекать из заложенного имущества плоды и доходы. Если иное не предусмотрено законодательством или договором и не вытекает из существа залога, залогодатель вправе отчуждать предмет залога, передавать его в аренду или безвозмездное пользование другому лицу, либо иным образом распоряжаться им только с согласия залогодержателя. Залогодержатель вправе пользоваться переданным ему предметом залога лишь тогда, когда это предусмотрено договором. В таких случаях он обязан регулярно предоставлять залогодателю отчет о пользовании. Пользование предметом залога может быть обременено обязанностью залогодержателя извлекать из предмета залога плоды и доходы в целях погашения основного обязательства или в интересах залогодателя.

Права залогодержателя, у которого находилось, или должно было находиться, заложенное имущество обеспечиваются возможностью предъявления им виндикационного иска, в том числе и к залогодателю (ст.ст. 282, 283, 286 ГК). В тех случаях, когда договором залогодержателю предоставлено право пользования переданным ему предметом залога, он может потребовать от других лиц, в том числе и от залогодателя, устранения всех нарушений его прав, хотя бы эти нарушения и не были связаны с лишением владения (ст.ст. 285 и 286 ГК).

Залог предполагает возможность обращения взыскания на находящееся под залогом имущество. Основания обращения взыскания на заложенное имущество ограничиваются случаями неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства по обстоятельствам, за которые он отвечает. Может быть отказано в обращении взыскания на заложенное имущество, если допущенное должником нарушение обеспеченного залогом обязательства крайне незначительно и размер требований залогодержателя вследствие этого явно несоразмерен стоимости заложенного имущества.

По общему правилу требования залогодержателя (кредитора) удовлетворяются из стоимости заложенного недвижимого имущества лишь по решению суда. Однако без обращения в суд удовлетворение требований залогодержателя возможно при наличии нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем, заключенного после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога. Вместе с тем, наличие такого соглашения не исключает защиту в судебном порядке прав лиц, чьи права нарушены таким соглашением.

Согласно п. 2 ст. 330 ГК требования залогодержателя удовлетворяются за счет заложенного движимого имущества по решению суда, если иное не предусмотрено соглашением залогодателя с залогодержателем. Однако на предмет залога, переданный залогодержателю, взыскание может быть обращено в порядке, установленном договором о залоге, если законодательством не установлен иной порядок.

Возможны случаи, когда взыскание на предмет залога может быть обращено лишь по решению суда, а именно: а) для заключения договора о залоге требовалось согласие или разрешение другого лица или органа; б) предметом залога является имущество, которое имеет значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества; в) залогодатель отсутствует и при этом невозможно установить место его нахождения; г) предметом залога является имущество, ограниченно оборотоспособное.

Удовлетворение требования залогодержателя (кредитора) о погашении банковского кредита за счет заложенного имущества производится без обращения в суд и проведения публичных торгов, на основании нотариально удостоверенного договора залогодержателя с залогодателем, заключенного после возникновения установленных законодательством оснований для обращения взыскания на предмет залога. При этом договор не может предусматривать переход права собственности на заложенное имущество к залогодержателю.

На заложенное имущество, подлежащее взысканию по решению суда, а также относящееся к основным средствам залогодателя, взыскание не может быть обращено в порядке, установленном Гражданским кодексом (п. 4 ст. 330 ГК).

Продажа находящегося под залогом имущества, на которое в соответствии со ст. 330 ГК обращено взыскание, производится на публичных торгах в порядке, установленном процессуальным законодательством, если Гражданским кодексом и другими актами законодательства не установлен иной порядок. В решении об обращении взыскания на заложенное имущество суд вправе по просьбе залогодателя установить отсрочку продажи с публичных торгов на срок до одного года. Такая отсрочка не затрагивает прав и обязанностей сторон по обязательству, обеспеченному залогом этого имущества, а также не освобождает должника от возмещения возросших за время отсрочки убытков кредитора и неустойки.

Начальная цена выставленного на торги заложенного имущества, определяется решением суда при обращении взыскания на имущество в судебном порядке, а в остальных случаях соглашением залогодержателя с залогодателем. Покупателем имущества становится лицо, предложившее на торгах наивысшую цену.

В случае если торги будут объявлены несостоявшимися, залогодержатель имеет право по соглашению с залогодателем приобрести заложенное имущество и зачесть в счет покупной цены свои требования, обеспеченные за-

логом. К такому соглашению применяются правила о договоре купли-продажи. Таким образом, цена заложенного имущества в данном случае будет определяться уже не решением суда, а соглашением сторон (ст. 455 ГК).

Возможно, что несостоявшимися будут признаны повторные торги. В таком случае залогодержатель вправе оставить предмет залога за собой с оценкой его в сумме не более чем на десять процентов ниже начальной продажной цены заявленной на повторных торгах.

Недостаточность суммы, вырученной при реализации заложенного имущества, дает право залогодержателю при отсутствии иного указания в законодательстве или договоре получить недостающую сумму из прочего имущества должника, не пользуясь при этом преимуществом, основанным на залоге. Напротив, если сумма, вырученная при продаже заложенного имущества, превышает размер обеспеченного залогом требования залогодержателя, разница за вычетом всех издержек возвращается залогодателю.

Должник и залогодатель, являющийся третьим лицом, вправе в любое время до продажи предмета залога прекратить обращение на него взыскания и реализацию, исполнив обеспеченное залогом обязательство или ту его часть, исполнение по которой просрочено. Любое соглашение, направленное на ограничение этого права ничтожно.

Возможны случаи, когда залогодержатель вправе требовать досрочного исполнения обеспеченного залогом обязательства. Статья 332 ГК устанавливает основания таких требований, когда: а) права залогодержателя ограничены лишь правом требовать досрочного исполнения обязательства, обеспеченного залогом; б) право требовать досрочного исполнения обязательства, обеспеченного залогом может быть замещено в пользу залогодержателя правом обратить взыскание на предмет залога. Первое возможно в случаях: а) если предмет залога выбыл из владения залогодателя, у которого он был оставлен, не в соответствии с условиями договора о залоге; б) нарушения залогодателем правил о замене предмета залога (ст. 326 ГК); в) утраты предмета залога по обстоятельствам, за которые залогодержатель не отвечает, если залогодатель не воспользовался правом, предусмотренным п. 2 ст. 326 ГК. Второе возможно в случаях: а) нарушения залогодателем правил о последующем залоге (ст. 323 ГК); б) невыполнения залогодателем обязанностей, предусмотренных подпунктами 1 и 2 пункта 1 и п. 2 ст. 324 ГК; в) нарушения залогодателем правил о распоряжении заложенным имуществом (п. 2 ст. 327 ГК).

Прекращение залога. Специальные основания прекращения залоговых правоотношений предусмотрены ст. 333 ГК. Залог прекращается: а) с прекращением обеспеченного залогом обязательства; б) по требованию залогодателя при наличии оснований, предусмотренных п. 3 ст. 324 ГК; в) в случаях гибели заложенной вещи или прекращения залогового права, если залогодатель не воспользовался правом, предусмотренным п. 2 ст. 326 ГК; г) в случае

продажи с публичных торгов заложенного имущества, а также в случае, когда его реализация оказалась невозможной (п. 4 ст. 331 ГК).

Прекращение ипотеки должно быть зарегистрировано в соответствии с законодательством.

При прекращении залога вследствие исполнения обеспеченного залогом обязательства либо по требованию залогодателя (п. 3 ст. 324 ГК) залогодержатель, у которого находилось заложенное имущество, обязан немедленно возвратить его залогодателю.

Удержание. Удержание как способ обеспечения исполнения обязательств означает, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено (п. 1 ст. 340 ГК). Удержанием вещи могут обеспечиваться также требования, не связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют в качестве предпринимателей.

В отличие от залога удержание не основано на соглашении сторон. Удержание позволяет обеспечить имущественные интересы кредитора только в том случае, если у кредитора находится вещь, подлежащая передаче должнику, либо указанному им лицу. Вместе с тем, правила, содержащиеся в п.п. 1 – 3 ст. 340 ГК, применяются, если только договором не предусмотрено иное.

Кредитор вправе удерживать находящуюся у него вещь, несмотря на то, что после того, как эта вещь поступила во владение кредитора, права на нее приобретены третьим лицом (п. 3 ст. 340 ГК).

Требования держателя вещи (кредитора), удовлетворяются из ее стоимости в таком же объеме и порядке, как и при удовлетворении требований, обеспеченных залогом.

Поручительство. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (п. 1 ст. 341 ГК).

Широкое распространение поручительство получило в сфере предоставления банковских кредитов. Значение поручительства при кредитовании возросло в связи со значительным увеличением сектора банковского кредитования и числом субъектов предпринимательства. Принцип обеспеченности является одним из важнейших принципов банковского кредитования, определяющий направленность и содержание нормативных правовых актов в этой сфере, например, таких как Инструкция о порядке формирования и использования банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями специальных резервов на покрытие возможных убытков по активам и операциям, неотраженным на балансе, ут-

вержденная постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 28.09.2006 г. № 138. Суть поручительства состоит в том, что наряду с должником ответственным перед кредитором за неисполнение или ненадлежащее исполнение становится другое лицо – поручитель. Основанием поручительства является договор, который заключают кредитор по основному, требующему обеспечения обязательству и лицо, согласившееся быть поручителем за должника по этому обязательству. Договор поручительства совершается в письменной форме, несоблюдение которой влечет недействительность данного договора. Договор поручительства консенсуальный, безвозмездный и односторонний.

Не обязательно чтобы договор поручительства заключался при уже существующем обязательстве. Его заключение возможно для обеспечения обязательства, которое возникнет в будущем. Возможно также и совместное поручительство, когда на стороне поручителя выступает не одно лицо, а несколько лиц. В последнем случае, лица, совместно давшие поручительство, отвечают перед кредитором солидарно, если иное не предусмотрено договором поручительства.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение должником обеспеченного поручительством обязательства означает, что перед кредитором отвечают и поручитель и должник (солидарно). Вместе с тем, законодательством или договором поручительства может быть предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя. Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств должником, если только иное не предусмотрено договором поручительства (п. 2 ст. 343 ГК).

В связи с поручительством поручитель обладает определенными правами и обязанностями относительно требований кредитора. Так, если иное не следует из договора поручительства поручитель вправе выдвигать против требования кредитора возражения, которые мог бы представить сам должник. Такое право поручителя не отлагается отказом должника от возражений, равно как и при признании должником своего долга. Предъявление к поручителю иска, возлагает на него обязанность привлечь к участию в деле должника. Невыполнение этой обязанности поручителем дает должнику право выдвинуть против регрессного требования поручителя возражения, которые он имел против кредитора.

Поручитель, исполнивший обязательство приобретает права кредитора по этому обязательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю в объеме удовлетворенных поручителем требований кредитора. Поручитель вправе требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, а также возмещения иных убытков, понесенных им в связи с ответственностью за должника.

В отношении исполнившего обязательство поручителя кредитор наделен обязанностью вручить поручителю документы, удостоверяющие требование к должнику, а также передать права, обеспечивающие это требование.

Правила содержащиеся в п. 1 и п. 2 ст. 345 ГК относительно прав поручителя, исполнившего обязательство и обязанности кредитора из исполненного поручителем обязательства, применяются, если иное не предусмотрено законодательством или договором поручителя с должником и не вытекает из отношений между ними.

Должник, исполнивший обязательство, обеспеченное поручительством, обязан немедленно известить об этом поручителя. В противном случае поручитель, в свою очередь исполнивший обязательство, вправе взыскать с кредитора неосновательно полученное либо предъявить регрессное требование к должнику. В последнем случае должник вправе взыскать с кредитора лишь неосновательно полученное (ст. 346 ГК).

Поручительство прекращается:

- с прекращением обеспеченного им обязательства, а также в случае изменения этого обязательства, влекущего увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя, без согласия последнего;
- с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника;
- если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем;
- по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано, а если такой срок не установлен, оно прекращается, если кредитор в течение одного года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства не предъявит иска к поручителю;
- когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования и кредитор не предъявит иска к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства.

Президентом Республики Беларусь, законами может быть установлен особый порядок предоставления и исполнения поручительств местных исполнительных и распорядительных органов (п. 3 ст. 341 ГК).

Гарантия. В силу гарантии гарант обязуется перед кредитором другого лица (должника) отвечать полностью или частично за исполнение обязательства этого лица (п. 1 ст. 348 ГК).

Основанием возникновения гарантийного обязательства может быть договор, а гарантией может обеспечиваться лишь действительное требование.

Президентом Республики Беларусь, законами может быть установлен особый порядок предоставления и исполнения гарантий Правительства

Республики Беларусь, гарантий местных исполнительных и распорядительных органов, иных организаций, включая хозяйственные общества с долей государства в уставных фондах (ч. 2 п. 4 ст. 348 ГК).

Если иное не установлено законодательством на гарантии распространяются правила ст. 342 ГК, пунктов 2 и 3 ст. 343 ГК, а также правила ст.ст. 344 – 347 ГК о поручительстве. Вместе с тем, в отличие от ответственности поручителя ответственность гаранта является субсидиарной (дополнительной). Исполнение обязательства гарантом не создает для него права регрессного требования к должнику о возврате уплаченной суммы.

Параграф 6 главы 23 ГК содержит общие положения о гарантии. Отдельные нормы могут содержаться в иных нормативных правовых актах. Статья 350 ГК указывает на *банковскую гарантию*, особенности которой определяются законодательством. Правила о банковской гарантии содержатся в Банковском Кодексе Республики Беларусь.

В силу банковской гарантии банки или небанковские кредитно-финансовые организации (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) от своего имени письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями гарантии денежную сумму (осуществить платеж).

В зависимости от условий уплаты бенефициару денежной суммы (осуществления платежа) банковская гарантия может быть гарантией по первому требованию или условной гарантией. В зависимости от состава сторон, участвующих в обязательстве, банковская гарантия может быть подтвержденной гарантией, контргарантией или консорциальной гарантией.

Виды банковской гарантии:

- *гарантия по первому требованию* – обязательство гаранта уплатить бенефициару денежную сумму (осуществить платеж) по его первому письменному требованию, составленному в соответствии с условиями гарантии;
- *условная гарантия* – обязательство гаранта уплатить бенефициару денежную сумму (осуществить платеж) по его письменному требованию, составленному в соответствии с условиями гарантии, с приложенными к нему документами, которые доказывают или подтверждают неисполнение (ненадлежащее исполнение) принципалом обязательств перед бенефициаром;
- *подтвержденная гарантия* может быть подтверждена в полной сумме либо частично другим банком или другой небанковской кредитно-финансовой организацией. При этом виде гарантии подтверждающая сторона несет перед бенефициаром солидарную ответственность наряду с первоначальным гарантом в пределах подтвержденной суммы, если иное не предусмотрено в условиях гарантии;

− *контргарантия:* банк и небанковская кредитно-финансовая организация могут по поручению принципала потребовать выдачи гарантии (первоначальной гарантии) от другого банка или другой небанковской кредитно-финансовой организации, выдав им встречное обязательство (контргарантию). Условия контргарантии не предусматривают для бенефициара обязательств и не предоставляют ему дополнительных прав по сравнению с первоначальной гарантией;

− *консорциальная гарантия* – банковская гарантия, выдаваемая бенефициару несколькими гарантами через основной банк-гарант.

*Б*анковская гарантия строится на возмездной основе. За ее выдачу принципал выплачивает гаранту вознаграждение.

Банковскую гарантию отличают следующие характерные признаки:

− ограниченный субъектный состав на стороне гаранта;

− независимость предусмотренного банковской гарантией обязательства гаранта от основного обязательства;

− безотзывность банковской гарантии;

− непередаваемость прав по банковской гарантии.

Предполагается, что банковская гарантия вступает в силу со дня ее выдачи, поскольку иное не оговорено в тексте гарантии. С момента вручения банковской гарантии бенефициару она считается выданной.

Обязательство гаранта перед бенефициаром по банковской гарантии прекращается:

− при уплате бенефициару денежной суммы, на которую выдана гарантия;

− после окончания срока, на который выдана гарантия, если иное не оговорено в ее тексте;

− вследствие отказа бенефициара от своих требований по банковской гарантии путем возвращения ее гаранту;

− вследствие отказа бенефициара от своих требований по банковской гарантии, путем направления гаранту письменного уведомления об освобождении его от обязательства.

Задаток. Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п. 1 ст. 351 ГК).

В отличие от других способов обеспечения исполнения обязательств задаток многофункционален. Важной функцией задатка является платежная функция, когда в счет исполнения действительного обязательства выдается опреде-

ленная денежная сумма. Удостоверительная функция задатка проявляется в том, что его выдачей подтверждается наличие договорного обязательства. Обеспечительная функция задатка проявляется в том, что выдача денежной суммы связывает должника необходимостью исполнения основного обязательства.

Независимо от суммы задатка соглашение о задатке должно быть совершено в письменной форме.

При наличии сомнений относительно идентификации денежной суммы, уплаченной в счет причитающихся со стороны по договору платежей, как задатка, в частности вследствие несоблюдения правила о письменной форме соглашения о задатке, эта денежная сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не будет доказано иное.

При прекращении обязательства до начала его исполнения по соглашению сторон, а равно вследствие невозможности исполнения обязательства задаток должен быть возвращен.

Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если же за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка. Сверх того сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное (п. 2 ст. 352 ГК).

ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Любое обязательство относительно времени не безгранично. К прекращению обязательств ведут определенные юридические факты, позиционируемые как основания прекращения обязательств. Обязательство прекращается полностью или частично по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом и иными актами законодательства или договором (п. 1 ст. 378 ГК).

С прекращением обязательства отпадают составлявшие его права и обязанности. Субъекты гражданского права уже не соотносятся друг с другом как кредитор и должник. Между ними прекращается правовая связь, существовавшая в пределах обязательства. Вместе с тем, между прежними сторонами обязательства при наличии оснований может возникнуть новое обязательство.

В юридической литературе предлагаются различные критерии систематизации оснований прекращения обязательств, в частности в основу

такой систематизации предлагается положить цель[186], для достижения которой обязательство устанавливается, в других случаях наличие или отсутствие воли к прекращению обязательства у участников обязательства.[187]

Прекращение обязательства исполнением. Чаще всего обязательство прекращается исполнением, но к прекращению обязательства ведет лишь его надлежащее исполнение (ст. 379 ГК). Тем самым достигаются поставленные при совершении обязательства цели. Ненадлежащее исполнение лишь продолжает обязательство совершением необходимых действий по реальному исполнению обязательства, возмещению убытков, уплате неустойки и т. д.

Исполнение должником своих обязанностей требует подтверждения в письменной форме. Кредитор, принимая исполнение, обязан по требованию должника выдать ему расписку или другой документ, подтверждающий получение исполнения полностью или в соответствующей части. Расписку может заменить подпись на долговом документе, если только такой документ был выдан кредитором в удостоверение обязательства. Если обязательство было удостоверено выданным кредитору долговым документом, то кредитор, принимая исполнение, должен вернуть этот документ. При невозможности возврата долгового документа об этом должно быть указано кредитором в выдаваемой им расписке. При отказе кредитора выдать расписку, вернуть долговой документ или отметить в расписке невозможность его возвращения должник вправе задержать исполнение. В таких случаях кредитор считается просрочившим, с наступлением последствий предусмотренных ст. 377 ГК.

Отступное. Обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного, что выражается в уплате денег, передаче имущества и т. п. Отступное основывается на соглашении, которое может предшествовать исполнению обязательства или может быть достигнуто уже при исполнении обязательства. Соглашением устанавливаются размер, сроки и порядок предоставления отступного. Необходимость в предоставлении отступного может возникнуть в тех случаях, когда при сохранении имущественного интереса отсутствует возможность реального исполнения обязательства.

Зачет. Прекращение обязательства зачетом возможно при наличии условий, предусмотренных п. 1 ст. 381 ГК, а именно: а) необходимо наличие встречного требования; б) встречное требование должно быть однородным; в) если наступил срок исполнения встречного однородного требования или срок исполнения не указан или определен моментом востребования; г) наличие заявления одной из сторон.

---

[186] См. Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]. – Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 2. – С. 461.

[187] См. Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 538.

Согласно п.1 ст. 381 ГК зачет требований не допускается:

- если по заявлению другой стороны к требованию подлежит применению срок исковой давности и этот срок истек;
- о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью;
- о взыскании алиментов;
- о пожизненном содержании;
- в иных случаях, предусмотренных законодательством или договором.

Отдельным образом определяются правила **зачета при уступке требования** (ст. 382 ГК). При уступке требования должник вправе зачесть против требования нового кредитора свое встречное требование к первоначальному кредитору. Зачет производится, если требование возникло по основанию, существовавшему к моменту получения должником уведомления об уступке требования, и срок требования наступил до его получения, либо этот срок не указан или определен моментом востребования.

Совпадение должника и кредитора в одном лице. В обязательстве есть кредитор и должник, и само обязательство строится на разности сторон. Поэтому в тех случаях, когда происходит совпадение должника и кредитора в одном лице обязательство прекращается. Применительно к гражданам такое возможно при наследовании, когда, например имущество кредитора переходит по наследству к должнику. Применительно к юридическим лицам – при реорганизации юридического лица посредством слияния или присоединения (п. 1 ст. 53 ГК).

Новация. В соответствии с п. 1 ст. 384 ГК обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения.

В силу правил содержащихся в ст. 384 ГК о новации можно говорить в тех случаях, когда предмет и способ существующего между сторонами обязательства предполагается к изменениям, которые невозможны в рамках существующего обязательства, но требуют другого обязательства. При новации не осуществляется замена каких-либо элементов в пределах существующего обязательства, а происходит замена существующего (первоначального) обязательства на другое обязательство. Важной особенностью является и то, что сторонами другого обязательства становятся стороны первоначального обязательства.

Новация не допускается в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, а также в отношении обязательств по уплате алиментов. Новация ведет к прекращению дополнительных обязательств, связанных с первоначальным обязательством, если только иное не предусмотрено соглашением сторон.

Прощение долга. Обязательство прекращается освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора (ст. 385 ГК).

Прощение долга – это односторонняя сделка. В отношении прощения долга должник не связывает кредитора до тех пор, пока обязательство не исполнено. Исполнение обязательства исключает прощение долга. С другой стороны, интересы других лиц защищаются правилом о том, что прощение долга допускается лишь тогда, когда не нарушаются права других лиц в отношении имущества кредитора.

Невозможность исполнения обязательства предусмотрена ст. 386 ГК. В отличие от иных способов прекращения обязательств обязательство прекращается не в связи с личностью кредитора или должника. Для этого необходимы следующие условия: а) исполнение обязательства стало невозможным; б) наличие обстоятельств, за которые ни одна из сторон не отвечает; в) законодательство или договор не дают оснований требовать от другой стороны удовлетворения по договору.

Если к неисполнению обязательства привели обстоятельства, за которые должник отвечает, то наступает ответственность должника за неисполнение обязательства.

Если исполнение стало невозможным для одной из сторон вследствие обстоятельств, за которые отвечает другая сторона, первая сохраняет право на встречное удовлетворение с зачетом выгод, сберегаемых или приобретаемых ею вследствие освобождения от обязательства (п. 3 ст. 386 ГК).

Прекращение обязательства в связи со смертью гражданина или ликвидацией юридического лица. Смерть гражданина или ликвидация юридического лица ведут к прекращению обязательства. Смерть гражданина может привести к прекращению обязательства лишь в том случае, если обязанности должника непередаваемы, могут быть исполнены лишь самим гражданином. Обязательство прекращается также смертью гражданина – кредитора, если только исполнение предназначено лично для кредитора, либо обязательство иным образом неразрывно связано с его личностью.

Прекращение обязательства на основании акта государственного органа. Издание акта государственного органа может привести к невозможности исполнения обязательства в его части или полностью. Если акт государственного органа делает невозможным исполнение обязательства, то оно прекращается полностью. Возможно, что издание акта государственного органа оставляет возможность исполнения обязательства, но лишь в его части. Тогда должник остается обязанным перед кредитором.

Убытки, причиненные изданием акта государственного органа, возмещаются в соответствии с законодательством.

В случае признания в установленном порядке недействительным акта государственного органа, на основании которого обязательство прекратилось, обязательство восстанавливается, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа обязательства и исполнение не утратило интерес для кредитора (п. 2 ст. 387 ГК).

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Чаще всего обязательства исполняются, и стороны тем самым реализуют свои интересы. Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства приводит к гражданско-правовой ответственности. Гражданско-правовая ответственность означает наступление последствий влияющих на сферу имущественных интересов сторон гражданско-правового отношения. Такие последствия неодинаковы для сторон: правонарушитель испытывает имущественные лишения, в то время как обратная сторона, как правило, восстанавливает свои имущественные интересы.

В юридической литературе вопрос о гражданско-правовой ответственности относится к числу дискуссионных. Отличия во взглядах основываются на разном видении механизма и диапазона ответственности, отношения сторон к исполнению обязанностей, позиционирования ответственности в гражданском правоотношении и др.

В.М. Горшенев определяет ответственность как способность отдавать отчет о своем поведении.[188] В.А. Тархов предложил понимать ответственность как обязанность дать отчет в своих действиях. Неотвратимость ответственности означает, что ни одно правонарушение не должно остаться нераскрытым и по всякому из них от ответственного лица должен быть потребован отчет. В результате такого отчета видно будет, заслуживает ли поведение ответственного лица осуждения и наказания.[189] Н.С. Малеин полагает, что имущественная ответственность – это правоотношение, возникающее из нарушения обязанности, установленной законом или договором, выражающееся в форме невыгодных для правонарушителя, из-за осуждения его виновного поведения, имущественных последствий, наступление которых обеспечивается возможностью государственного принуждения.[190] Ю.К. Толстой указывает, что специфическим признаком гражданско-правовой ответственности является лишение причинителя

[188] Горшенев, В.М. К вопросу о понятии юридической ответственности в советском праве. Вопросы теории советского права / В.М. Горшенев. – Новосибирск, 1966. – С. 45.
[189] Тархов, В.А. Ответственность по советскому гражданскому праву / В.А. Тархов. – Саратов: Изд-во Саратовского ун-та, 1973. – С. 16.
[190] Малеин, Н.С. Имущественная ответственность в хозяйственных отношениях / Н.С. Маленин. – М.: Наука, 1968. – С. 19.

вреда части принадлежащих ему имущественных прав в целях удовлетворения потерпевшего.[191] О.С. Иоффе считает, что гражданско-правовая ответственность есть принудительная мера имущественного характера, обеспечивающая восстановление нарушенных гражданских прав и вызывающая отрицательные последствия для нарушителя в целях воспитания и стимулирования его к должному поведению.[192] По мнению Н.Д. Егорова под гражданско-правовой ответственностью следует понимать санкцию, применяемую к правонарушителю в виде возложения на него дополнительной гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему гражданского права.[193]

Можно утверждать, что гражданско-правовая ответственность не может отождествляться с правоотношением уже в силу того, что употребление этих двух понятий в данном контексте означает смешение логических посылок. Понимание ответственности как способности давать отчет в своих действиях не соотносится с сущностью ответственности ибо понятие «отчет» в гражданском праве может указывать на обязанности сторон гражданского правоотношения. Например, п. 1.2 ст. 667 ГК устанавливает, что после окончания работы подрядчик, выполнявший работы с использованием материала заказчика, обязан предоставить заказчику отчет об израсходовании материала. Согласно ст. 889 ГК по исполнении поручения комиссионер обязан представить комитенту отчет и передать ему все полученное по договору комиссии. В этих и других случаях речь не идет об ответственности, а об обязанностях сторон гражданского правоотношения. По этой же причине нет оснований понимать ответственность как обязанность дать отчет в своих действиях. Вряд ли ключевым признаком ответственности можно считать принуждение, поскольку принуждение следует рассматривать как обеспечительный механизм ответственности. Дополнительные гражданско-правовые обязанности могут возлагаться и не в связи с правонарушением и в этом смысле сами по себе не могут служить достоверным признаком ответственности.

Таким образом, гражданско-правовая ответственность представляет собой сложное правовое явление и может быть охарактеризована при помощи условных и безусловных признаков.

Условные: а) последствие правонарушения (могут быть и иные, кроме ответственности последствия); б) инициатива по отношению к правонарушителю (в гражданско-правовом договоре дополнительная ответственность мо-

---

[191] Толстой, Ю.К. Содержание и гражданско-правовая защита права собственности в СССР / Ю.К. Толстой. – Ленинград: ЛГУ, 1955. – С. 104.

[192] Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]. – Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 1. – С. 408.

[193] Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 480.

жет быть установлена и по соглашению сторон, а сторона-правонарушитель добросовестно исполнит соответствующую обязанность); в) воздействие на лицо действие (бездействие) которого привело к неблагоприятным последствиям (в отдельных случаях ответственность может быть возложена на других лиц. Например, согласно п. 3 ст. 942 ГК, если малолетний причинил вред в то время, когда находился под надзором образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанного осуществлять за ним надзор на основании договора, это учреждение или лицо отвечает за вред, если не докажет, что вред возник не из-за недостатков при осуществлении надзора).

Безусловные: а) воздействие на сферу имущественных интересов правонарушителя (в гражданском праве публичные начала оттесняются частно-правовыми и именно последние опосредуют имущественные интересы субъектов права); б) наличие обеспечительного механизма ответственности (проявляется в возможности принуждения правонарушителя, например посредством предъявления иска в суд).

Гражданско-правовую ответственность не следует отождествлять со всеми теми проявлениями, которые, так или иначе, воздействуют на сферу имущественных интересов субъектов гражданского права. В отдельных случаях нормы гражданского законодательства оставляют возможность дискуссий относительно правовой природы регулируемых ими отношений. К числу таких норм можно отнести нормы, содержащиеся в ст. 366 ГК («Ответственность за неисполнение денежного обязательства»). Дискуссионным является вопрос относительно юридической квалификации процентов за пользование чужими денежными средствами, в частности в плане соотношения процентов за пользование чужими денежными средствами и убытков. Так, Г.Н. Богдановская отмечает, что возможность признания процентов за пользование чужими денежными средствами и убытков как равнозначных понятий отсутствует поскольку:

1. И возмещение убытков, и выплата процентов экономически призваны компенсировать определенный ущерб потерпевшей стороны. И даже, несмотря на то, что, по сути, проценты годовых представляют собой доход с капитала, который кредитор «упустил» ввиду отсутствия у него денежных средств, при взыскании процентов не следует доказывать размера причиненных убытков, в том числе и упущенной выгоды.

2. Относительно правового режима регулирования убытков и процентов годовых следует учитывать положения п. 2 ст. 395 ГК РФ.

3. Отнесение процентов к убыткам повлекло бы необходимость необоснованного доказывания кредитором всех мер, необходимых для получения упущенной выгоды, либо мер, предпринятых для снижения размера убытков, а также необходимость доказывать размер вреда, тогда как раз-

мер процентов заранее определен учетной ставкой банковского процента. Проблематично также однозначное отнесение процентов либо к реальному ущербу, либо к упущенной выгоде как элементу убытков.[194]

Определенные аналогии с кредитными правоотношениями проводит О.Н. Садиков, акцентируя внимание на том, что привязка к ставке банковского процента (п. 1ст. 395 ГК РФ) исключает применение более низкой ставки ибо в этом последнем случае создавались бы финансовые потери у лиц, денежные средства которых неправомерно удерживаются, а с другой стороны, позволяло бы вместо получения кредита в банке неправомерно пользоваться денежными средствами контрагентов, уплачивая им за это более низкий процент.[195] Тем не менее, если проводить аналогии с кредитными правоотношениями, то кредитополучатель обязуется уплатить проценты за пользование кредитом (ст. 771 ГК Беларуси, ст. 819 ГК России), но правомерное пользование денежными средствами не позволяет говорить здесь об ответственности. В данном смысле об ответственности по правилам ст. 366 ГК (ст. 395 ГК РФ) можно говорить постольку, поскольку в отличие от кредита речь идет о неправомерном удержании денежных средств, уклонении от их возврата или просрочки уплаты.

С неправомерным удержанием чужих денежных средств могут быть схожи действия банка в правоотношениях банковского счета, когда банк допускает задержку зачисления на текущий (расчетный) счет денежных средств и необоснованное их списание.

Формы гражданско-правовой ответственности. Это юридическое выражение ответственности позиционируемой по отношению к форме как содержание. Основными формами гражданско-правовой ответственности являются: а) возмещение убытков; б) уплата неустойки. К формам гражданско-правовой ответственности относят потерю задатка, уплату процентов и т. д.

В гражданских правоотношениях чаще всего последствия правонарушения охватывают сферу имущественных интересов субъектов гражданского права. Юридически такие последствия формализуются в виде *убытков*. Среди убытков различаются: *реальный ущерб* – расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, а также утрата или повреждение имущества; *упущенная выгода* – неполученные доходы, которые лицо, чье

[194] Богдановская, Г.Н. Соотношение процентов годовых и убытков в аспекте правовой природы процентов за пользование чужими денежными средствами / Г.Н. Богдановская // Правоведение. – 2004. – № 2. – С. 75.

[195] Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / Отв. ред. О.Н.Садиков. – М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 1995. – С. 387.

право нарушено получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

Презюмируется полное возмещение убытков, т.е. возмещению подлежат и реальный ущерб и упущенная выгода, если только законодательством или соответствующим законодательству договором не предусмотрено иное (п. 1 ст. 14 ГК). Так, ст. 874 ГК определяет, что лицу, действовавшему в чужом интересе без поручения, возмещаются необходимые расходы и иной реальный ущерб.

Соглашение об ограничении размера ответственности должника по договору присоединения или иному договору, в котором кредитором является гражданин, выступающий в качестве потребителя, ничтожно, если размер ответственности для данного вида обязательств или за данное нарушение определен законом (п. 2 ст. 371 ГК). В отдельных обязательствах и в обязательствах, связанных с определенным родом деятельности, законодательством может быть ограничено право на полное возмещение убытков. В таких случаях речь идет об ограниченной ответственности. Например, в соответствии с п. 116 Устава железнодорожного транспорта общего пользования Белорусская железная дорога, ее предприятия возмещают ущерб, причиненный при перевозке груза, в следующих размерах: за утрату или недостачу груза – в размере стоимости утраченного или недостающего груза; за повреждение (порчу) груза – в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза – в размере его стоимости; за утрату груза, сданного к перевозке с объявленной ценностью, – в размере объявленной его стоимости.

Если иное не предусмотрено законодательством или договором, при определении убытков принимаются во внимание цены, существующие в том месте, где обязательство должно быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было, – в день предъявления иска. Суду предоставлено право, при принятии решения о возмещении убытков, исходить из обстоятельств дела и удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены, существующие на день вынесения решения (п. 3 ст. 364 ГК).

Неустойка (см. «Обеспечение исполнения обязательств»).

Виды ответственности. В зависимости от оснований возникновения различают *договорную и внедоговорную ответственность*. Договорная ответственность следует из договорного обязательства (купля-продажа, аренда, перевозка и т.д.) в случае его нарушения. При внедоговорной ответственности между правонарушителем и потерпевшим отсутствует договорное обязательство. Так, ст. 948 ГК предусматривает ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, когда, например владелец транспортного средства из-за

нарушения правил дорожного движения совершает наезд на пешехода. В отличие от договорной ответственности, при которой возможно соглашение и по поводу ответственности формы и размер внедоговорной ответственности устанавливаются нормативными правовыми актами.

При множественности лиц на стороне должника различают: *долевую ответственность*, когда каждый из должников несет ответственность в определенной доле; *солидарную ответственность*, при которой каждый из должников несет ответственность в полном объеме, если только кредитор не заявил требований к любому из должников в части долга; *субсидиарную ответственность*, когда кредитор предъявляет требование к основному должнику, а если основной должник отказался удовлетворить требование кредитора, или последний не получил от должника в разумный срок ответа на предъявленное требование, это требование может быть предъявлено лицу, которое в соответствии с законодательством или условиями обязательства несет ответственность дополнительно к ответственности основного должника. При субсидиарной ответственности кредитор не вправе требовать удовлетворения своего требования к основному должнику от лица, несущего субсидиарную ответственность, если это требование может быть удовлетворено путем зачета встречного требования к основному должнику, либо бесспорного взыскания средств с основного должника (п.2 ст.370 ГК). Удовлетворению требований кредитора лицом, несущим субсидиарную ответственность должно предшествовать предупреждение основного должника. Лицо, несущее субсидиарную ответственность помимо такого предупреждения должно привлечь основного должника к участию в деле, если только к субсидиарному должнику предъявлен иск.

При исполнении обязательства третьим лицом (ст. 294 ГК), если только из законодательства, условий обязательства или его существа не вытекает обязанность должника исполнить обязательство лично, возможна ответственность должника за действия третьих лиц (ст. 374 ГК). Например, достаточно распространено исполнение обязательства третьим лицом в правоотношениях строительного подряда, когда определенная часть работ выполняется специальным лицом – субподрядчиком. Ответственность должника за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства третьими лицами, на которых было возложено исполнение, наступает лишь в том случае, если законодательством не установлено, что ответственность несет являющееся непосредственным исполнителем третье лицо. Так, в соответствии с п. 8 Правил заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда, утвержденных постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15 сентября 1998 г. № 1450 генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за все работы, выполняемые им и субподрядчиками. Субподрядчики несут ответственность перед генеральным подрядчиком за выполнение видов строительных работ в объемах

и в сроки, определенные в договорах субподряда, их соответствие требованиям действующих нормативных актов и утвержденной проектной документации.

Основания и условия гражданско-правовой ответственности. О гражданско-правовой ответственности можно говорить в том случае, когда есть состав гражданского правонарушения, образуемый определенными условиями: противоправное поведение; наличие убытков; причинная связь между противоправным поведением и убытками; вина.

Противоправное поведение. Противоправность – это один из элементов состава правонарушения. Противоправным является такое поведение, которое нарушает нормы права. Противоправное поведение может проявляться как действие или бездействие. Нарушается право в объективном смысле, т. е. нарушаются нормы, содержащиеся в нормативных правовых актах, и нарушаются субъективные гражданские права лица, которое становится потерпевшим. Например, о противоправном поведении можно говорить в том случае, когда покупатель, в соответствии с законодательством или договором поставки, отказывается от переданного поставщиком товара, но не выполняет возложенную на него обязанность по обеспечению сохранности этого товара и незамедлительному уведомлению поставщика (п. 1 ст. 484 ГК). Или когда коммерческая организация отказывается от заключения публичного договора, имея возможность предоставить потребителю соответствующие товары, работы или услуги (п. 3 ст. 396 ГК). Вред может быть причинен не только противоправным поведением, но и правомерными действиями, например, при изъятии земельных участков, когда такое изъятие допускается законодательством. Обязанность возместить вред возлагается на лицо, правомерно причинившее вред, или на лицо, в чьих интересах совершены правомерные действия причинившие вред, если это предусмотрено законодательством.

Не подлежит возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если только при этом не были превышены ее пределы.

Вред может быть причинен в состоянии крайней необходимости, когда нет иной возможности устранить опасность, угрожающую самому причинителю или другим лицам. В таких случаях вред должен быть возмещен лицом, причинившим вред. Вместе с тем, суд вправе учесть обстоятельства, при которых был причинен такой вред, и возложить обязанность по его возмещению на третье лицо, в интересах которого действовал причинитель, либо освободить от возмещения вреда как полностью, так и в части как это лицо, так и лицо, причинившее вред.

Причинная связь. Это необходимое условие, при наличии которого возможно наступление гражданско-правовой ответственности. Между противоправным поведением и его последствиями, наступившим вредом (убытками) должна быть связь. В юридической литературе существуют

различные возрения относительно того, что считать причинной связью, а также относительно форм ее проявления. Г.К. Матвеев рассматривая причинную связь в качестве одного из элементов состава гражданского правонарушения, идентифицирует их посредством указания на субъективные или объективные признаки.[196] О.А. Красавчиков считает необходимым использовать философские категории причинной связи, полагая, что причинная связь представляет собой объективную конкретную взаимосвязь двух или более явлений, одно из которых (причина) в силу объективных законов развития материального мира вызывает другое новое, не тождественное, явление (следствие).[197] О.С. Иоффе также полагает, что для решения вопроса о причинной связи как об одном из условий привлечения к гражданско-правовой ответственности ключевое значение приобретают философские категории возможности и действительности.[198] Большое распространение получили взгляды, обосновывающие необходимость различия необходимого и случайного причинения. Их суть в том, что последствия являются следствием не какой-то одной причины, а многих причин, среди которых только необходимые ведут к ответственности.[199]

Установление причинной связи имеет важное практическое значение с точки зрения последствий противоправного поведения и установления лица, который должен возместить вред (убытки). Так, будут отсутствовать основания гражданско-правовой ответственности поставщика по договору поставки, если поставщик исполнил надлежащим образом свои обязанности и передал товар покупателю, но товар оказался поврежденным в результате его ненадлежащей перевозки транспортом покупателя, ибо в данном случае отсутствует причинная связь между действиями поставщика и убытками, возникшими из-за повреждения товара.

Вина. Лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законодательством или договором предусмотрены иные основания ответственности (п. 1 ст. 372 ГК).

Вина рассматривается в качестве общего основания гражданско-правовой ответственности за нарушение обязательств. В юридической литера-

---

[196] Матвеев, Г.К. Основания гражданско-правовой ответственности / Г.К. Матвеев – М.: Юрид. лит., 1970. – С. 17.

[197] Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Высш. шк., 1985. – Т. 1. – С. 519.

[198] Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]. – Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 1. – С. 424.

[199] См., например: Шаргородский, М.Д. Некоторые вопросы теории причинной связи / М.Д. Шаргородский // Советское государство и право. – 1956. – № 7; Новицкий, И.Б. Общее учение об обязательстве / И.Б Новицкий, Л.А. Лунц. – М.: Госюриздат, 1950.

туре вина позиционируется как психическое отношение лица к своему поведению и считается субъективным элементом состава гражданского правонарушения. Вина выступает в форме *умысла*, когда лицо осознает противоправность своего поведения, в форме *неосторожности*, когда лицо не осознает противоправности своего поведения, действуя без должного внимания и надлежащей осмотрительности, хотя могло, и должно было предвидеть наступление последствий. Различают также простую и грубую неосторожность, четкие критерии проявления которой не установлены. Все же большинство сходятся во мнении, что при грубой неосторожности в поведении лица отсутствует хоть какая-то внимательность и осмотрительность, а при простой неосторожности лицо проявляет некоторую осмотрительность, которой, тем не менее, не достаточно для предупреждения последствий.[200]

По общему правилу, форма вины не имеет значения с точки зрения возможности возложения гражданско-правовой ответственности или размера ответственности. С другой стороны сфера гражданско-правовой ответственности отличается тем, что:

1. Установлена презумпция вины должника: отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство (п. 2 ст. 372 ГК). Вместе с тем, в отдельных случаях законодательство возлагает бремя доказывания вины на кредитора. Так, п. 114 Устава железнодорожного транспорта общего пользования определяет случаи, когда предприятия Белорусской железной дороги освобождаются от имущественной ответственности за утрату, недостачу или повреждение (порчу) груза. В указанных случаях ответственность наступает, если предъявитель претензии докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) груза произошли по вине этих предприятий.

2. В отдельных случаях гражданское законодательство содержит нормы, придающее значение характеру вины. Например, исключается ответственность профессионального хранителя за утрату, недостачу или повреждение принятых им на хранение вещей, если утрата, недостача или повреждение произошли в результате умысла или грубой неосторожности поклажедателя (п. 1 ст. 791 ГК).

3. Возможно наступление ответственности без вины (безвиновная ответственность). Такой подход характерен для ответственности из обязательств с участием субъектов предпринимательства. Если иное не предусмотрено законодательством или договором, лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не

[200] См., например: Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С. Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]. – Л.: Ленинград. ун-т, 1971. – Т. 1. – С. 429; Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. Ю.К. Толстого, А.П. Сергеева. – М.: ТЕИС, 1996. – Ч. 1. – С. 500.

докажет, что надлежащее исполнение обязательства невозможно вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (п. 3 ст. 372 ГК). Ответственность без вины характерна и для тех случаев, когда вред причинен деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих (п. 1 ст. 948 ГК).

Г.К. Матвеев указывает на то, что для безвиновной ответственности характерно то, что она предполагает наличие вреда и необходимой причинной связи между ним и противоправным действием причинителя. Здесь отсутствует субъективный элемент состава – вина причинителя. В таком виде казус выступает перед нами как *субъективный случай*, т. е. как «случайное» причинение, которое хотя и находится в объективно необходимой связи с противоправным действием причинителя, но не осознается и не должно осознаваться им при данных конкретных обстоятельствах.[201]

4. Возможно отступление от принципа виновной ответственности при неосторожном нарушении обязательств, что следует из смысла п. 4 ст. 372 ГК, который не допускает соглашений об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательства.

Чаще всего неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства происходит по вине одной из сторон. Однако возможно, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства происходит по вине обеих сторон, тогда суд уменьшает размер ответственности должника (п. 1 ст. 375 ГК). Кроме того, правила статьи 375 ГК позволяют суду уменьшить размер ответственности должника, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, или же не принял разумных мер к их уменьшению. Правила о смешанной ответственности применяются и в случаях, когда должник в силу законодательного акта или договора несет безвиновную ответственность.

[201] Матвеев, Г.К. Основания гражданско-правовой ответственности / Г.К. Матвеев – М.: Юрид. лит., 1970. – С. 16.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение 3
Рабочая программа 6
Курс лекций 35
Гражданское право Республики Беларусь
как отрасль права 36
Гражданское законодательство 43
Гражданское право как отрасль
юридической науки и как учебная дисциплина 49
Общая характеристика гражданского права
зарубежных стран 51
Общая характеристика регистрационного
права европейских стран 56
Гражданское правоотношение 68
Граждане как субъекты гражданского права 74
Юридические лица 85
Республика Беларусь и административно-территориальные
единицы как субъекты гражданского права 150
Объекты гражданских прав 154
Понятие недвижимого имущества и его виды 165
Государственная регистрация сделок
с недвижимым имуществом 169
Сделки 185
Представительство. Доверенность 196
Защита гражданских прав 203
Сроки. Исковая давность 209
Вещное право 214
Право собственности граждан 225
Право собственности юридических лиц 229
Право государственной собственности 234
Право общей собственности 240
Ограниченные вещные права 246
Защита права собственности и других вещных прав 254
Понятия, система и основания возникновения обязательств 258
Гражданско-правовой договор 262
Исполнение обязательств 275
Обеспечение исполнения обязательств 284
Прекращение обязательств 297
Гражданско-правовая ответственность 301

Учебное издание

БОГОНЕНКО Владимир Антонович

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

Учебно-методический комплекс
для студентов специальности 1-24 01 02 «Правоведение»

В двух частях

Часть 1

Редактор *И. Н. Безборщая*
Дизайн обложки *В. А. Виноградовой*

Подписано в печать 09.11.09. Формат 60×84 1/16. Гарнитура Таймс. Бумага офсетная. Ризография. Усл. печ. л. 18,1. Уч.-изд. л. 19,22. Тираж 220 экз. Заказ 1925.

Издатель и полиграфическое исполнение:
Учреждение образования «Полоцкий государственный университет»

ЛИ № 02330/0548568 от 26.06.2009 ЛП № 02330/0494256 от 27.05.2009

211440 г. Новополоцк, ул. Блохина, 29