

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 2

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. 2 / В. А. Богоненко. –Новополоцк : ПГУ, 2009. – 392 с.
ISBN 978-985-418-963-5.

Впервые издано в 2006 г.

Представляет собой систематизированный учебно-методический матери-
ал, состоящий из различных функциональных блоков, обеспечивающих изу-
чение дисциплины «Гражданское право».

Предназначен для студентов специальности «Правоведение», а также ма-
гистрантов, аспирантов и преподавателей.

УДК 347 (075.8)
ББК 67.99(2)3я73

ISBN 978-985-418-963-5 (Ч. 2)
ISBN 978-985-418-961-1

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

КУПЛЯ-ПРОДАЖА

Купля-продажа относится к числу традиционных институтов гражданского права. Однако среди иных традиционных институтов гражданского права купля-продажа относится к числу наиболее ранних институтов состоявшемуся как правовое явление и договорная форма в рамках римского гражданского права (*emptio et venditio*). В области договоров римляне преподнесли богатое соцветие самых разнообразных правовых институтов, которые совершенно независимо от того, были ли это правовые нормы других высокоразвитых античных культур или правовые источники германской культуры, в эпоху Великого переселения народов и период Позднего средневековья начали широко внедряться в правовые системы этих культур. Эллиническое право (благодаря «проникающей» способности его формулы «*actiones bonae fidei*», а также за счет его воздействия на римское правоведение) оказало несомненное влияние на само материальное содержание договорных норм, формировавшихся этими правовыми институтами.¹⁵⁴

Название института формализованное в латинском звучании как «*emptio et venditio*» переводится как «купля и продажа». Д.И. Мейер указал на то, что это выражение внушает мысль о том, что речь идет о двух договорах, тогда как на деле предоставляется только один: купля и продажа, только различные стороны одного и того же договора, также тесно связанные между собой как выпуклая и вогнутая поверхность тела.¹⁵⁵

В историческом плане купля-продажа представляет собой одну из наиболее измененных договорных форм при всем том, что ее суть остается прежней: одна сторона передает вещь, а другая уплачивает за эту вещь определенную сумму денег.

Понятие, элементы и содержание договора купли-продажи:

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать имущество (вещь, товар) в собственность, хозяйственное ведение, оперативное управление другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять это имущество и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) (п. 1 ст. 424 ГК).

Договор купли-продажи консенсуальный, двусторонний, возмездный.

Купля-продажа выступает в качестве правовой формы обеспечивающей оборот на товарном рынке. Имущественный интерес многих субъ-

¹⁵⁴ Аннерс, Э. История европейского права / Э. Аннерс; пер. со швед., Ин-т Европы. – М.: Наука, 1994. – С. 90.

¹⁵⁵ 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. 225.

ектов гражданского права связан со сферой производства, обращения и потребления самых различных товаров, что делает договор купли-продажи одним из наиболее востребованных гражданско-правовых договоров. Многообразие товарного рынка и сферы товарного обращения не отменяют правовой сути купли-продажи (передача имущества – уплата денег), поэтому вполне логично то, что действующий Гражданский кодекс различает разновидности купли-продажи, а не выделяет их, как ранее в самостоятельные договорные формы (ГК 1964 г.).

Разновидности купли-продажи: розничная купля-продажа; поставка товаров; поставка товаров для государственных нужд; контрактация; энергоснабжение; продажа недвижимости; продажа предприятия.

Источники правового регулирования: а) гл. 30 ГК; б) специальные законы; в) нормативные правовые акты республиканских органов государственного управления. В § 1 гл. 30 ГК содержатся общие положения о купле-продаже. В параграфах 2 – 8 гл. 30 ГК содержатся правила об отдельных разновидностях купли-продажи.

Характер правового регулирования купли-продажи зависит от разновидности купли-продажи или предмета договора купли-продажи. Например, к купле-продаже ценных бумаг и валютных ценностей положения, предусмотренные § 1 гл. 30 ГК применяются, если законодательством не установлены специальные правила их продажи. В Республике Беларусь существует специальное законодательство о ценных бумагах, основу которого первоначально составил Закон «О ценных бумагах и фондовых биржах». Постановлением Комитета по ценным бумагам при Совете министров Республики Беларусь от 11 апреля 2006 г. № 09/п утверждена Инструкция о порядке выпуска и государственной регистрации ценных бумаг. Существует также специальное законодательство в сфере поставки товаров, контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости, розничной купли-продажи, поставки товаров для государственных нужд.

Элементы договора купли-продажи

Стороны. Продавец (передает вещь) и покупатель (принимает вещь и уплачивает за нее определенную сумму денег). Продавцом и покупателем могут быть граждане и юридические лица. В отдельных разновидностях купли-продажи их участие может быть ограничено. Например, в договоре розничной купли-продажи покупателем по общему правилу могут быть граждане, поскольку использование товара не связано с осуществлением покупателем предпринимательской деятельности. Напротив, продавцом в данном договоре может быть лишь лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность – физическое или юридическое лицо. В отдельных случаях возможность выступать в качестве продавца и даже покупателя может быть связана с необходимостью получения специального разрешения (лицензии).

Как правило, продавцом может быть лицо являющееся собственником имущества, но это может быть и несобственник, например, в договоре комиссии или лицо, специально уполномоченное собственником на продажу имущества.

Предмет. По общему правилу это любое движимое и недвижимое имущество, не изъятое из гражданского оборота. ГК допускает также возможность продажи имущественных прав, если только иное не вытекает из содержания и характера этих прав (п. 4 ст. 424 ГК). Предметом договора купли-продажи могут быть не только вещи уже имеющиеся в наличии. Договор купли-продажи может быть заключен и о продаже вещей, которые еще не произведены, которых нет на момент заключения договора. Последнее характерно для договора поставки.

Цена товара. Цена определяет стоимость товара и подразумевает наличие определенных затрат, включаемых в себестоимость товаров. Поэтому от определения цены в договоре купли-продажи следует отличать формирование цены на товар еще до момента заключения договора купли-продажи. В этом последнем случае следует руководствоваться законодательством Республики Беларусь о ценообразовании.

Если иное не предусмотрено законодательством цена определяется договором купли-продажи. Если же цена договором не предусмотрена и не может быть определена исходя из его условий, цена определяется в соответствии с п. 3 ст. 394 ГК.

Когда договор купли-продажи допускает изменение цены товара в зависимости от показателей, обуславливающих цену товара, но при этом не определен способ пересмотра цены, цена определяется исходя из соотношения этих показателей на момент заключения договора и на момент передачи товара. Как правило, таким показателем является себестоимость товара, которая как стоимостная оценка используемых при производстве товаров затрат чаще всего подвержена влиянию ценно-образующих факторов. Редакция п. 3 ст. 455 ГК («Цена товара») в котором в порядке перечисления «показателей, обуславливающих цену товара» указывается на «себестоимость, затраты» юридически некорректна, так как себестоимость включает в себя затраты. Поэтому в данном случае речь может идти не о двух показателях, обуславливающих цену товара, а лишь об одном – себестоимости. Подобный вывод неоспоримо следует из понятия себестоимости, которое закреплено в Основных положениях по составу затрат, включаемых в себестоимость продукции (работ, услуг) от 30 октября 2008 г. № 210/161/151. В соответствии с п. 2 Основных положений, себестоимость продукции (работ, услуг) представляет собой стоимостную оценку затрат, произведенных в процессе производства и реализации продукции, товаров, работ, услуг.

Определение цены относительно первоначально установленной в договоре цены осуществляется при просрочке исполнения обязанности передать товар. В этом случае цена определяется исходя из соотношения показателей, обуславливающих цену товара на момент заключения договора и на момент передачи товара, предусмотренный договором, а если такой момент договором не предусмотрен, – на момент, определенный в соответствии со ст. 295 ГК («Срок исполнения обязательства»).

В соответствии со ст.ст. 141, 298 ГК цена товара устанавливается в белорусских рублях, однако возможно ее определение и в валюте другой страны. Использование же иностранной валюты при осуществлении платежей на территории Республики Беларусь ограничено действующим законодательством. При осуществлении расчетов в иностранной валюте следует руководствоваться законодательством, определяющим порядок осуществления валютных операций. Основные положения, касающиеся осуществления валютных операций содержатся в гл. 2 Закона Республики Беларусь от 22 июля 2003 г. «О валютном регулировании и валютном контроле».

Срок в договоре купли-продажи. Следует различать срок исполнения обязательства передать товар; сроки, связанные с условиями договора о качестве (гарантийный срок, срок годности, срок для устранения недостатков товара и др.); срок принятия товара; срок извещения продавца о ненадлежащем исполнении договора и др.

По смыслу п. 1 ст. 427 ГК срок исполнения обязанности передать товар не является существенным условием договора купли-продажи. Если договор не позволяет определить этот срок, то срок исполнения обязанности передать товар определяется в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 295 ГК.

Согласно п. 2 ст. 427 ГК договор купли-продажи признается заключенным с условием о его исполнении к строго определенному сроку, если из договора ясно вытекает, что при нарушении срока его исполнения покупатель утрачивает интерес к договору. Такой договор продавец вправе исполнять до наступления или после истечения определенного в нем срока лишь с согласия покупателя.

Форма договора купли-продажи. Форма договора купли-продажи определяется по общим правилам о форме совершения сделок (§ 1 гл. 9 ГК). Применительно к отдельным видам купли-продажи законодательство может содержать специальные правила о форме договора и порядке его заключения. Например, такие правила касаются продажи недвижимости и содержатся в параграфах 7 и 8 главы 30 ГК, а в тех случаях, когда продажа недвижимости осуществляется в процессе приватизации в законодательстве о приватизации. В отдельных случаях, вопрос о форме договора купли-продажи соприкасается со специальными требованиями, содержащимися в законодательстве. Так, в соответствии с п. 1 ст. 165 ГК сделки с недвижимым имуществом подлежат

государственной регистрации в порядке, предусмотренном ГК и законодательством о государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним. Требования, касающиеся формы договоров купли-продажи имущественных прав содержатся, в частности, в законодательстве о ценных бумагах, в том числе в вексельном законодательстве.

Содержание договора купли-продажи. Общие положения о купле-продаже (§ 1 гл. 30 ГК) содержат указание на основные права и обязанности сторон по договору купли-продажи. Правила об отдельных видах купли-продажи (§§ 2 – 8 гл. 30 ГК) содержат указания на характерные для этих договоров права и обязанности сторон. В соответствии с п. 5 ст. 424 ГК к отдельным видам договора купли-продажи положения, предусмотренные § 1 гл. 30 ГК, применяются, если иное не предусмотрено ГК и иными актами законодательства об этих видах договоров.

Продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Данная обязанность многообразна и сложна по своему содержанию, так как предполагает необходимость совершения продавцом целого ряда действий, обеспечивающих: а) передачу товара; б) товарную ценность передаваемой вещи.

Передача товара формализуется моментом исполнения обязанности продавца передать товар. Если договор купли-продажи не позволяет определить момент исполнения этой обязанности, то обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент: а) вручения товара покупателю или указанному им лицу, если только договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара; б) предоставления товара в распоряжение покупателя или указанному им лицу в месте нахождения товара. При этом товар считается предоставленным в распоряжение покупателя, когда к сроку, предусмотренному договором, товар готов к передаче в надлежащем месте и покупатель в соответствии с условиями договора осведомлен о готовности товара к передаче. Товар не может быть признан готовым к передаче, если он не идентифицирован для целей договора посредством маркировки или иным образом. Если из договора не следует обязанность продавца по доставке товара или передаче товара в месте его нахождения покупателю, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю, если только договором не предусмотрено иное.

С момента, когда продавец в соответствии с законодательством или договором считается исполнившим обязанность по передаче товара покупателю риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя.

Риск случайной гибели или случайного повреждения товара, проданного во время его нахождения в пути, переходит на покупателя с момента заключения договора, если только иное не предусмотрено таким договором. Условие

договора о том, что риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента сдачи товара первому перевозчику, по требованию покупателя может быть признано судом недействительным, если в момент заключения договора продавец знал или должен был знать, что товар утрачен или поврежден, и не сообщил об этом покупателю (п. 2 ст. 429 ГК).

С выполнением обязанности по передаче товара покупателю связана обязанность продавца передать товар покупателю, свободным от любых прав третьих лиц, за исключением случая, когда покупатель согласился принять товар, обремененный правами третьих лиц. При неисполнении продавцом этой обязанности покупатель вправе требовать уменьшения цены товара либо расторжения договора купли-продажи, за исключением случая, когда будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар.

Если только иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей товара передать его принадлежности и относящиеся к нему документы, предусмотренные законодательством или договором. Такими документами могут быть технический паспорт, сертификат качества, инструкция по эксплуатации и т. п. Неисполнение этой обязанности дает покупателю право назначить продавцу разумный срок для передачи принадлежностей и документов. Если в установленный срок принадлежности и документы не будут переданы покупателю, последний вправе отказаться от товара при условии, что иное не предусмотрено договором.

Покупатель заинтересован не просто в передаче товара, а в товаре необходимых потребительских свойств и определенного количества (товарная ценность вещи). Условия о *количестве* товара определяется договором купли-продажи. Продавец обязан передать покупателю товар в количестве, предусмотренном договором. Количество товара предусматривается в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении.

Условие о количестве товара может быть согласовано посредством установления в договоре порядка его определения, например при помощи обмера. Если условия договора не позволяют определить количество товаров подлежащих передаче, то договор не считается заключенным.

Неисполнение обязанности по передаче товара в количестве, предусмотренном договором, может выражаться в передаче товара в меньшем количестве либо в количестве, превышающем указанное в договоре. Последствия нарушения условий договора о количестве предусмотрены ст. 436 ГК, а также могут быть предусмотрены законодательством об отдельных видах купли-продажи, в частности, при поставке товаров.

Во многих случаях товарная ценность передаваемой по договору купли-продажи вещи определяется *ассортиментом*. Ассортимент характеризует товар по видам, моделям, размерам, ростам, цветам, сортовой принадлежно-

сти и другим параметрам. Ассортимент товара согласовывается сторонами при заключении договора. Если существо обязательства предполагает передачу товара в ассортименте, но в договоре ассортимент не определен, продавец вправе передать покупателю товары в ассортименте, исходя из потребностей покупателя, которые были известны продавцу на момент заключения договора, или отказаться от исполнения договора. Наличие условий об ассортименте товара характерно для договора поставки. Наряду с ГК нормы, касающиеся ассортимента товаров, содержатся в специальных нормативных правовых актах, регулирующих отношения по поставке товаров. Последствия нарушения условий договора об ассортименте установлены ст. 438 ГК.

Обязанностью продавца является передача покупателю товара, *качество* которого соответствует условиям договора купли-продажи. Качество товара должно соответствовать техническим условиям (описаниям), стандартам, образцам-эталонам. В случаях, предусмотренных законодательством о сертификации, товар должен быть сертифицирован. Отсутствие в договоре купли-продажи условий о качестве товара возлагает на продавца обязанность передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если при заключении договора купли-продажи продавец был поставлен покупателем в известность о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в соответствии с этими целями. Последствия передачи товара ненадлежащего качества определены ст. 445 ГК.

Понятие качества достаточно сложное и многообразное по своему содержанию. Международной организацией по стандартизации (ИСО) качество определяется как совокупность свойств и характеристик изделия или услуги, которые определяют их способность удовлетворять установленные или подразумеваемые требования. Показатели качества по характеру выражаемых ими свойств продукции классифицируются на следующие основные группы: назначения, надежности, эргонометрические, эстетические, технологичности, транспортабельности, унификации, патентно-правовые, экологические, безопасности, экономические.¹⁵⁶ Соответствие товара требованиям по качеству возможно установить в результате проведения проверки качества товара. Такая проверка, а также порядок ее осуществления могут быть предусмотрены законодательством, в том числе специальными регламентами или договором купли-продажи. Однако если порядок ее проведения установлен законодательством, регламентами, то порядок проведения проверки качества товара, определяемый договором, должен соответствовать этим требованиям.

¹⁵⁶ Качество продукции: Эконом. словарь / Под ред., Т.Н. Калиновской. – М.: Экономика, 1990. – С.7, 24.

Возможно, что товар может иметь какие-либо недостатки (ст. 446 ГК). В таком случае продавец отвечает лишь тогда, когда покупатель докажет, что недостатки товара возникли до его передачи покупателю или по причинам, возникшим до этого момента. Статья 447 ГК содержит правила, касающиеся сроков обнаружения недостатков в переданном покупателю товаре.

Если договором купли-продажи предусмотрено предоставление продавцом гарантии качества товара, продавец обязан передать покупателю товар, который должен соответствовать требованиям, предусмотренным ст. 439 ГК, в течение определенного периода времени, установленного договором (*гарантийный срок*). При этом гарантия качества распространяется и на все составляющие товар части (комплектующие изделия), если иное не предусмотрено договором купли-продажи.

Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, гарантийный срок начинает течь с момента передачи товаров покупателю. Если по обстоятельствам, зависящим от продавца покупатель лишен возможности использовать товар, в отношении которого договором установлен гарантийный срок, срок не течет до устранения соответствующих обстоятельств продавцом. Обнаружение недостатков в товаре, которые делают невозможным его использование по назначению, при условии извещения о таких недостатках продавца (ст. 453 ГК) ведет к продлению гарантийного срока на все время, в течение которого товар не мог быть использован. По общему правилу, гарантийный срок на комплектующие изделия считается равным гарантийному сроку на основное изделие и начинается течь одновременно с гарантийным сроком на основное изделие, если только иное не предусмотрено договором купли-продажи.

С обеспечением условий договора о качестве товара связано такое понятие как *срок годности*. Срок годности – это определенный законодательством, обязательными правилами срок, по истечении которого товар считается не пригодным для использования по назначению. Товары, на которые установлен срок годности, продавец обязан передать покупателю с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности (п. 2 ст. 442 ГК). Согласно ст. 443 ГК срок годности определяется периодом времени, исчисляемым со дня (времени) изготовления товара, в течение которого он пригоден к использованию, либо датой, до наступления которой товар пригоден к использованию.

Обязанностью продавца является передача товара покупателю в соответствии с условиями договора купли-продажи о *комплектности*. Комплектность товара означает наличие необходимых для его использования по назначению составных частей. Если договором купли-продажи комплектность не определена, на продавца возлагается обязанность передать покупателю товар, комплектность которого определяется обычно предъявляемыми требованиями.

Если иное не предусмотрено договором купли-продажи и не следует из существа обязательства, продавец обязан передать покупателю товар в таре или упаковке. Это правило не распространяется на случаи, когда передается товар, который по своему характеру не требует помещения его в тару или упаковку. В тех же случаях, когда подлежащий затариванию или упаковке товар передается покупателю без тары или упаковки наступают последствия, предусмотренные ст. 452 ГК.

Покупатель обязан принять переданный ему товар (ст. 454 ГК). Это общее правило действует за исключением тех случаев, когда покупатель в силу акта законодательства или договора вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора купли-продажи. Например, право отказаться от исполнения договора купли-продажи предоставлено покупателю в случае существенного нарушения требований к качеству товара (п. 2 ст. 445 ГК). Если иное не предусмотрено законодательством или договором купли-продажи, покупатель обязан совершить все те действия, которые в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями необходимы с его стороны для обеспечения передачи и получения соответствующего товара. Если покупатель, нарушая законодательство или договор, не принимает товар или отказывается от его принятия, продавец вправе отказаться от исполнения договора.

Обязанностью покупателя является оплата товара. Оплата осуществляется непосредственно до или после передачи покупателю товара продавцом. Иное может быть предусмотрено ГК, другими актами законодательства, договором купли-продажи или же следует из существа самого обязательства. По общему правилу покупатель обязан оплатить товар полностью. Рассрочка в оплате переданного покупателю товара может быть предусмотрена договором купли-продажи.

Если покупатель своевременно не оплачивает переданный ему товар, продавец получает право потребовать оплаты товара и уплаты процентов в соответствии со ст. 366 ГК. Возможно также применение нормы содержащейся в п. 2 ст. 366 ГК, а именно: если сумма долга, увеличенная с учетом инфляции, превышает сумму процентов, причитающихся кредитору на основании п. 1 ст. 366 ГК, кредитор вправе требовать от должника возмещения убытков или долга, увеличенного с учетом инфляции, в части, превышающей эту сумму. Отказ покупателя в нарушение договора купли-продажи от принятия и оплаты товара дает продавцу право по своему выбору потребовать оплаты товара или отказаться от исполнения договора.

В случаях, когда продавец в соответствии с договором обязан передать покупателю не только товары, которые покупателем не оплачены, но и другие товары, продавец вправе приостановить передачу этих товаров до

полной оплаты всех ранее переданных товаров, если иное не предусмотрено законодательством или договором (п. 5 ст. 456 ГК).

Договором купли-продажи может быть предусмотрена обязанность покупателя оплатить товар полностью или частично до передачи товара продавцом (предварительная оплата). В таком случае покупатель должен произвести оплату в срок, предусмотренный договором, а если такой срок договором не предусмотрен, то в срок, определенный в соответствии со ст. 295 ГК. В случае неисполнения покупателем обязанности по предварительной оплате товара применяются правила, предусмотренные ст. 309 ГК. Вместе с тем, неисполнение продавцом своей обязанности по передаче товара в установленный срок (ст. 427 ГК), в то время как продавцом получены деньги в порядке предварительной оплаты, дает покупателю право требовать передачи оплаченного товара или возврата суммы предварительной оплаты за товар, не переданный продавцом. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, неисполнение продавцом своей обязанности по передаче предварительно оплаченного товара влечет последствия, предусмотренные ст. 366 ГК.

Договором купли-продажи может быть предусмотрена оплата товара через определенное время после его передачи покупателю (продажа товара в кредит). В таких случаях покупатель должен произвести оплату в срок, предусмотренный договором купли-продажи, а если такой срок договором не предусмотрен, то в срок, определенный в соответствии со ст. 295 ГК. Неисполнение продавцом обязанности по передаче товара ведет к применению правила, предусмотренного ст. 309 ГК («Встречное исполнение обязательства»). Неисполнение покупателем, получившим товар обязанности по его оплате в установленный договором срок, дает право продавцу требовать оплаты переданного товара или же возврата неоплаченных товаров. Наступают также последствия, предусмотренные ст. 366 ГК.

В договоре купли-продажи может быть закреплена обязанность продавца или покупателя по страхованию товара. Если сторона, обязанная страховать товар, не осуществляет страхования в соответствии с условиями договора, другая сторона вправе застраховать товар и потребовать от обязанной стороны возмещения расходов на страхование или отказаться от исполнения договора купли-продажи.

Договор розничной купли-продажи

По договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, либо лицо, осуществляющее ремесленную деятельность или разовую реализацию товаров на рынке, обязуется передать покупателю товар, предна-

значенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (п. 1 ст. 462 ГК).

Договор розничной купли-продажи один из немногих гражданско-правовых договоров, который непосредственно используется в сфере удовлетворения личных потребностей граждан. С другой стороны, договор розничной купли-продажи наиболее распространенный вид договора купли-продажи.

Договор розничной купли-продажи относится к числу публичных договоров (ст. 396 ГК), а также часто может позиционироваться в качестве договора присоединения (ст. 398 ГК).

Источники правового регулирования: Основные положения содержатся в § 2 гл. 30 ГК. Общие положения о купле-продаже (§ 1 гл. 30 ГК) применяются, если иное не предусмотрено ГК и иными нормативными правовыми актами, регуливающими отношения розничной купли-продажи.

К отношениям по договору розничной купли-продажи с участием покупателя-гражданина, не урегулированным ГК, применяется законодательство о защите прав потребителей. Основу законодательства о защите прав потребителей составляет Закон Республики Беларусь «О защите прав потребителей». Применяются также положения Закона Республики Беларусь «О торговле». Значительное место среди источников правового регулирования отношений по розничной купле-продаже занимают нормативные правовые акты республиканских органов государственного управления, например: Инструкция о порядке продажи товаров в кредит, утвержденная приказом Министерства торговли Республики Беларусь от 29 апреля 1996 г. № 36, Положение о порядке оформления документа, подтверждающего факт покупки товара (выполнения работы, оказания услуги), утвержденное постановлением Министерства торговли Республики Беларусь от 6 мая 2002 г. № 23, Правила осуществления розничной торговли отдельными видами товаров и общественного питания, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 07.04.2004 г. № 384 и др.

Элементы договора розничной купли-продажи

Стороны. Продавцом по договору розничной купли-продажи может выступать лишь субъект предпринимательства, т. е. индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, осуществляющие деятельность по продаже товаров в розницу. Это может быть также лицо, осуществляющее ремесленную деятельность или разовую реализацию товаров на рынке. Продажу товара может осуществлять гражданин, не являющийся индивидуальным предпринимателем, но работающий по найму у субъекта предпринимательства. В этом случае стороной по договору (продавцом) будет сам субъект предпринимательства. В отдельных случаях осуществление розничной торговли допускается лишь при наличии у продавца специального разрешения (лицен-

зии). Так, например, постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 20.10.2003 г. № 1375 было утверждено Положение о лицензировании оптовой и розничной торговли нефтепродуктами. Покупателем, как правило, является физическое лицо. Участие юридических лиц в качестве покупателей в договоре розничной купли-продажи ограничено.

Предмет. Особенность состоит в том, что в договоре розничной купли-продажи товар предназначен исключительно для личного, семейного, домашнего потребления. Это, однако, не означает, что по своим потребительским качествам этот товар не может использоваться в сфере предпринимательской деятельности (компьютеры, мебель, кухонное оборудование и т. п.). Необходимость приобретения товаров предназначенных для использования в предпринимательской деятельности может быть обеспечена посредством заключения договора поставки, где покупателем является лишь субъект предпринимательства.

Цена товара. Возможность соглашения о цене товара в договоре розничной купли-продажи ограничена законодательством о ценообразовании и правилами осуществления розничной торговли. В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 394 ГК в предусмотренных законодательством случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т. д.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами. Согласно п. 1 ст. 470 ГК покупатель оплачивает товар по цене, объявленной продавцом в момент заключения договора розничной купли-продажи, если иное не предусмотрено законодательством или не вытекает из существа обязательства.

Информация о товарах в обязательном порядке должна содержать указание на цену товаров (п. 2.5, 2 ст. 7 Закона Республики Беларусь «О защите прав потребителей»).

Срок в договоре розничной купли-продажи. Необходимость в определении срока в договоре купли-продажи обуславливается особенностями отдельных его разновидностей. Срок может устанавливаться сторонами договора, а в отдельных случаях определяться в соответствии с нормами, содержащимися в правилах и инструкциях, определяющих порядок розничной продажи отдельных групп товаров.

Стороны вправе заключить договор розничной купли-продажи с условием о принятии покупателем товара в определенный договором срок. В этом случае момент заключения договора розничной купли-продажи не совпадает с моментом его исполнения. В течение этого срока товар не может быть продан другому покупателю. Определение срока в договоре розничной купли-продажи характерно при продаже товаров по образцам, при продаже товара с условием его доставки покупателю, при найме-продаже.

Форма договора розничной купли-продажи. Форма договора розничной купли-продажи определяется по правилам ст. 463 ГК. Правила, ка-

сающиеся формы договора розничной купли-продажи и порядка его заключения могут содержаться в иных нормативных правовых актах.

Если иное не предусмотрено законодательством или самим договором розничной купли-продажи, условиями формуляров и иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека, либо иного документа, подтверждающего оплату товара. При отсутствии у покупателя таких документов он вправе ссылаться на свидетельские показания в подтверждение факта заключения договора розничной купли-продажи и его условий.

В соответствии с п. 1 Положения о порядке оформления документа, подтверждающего факт покупки товара (выполнения работы, оказания услуги), утвержденного постановлением Министерства торговли Республики Беларусь 6 мая 2002 г. № 23 при использовании кассовых суммирующих аппаратов и специальных компьютерных систем документом, подтверждающим факт покупки товаров, является товарный чек. При продаже мебели, технически сложных товаров (в случае отсутствия технического паспорта, инструкции по эксплуатации, руководства пользователя), текстильных, трикотажных, швейных, меховых товаров и обуви, изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней вместе с товаром и кассовым чеком покупателю передается также товарный чек, выписываемый в произвольной форме. При продаже товаров без использования кассовых суммирующих аппаратов и специальных компьютерных систем документом, подтверждающим факт покупки товаров, является: товарный чек либо квитанция к приходному кассовому ордеру, квитанция к отрывному талону, надлежащим образом оформленный технический паспорт, инструкция по эксплуатации, руководство пользователя, иной документ, содержащий сведения о наименовании товара, стоимости товара, дате приобретения, продавце (изготовителе, исполнителе).

Особенности содержания договора розничной купли-продажи. Продавец обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о предлагаемом к продаже товаре. Информация должна соответствовать требованиям, установленным в законодательстве и обычно предъявляемым в розничной торговле. Требования к содержанию информации о товаре содержатся в п. 2 ст. 7 Закона Республики Беларусь «О защите прав потребителей». Так, информация о товаре в обязательном порядке должна содержать:

- наименование товара;
- указание на нормативные документы, устанавливающие требования к качеству товара, выпускаемого по таким нормативным документам;
- сведения об основных потребительских свойствах товаров, а в отношении пищевых продуктов – о составе, пищевой ценности (для продуктов,

предназначенных для детского, лечебного и диетического питания, – калорийность, наличие витаминов и иные показатели, о которых в соответствии с законодательством необходимо информировать потребителя), указание на то, что пищевой продукт является генетически модифицированным, если в нем содержатся генетически модифицированные составляющие (компоненты), а также в случаях и порядке, определяемых Советом Министров Республики Беларусь, сведения о наличии вредных для жизни и здоровья потребителя веществ, сравнение (соотнесение) этой информации с требованиями нормативных документов, устанавливающих требования к качеству товара, о показателях к применению отдельными возрастными группами;

- цену и условия оплаты товаров;
- гарантийный срок, если он установлен;
- рекомендации по приготовлению пищевых продуктов, если этого требует специфика таких продуктов;

- дату изготовления, или срок службы, срок годности, срок хранения товаров, установленные в соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 13 Закона, указание условий хранения товаров, если они отличаются от обычных условий хранения соответствующих товаров либо требуют специальных условий хранения, а также сведения о необходимых действиях потребителя по истечении указанных сроков и возможных последствиях при невыполнении таких действий, если товары по истечении указанных сроков представляют опасность для жизни, здоровья, наследственности, имущества потребителя и окружающей среды или становятся непригодными для использования по назначению;

- наименование (фирменное наименование), место нахождения изготовителя (продавца), а также при наличии – импортера, представителя, ремонтной организации, уполномоченной изготовителем (продавцом, поставщиком, представителем) на устранение недостатков товара или техническое обслуживание товара; если изготовителем (продавцом, импортером, представителем) является индивидуальный предприниматель, – фамилию, собственное имя, отчество и место жительства индивидуального предпринимателя;

- сведения о подтверждении соответствия товаров, подлежащих обязательному подтверждению соответствия, требованиям технических нормативных правовых актов в области технического нормирования и стандартизации;

- количество или комплектность товара;

- штриховой идентификационный код, если обязательное маркирование товаров таким кодом предусмотрено законодательством;

- необходимые сведения о правилах и условиях эффективного и безопасного пользования товарами, в том числе ухода за ними, и иные сведения, которые в соответствии с законодательством или соответствующими договорами обязательны для предоставления потребителю, в том числе сведения, относящиеся к соответствующему договору и предоставляемые по просьбе потребителя.

При реализации потребителю непродовольственных товаров, срок службы или срок хранения которых истекли (кроме лекарственных средств), но реализация которых разрешена в соответствии с пунктом 3 статьи 13 Закона, потребителю должна быть предоставлена информация об истекших сроке службы или сроке хранения товаров, о дате и номере разрешения на дальнейшую их реализацию и сроке, в течение которого товары возможны к использованию.

При реализации потребителю товаров по образцам, описаниям товаров, содержащимся в каталогах, проспектах, рекламе, буклетах или представленным в фотографиях или иных информационных источниках, в том числе в глобальной компьютерной сети Интернет, продавец должен предоставить потребителю:

- до момента заключения договора – информацию, предусмотренную подпунктами 2.1–2.12 и 2.15 пункта 2 ст. 7 Закона, а также информацию о сроке доставки товара, цене и об условиях оплаты доставки товара;
- при доставке товара – также информацию, предусмотренную подпунктами 2.13 и 2.14 пункта 2 ст. 7 Закона.

Если приобретаемый потребителем товар был в употреблении или в нем устранялись недостатки, потребителю должна быть предоставлена информация об этом. В случае приобретения такого товара сведения о наличии недостатков должны быть указаны в документе, подтверждающем факт приобретения товара.

При реализации конфискованного или обращенного в доход государства иным способом товара потребителю должна быть предоставлена информация о том, что товар является конфискованным или обращенным в доход государства иным способом.

В случае, если продавцом является физическое лицо, осуществляющее реализацию товаров в рамках ремесленной деятельности или разовую реализацию товаров на рынке, потребителю должна быть предоставлена информация о наименовании, цене товара, об условиях хранения товара, пользования товаром, если они отличаются от обычных условий хранения товаров, пользования товарами либо требуют специальных условий хранения, пользования.

Информация, предусмотренная пунктами 1–8 ст. 7 Закона, на белорусском или русском языке четким и разборчивым шрифтом доводится до сведения потребителя в документации, прилагаемой к товарам, на потребительской таре (упаковке), этикетках или иным способом, принятым для отдельных видов товаров. Информация, сообщенная или переданная на иностранном языке, считается непредоставленной, за исключением случаев, когда она была сообщена или передана на иностранном языке по желанию потребителя.

При реализации потребителю товаров по образцам, описаниям товаров, содержащимся в каталогах, проспектах, рекламе, буклетах или представленным в фотографиях или иных информационных источниках, в том числе в глобальной компьютерной сети Интернет, до момента заключения договора информация, предусмотренная подпунктами 2.1, 2.5, 2.6 и 2.9 пункта 2 ст. 7 За-

кона, а также информация о сроке доставки товара, цене и об условиях оплаты доставки товара доводится до сведения потребителя в этих информационных источниках, в том числе в глобальной компьютерной сети Интернет. Иная информация, предусмотренная подпунктами 2.2 – 2.4, 2.7, 2.8, 2.10 – 2.12 и 2.15 пункта 2 ст. 7 Закона, до момента заключения договора может доводиться до сведения потребителя в устной форме.

При реализации пищевых продуктов и других товаров, фасованных и упакованных в потребительскую тару (упаковку) не в месте их изготовления, кроме информации, указанной в пунктах 2 – 4, 6 и 7 ст. 7 Закона, потребителю должна быть предоставлена информация о фасовщике и упаковщике.

При реализации потребителю товара продавец обязан выдать ему кассовый (товарный) чек либо иной документ, подтверждающий оплату товара. Это требование не распространяется на случаи, когда продавцом является физическое лицо, осуществляющее реализацию товаров в рамках ремесленной деятельности или разовую реализацию товаров на рынке.

В соответствии с п. 2 ст. 465 ГК до заключения договора розничной купли-продажи покупатель вправе осмотреть товар, а также потребовать проведения в его присутствии проверки свойств или демонстрации использования товара, если это только не исключено ввиду характера товара и не противоречит правилам, принятым в розничной торговле.

Если покупателю не предоставлена возможность незамедлительно получить в месте продажи товара информацию о нем, он вправе требовать от продавца возмещения убытков, вызванных необоснованным уклонением от заключения договора, а если договор уже заключен, то в разумный срок отказаться от исполнения договора, потребовать возврата уплаченной за товар суммы и возмещения других убытков.

Наиболее характерные особенности отличают содержание договора розничной купли-продажи, относящиеся к условиям о качестве. Согласно п. 1 ст. 473 ГК продажа покупателю товара ненадлежащего качества, если его недостатки не были оговорены продавцом, дает покупателю право по своему выбору требовать: замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества; соразмерного уменьшения покупной цены товара; незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара; возмещения расходов по устранению недостатков товара. Покупатель обладает правом требовать замены технически сложного товара или дорогостоящего товара в случае существенного нарушения требований к его качеству.

Если недостатки обнаружены в товаре, свойства которого не позволяют их устранить, например продовольственные товары, покупатель вправе по своему выбору потребовать замены такого товара товаром надлежащего качества или соразмерного уменьшения покупной цены. Вместо всех тех требований, которые вправе предъявить покупатель в случае про-

даже ему товара ненадлежащего качества (п. 1 и п. 2 ст. 473 ГК) покупатель имеет право отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы.

Последствия замены недоброкачественного товара применительно к возмещению разницы в цене определены ст. 474 ГК. Так, при замене недоброкачественного товара на соответствующий договору товар надлежащего качества продавец не вправе требовать возмещения разницы между ценой товара, установленной договором, и ценой товара, существующей в момент замены товара или вынесения судом решения о замене товара.

Вопросы ответственности продавца за нарушение прав потребителя и защиты прав потребителя при продаже товара детально регламентируются главами 2 и 3 Закона «О защите прав потребителей».

Разновидности договора розничной купли-продажи: продажа товаров по образцам; продажа товаров с использованием автоматов; продажа товара с условием его доставки покупателю.

Договор поставки

По договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования их в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 476 ГК).

Договор поставки консенсуальный, двусторонний и возмездный.

Чрезвычайно широко распространен в сфере осуществления предпринимательской деятельности Институт поставки – это достояние русского гражданского права. Гражданскому праву стран правового классицизма институт поставки неизвестен. Статьей 1737 Свода гражданских законов 1900 г. поставкой назывался договор, по которому одна сторона обязывается доставить другой какую-либо вещь за известную цену к известному сроку.

Характерное отличие договора поставки в том, что «поставка предполагает некоторый промежуток времени между заключением и исполнением договора, тогда как купля-продажа не предполагает такого промежутка».¹⁵⁷ В действующем Гражданском кодексе поставка определена в качестве разновидности договора купли-продажи.

Источники правового регулирования. Отношения по поставке товаров регулируются § 3 гл. 30 ГК, Положением о поставках товаров в Республике Беларусь, утвержденным постановлением Совета Министров Республики Бела-

¹⁵⁷ 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. 238.

рუსь от 8 июля 1996 г. № 444 и другими нормативными правовыми актами. Большое значение имеют постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. Так, по результатам обобщения судебной практики Пленум Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь 23 декабря 2004 г. принял постановление № 13 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса Республики Беларусь о договоре поставки».

Элементы договора поставки

Предмет договора. Предмет договора поставки характерен присущими ему одному особенностями: а) первоначально широкая для договора купли-продажи трактовка предмета договора в договоре поставки сужена за счет исключения единых имущественных комплексов, зданий, сооружений и иного недвижимого имущества, ценных бумаг, валюты, энергетических и других ресурсов, снабжение которыми осуществляется через присоединенную сеть; б) предмет договора поставки идентифицирует не просто товар вообще, а товар, предназначенный для использования в предпринимательской деятельности; в) во многих случаях на момент заключения договора поставки товар, который должен быть передан в обусловленные договором сроки, отсутствует.

В качестве товара в договоре поставки могут выступать вещи определенные родовыми признаками, но это могут быть и индивидуально-определенные вещи. Как предмет товар в договоре поставки характеризуется такими категориями как ассортимент и комплектность, правила о которых содержатся в ГК и Положениях о поставках товаров. Товар также должен быть поставлен в определенном договоре количестве и соответствующим условиям о качестве.

В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь от 7 марта 2000 г. № 117 «О некоторых мерах по упорядочению посреднической деятельности при продаже товаров» в качестве существенного условия договора поставки должна указываться цель приобретения товаров.

Стороны договора. Сторонами в договоре поставки являются субъекты предпринимательства: индивидуальные предприниматели и коммерческие организации.

Цена в договоре поставки. Параграф 3 гл. 30 ГК не содержит специальных правил, касающихся цены в договоре поставки. Наряду с общими нормами, содержащимися в § 1 гл. 30 ГК следует руководствоваться специальным законодательством о поставках товаров. Цена товара в договоре поставки определяется соглашением сторон с учетом норм законодательства о ценообразовании и может выражаться в белорусских рублях или иностранной валюте.

Форма договора поставки и порядок его заключения. Специальных правил о форме договора поставки § 3 гл. 30 ГК не содержит. Следует применять правила ГК о форме сделок. Сфера применения договора поставки (множественность товара, цена товара) предопределяет использование письменной формы договора.

К отношениям по поставке товаров применимы правила гл. 28 ГК («Заключение договора»). При возникновении разногласий следует руководствоваться нормами ст. 477 ГК («Урегулирование разногласий при заключении договора поставки»). Сторона, предложившая заключить договор поставки и получившая от другой стороны предложения о согласовании этих условий, должна в течение тридцати дней со дня получения этого предложения, если иной срок не установлен законодательством или соглашением сторон, принять меры по согласованию соответствующих условий договора или же письменно уведомить другую сторону об отказе от его заключения. Сторона, получившая предложение по соответствующим условиям договора поставки, но не принявшая мер по согласованию условий договора и не уведомившая другую сторону об отказе от его заключения в срок, предусмотренный п. 1 ст. 477 ГК, обязана возместить убытки, вызванные уклонением от согласования условий договора.

Сроки в договоре поставки. Поскольку в договоре поставки момент заключения договора и момент передачи товара не совпадают по времени, возникает необходимость в установлении сроков, в течение которых будет передан товар покупателю. Для договора поставки условие о сроках передачи товара покупателю следует считать существенным условием. Срок поставки соотносится с количеством товара, а с другой стороны связан со способом доставки товара. Если договор предусматривает поставку товаров отдельными партиями (частями), а сроки их поставки договором не определены, товары должны поставляться равномерными партиями ежемесячно, если иное не следует из законодательства или существа обязательства. Как правило, в договоре поставки в качестве периодов поставки товаров указывается декада, месяц, квартал. Период поставки товаров может быть дополнен графиком поставки товаров.

Допускается досрочная поставка товара. Это может быть как поставка ранее определенного договором периода поставки, так и поставка в пределах установленного договором периода поставки, но с превышением количества товаров, подлежащих передаче покупателю в данном периоде поставки. Досрочная поставка в обязательном порядке требует согласия покупателя (п. 3 ст. 478 ГК). Товары, поставленные досрочно и принятые покупателем, засчитываются в счет количества товаров, подлежащих поставке в следующем периоде.

Кроме сроков определяющих периоды поставки договором поставки могут устанавливаться сроки на совершение сторонами различных действий: согласование ассортимента, уведомление об отгрузке товара, извещение о приемке товара и т. д.

Содержание договора поставки. Поставщик обязан передать покупателю товар. Передаваемый товар должен соответствовать условиям договора об ассортименте, комплектности, количестве и качестве.

Поставка товаров осуществляется поставщиком посредством отгрузки (передачи) товара покупателю или лицу, указанному в договоре в качестве получателя (п. 1 ст. 479 ГК). Отгрузка осуществляется транспортом, предусмотренным договором поставки, и на определенных договором условиях. Если в договоре не определено, каким видом транспорта или на каких условиях осуществляется доставка, право выбора вида транспорта или определения условий доставки товара принадлежит поставщику, если иное не вытекает из законодательства или существа обязательства.

Договор поставки может предусматривать выборку товаров, при которой товар получает покупатель в месте нахождения поставщика в срок установленный договором поставки. Если такой срок договором не предусмотрен, выборка товаров должна производиться в разумный срок после получения уведомления поставщика о готовности товара (п. 2 ст. 480 ГК). При наличии в договоре поставки условия о выборке товаров поставщик обязан к сроку, предусмотренному договором подготовить товар для передачи его покупателю.

При недопоставке товаров поставщик обязан восполнить недопоставленное количество товаров в следующем периоде (периодах) поставки в пределах срока действия договора поставки, если только иное не предусмотрено договором (п. 1 ст. 481 ГК). В соответствии с п. 3 ст. 481 ГК покупатель имеет право отказаться от принятия товаров, поставка которых просрочена, если в договоре поставки не предусмотрено иное. Такой отказ возможен лишь при условии уведомления поставщика. Товары, поставленные до получения поставщиком уведомления, покупатель обязан принять и оплатить. Ассортимент товаров при восполнении недопоставки определяется соглашением сторон. Если такое соглашение отсутствует, то поставщик обязан восполнить недопоставленное количество товаров в ассортименте, установленном для того периода, в котором была допущена недопоставка.

Если товар принят покупателем на ответственное хранение, поставщик обязан вывезти товар или распорядиться им в разумный срок (п. 2 ст. 484 ГК). Поставщик также обязан возместить покупателю все необходимые расходы, понесенные последним в связи с принятием товара на ответственное хранение.

Покупатель обязан принять товар и оплатить его. Покупатель также обязан принять и оплатить товары, поставленные до получения поставщиком уведомления об отказе в принятии товаров, поставка которых просрочена.

Обязанность покупателя по принятию товаров означает необходимость совершения им всех действий, обеспечивающих принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки. При принятии товаров осуществляется проверка соответствия полученного покупателем товара условиям договора о количестве, качестве, ассортименте, комплектности,

маркировки и т.д. Порядок приемки товаров по количеству и качеству определяется законодательством и договором поставки.

Если в результате приемки товаров будут выявлены какие-либо несоответствия или недостатки, то покупатель обязан незамедлительно в письменной форме уведомить об этом поставщика.

В случае получения поставленных товаров от транспортной организации покупатель обязан проверить соответствие товаров сведениям, указанным в транспортных и сопроводительных документах, а также принять эти товары от транспортной организации с соблюдением правил, предусмотренных законодательством, регулирующим деятельность транспорта (п. 3 ст. 483 ГК).

Если покупатель в соответствии с законодательством или договором поставки отказывается от товара, переданного ему поставщиком, то он обязан обеспечить сохранность этого товара, поместив его на ответственное хранение и незамедлительно уведомить об этом поставщика. Если непринятие покупателем товара не основано на законодательстве или договоре поставки, то поставщик вправе потребовать от покупателя оплаты товара.

Невыборка покупателем товаров в установленный договором поставки срок, а при его отсутствии – в разумный срок после получения уведомления поставщика о готовности товаров, дает поставщику право отказаться от исполнения договора либо потребовать от покупателя оплаты товаров (п. 2 ст. 485 ГК).

Обязанность покупателя оплатить товары означает, что покупатель должен следовать условиям договора поставки, определяющим порядок и форму расчетов. Как правило, форма расчетов определяется соглашением сторон, а сами расчеты осуществляются с соблюдением действующего законодательства о расчетах. В соответствии с п. 1 ст. 486 ГК расчеты осуществляются платежными поручениями, в том случае, если порядок и форма расчетов не определены соглашением сторон.

Если договор поставки допускает поставку товара отдельными частями, входящими в комплект и договором поставки не определен порядок оплаты, то оплата производится после отгрузки или выборки последней части, входящей в комплект.

Если иное не установлено договором поставки, покупатель обязан вернуть поставщику многооборотную тару и средства пакетирования, в которых поступил товар. Порядок и сроки возврата многооборотной тары и средств пакетирования устанавливаются специальным законодательством. Иная тара и упаковка подлежат возврату поставщику лишь в случаях, предусмотренных договором.

Правила § 3 гл. 30 ГК определяют особенности последствий поставки товаров ненадлежащего качества, некомплектных товаров, а также права покупателя в случае недопоставки товаров, невыполнения требований об устранении недостатков товаров или о доукомплектовании товаров. Так, при поставке товара ненадлежащего качества покупатель вправе

предъявить поставщику требования, предусмотренные статьей 445 ГК. Однако незамедлительная замена поставщиком некачественных товаров на качественные, произошедшая после уведомления покупателем поставщика исключает возможность предъявления покупателем таких требований.

Покупатель, осуществляющий продажу поставленных ему товаров в розницу, вправе требовать замены в разумный срок товара ненадлежащего качества, возвращенного потребителем, если иное не предусмотрено договором поставки (п. 2 ст. 488 ГК).

При поставке товаров с нарушением условий договора, требований законодательства или обычно предъявляемых требований к комплектности, покупатель имеет право предъявить поставщику требования, предусмотренные ст. 450 ГК. Вместе с тем, незамедлительное, после уведомления покупателем поставщика доукомплектование последним товаров или же их замена на комплектные лишает покупателя права предъявлять такие требования.

Покупатель, осуществляющий продажу товаров в розницу, вправе требовать замены в разумный срок некомплектных товаров, возвращенных потребителем, комплектными, если иное не предусмотрено договором поставки (п. 2 ст. 489 ГК).

Недоставка товаров, невыполнение требований покупателя о замене недоброкачественных товаров или доукомплектовании товаров в установленный срок дает покупателю право приобрести недоставленные товары у других лиц, но за счет поставщика. Поставщик в подобных случаях принуждается к уплате всех необходимых и разумных расходов на приобретение товаров. Исчисление таких расходов производится по правилам, предусмотренным п. 1 ст. 494 ГК.

Согласно п. 3 ст. 490 ГК покупатель вправе отказаться от оплаты товаров ненадлежащего качества и некомплектных товаров, а если такие товары оплачены, – потребовать возврата уплаченных сумм впредь до устранения недостатков и доукомплектования товаров, либо их замены.

Односторонний отказ от исполнения договора поставки. По общему правилу такой отказ (полностью или частично) или же одностороннее изменение договора допускается в случае существенного нарушения договора одной из сторон (п. 2 ст. 420 ГК). Нарушение предполагается существенным в случаях: а) поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок; б) неоднократного нарушения сроков поставки товаров; неоднократного нарушения сроков оплаты товаров; неоднократной невыборки товаров.

Договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если

иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении, либо не определен соглашением сторон (п. 4 ст. 493 ГК).

Ответственность по договору поставки. Нарушение договора поставки поставщиком или покупателем ведет к ответственности сторон. Для договора поставки наиболее характерным является возмещение убытков и взыскание неустойки. Основные положения, касающиеся ответственности за нарушение обязательств содержатся в гл. 25 ГК. Ответственность сторон за нарушение условий договора поставки (недоставка, нарушение ассортимента, нарушение качества и комплектности и др.) предусмотрена Положением о поставках товаров в Республике Беларусь, утвержденном постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 8 июля 1996 г. № 444. Так, в случае несоответствия товара по качеству стандартам, другой нормативно-технической документации, образцам (эталонам) или иным условиям договора, а также в случае некомплектности товара, поставщик уплачивает покупателю неустойку (штраф) в размере 25 процентов стоимости некачественного либо некомплектного товара.

Специальные правила установлены ст. 494 ГК и касаются исчисления убытков при расторжении договора поставки.

Поставка товаров для государственных нужд

В гражданском праве наряду с преобладающими в нем частно-правовыми началами присутствуют и публично-правовые начала. Выражение публичности в гражданском праве, во многих случаях связано с участием государства в гражданских правоотношениях в качестве субъекта гражданского права. С другой стороны, происхождение публичного в гражданском праве имеет и более глубинные начала, происходящие из сущности права, призванного быть регулятором тех или иных общественных отношений.

В соответствии со ст. 13 Конституции Республики Беларусь государство осуществляет регулирование экономической деятельности в интересах человека и общества, обеспечивает направление и координацию государственной и частной экономической деятельности в социальных целях. Для эффективного выполнения своих функций государство нуждается в определенных ресурсах и как субъект гражданского права имеет потребности в различных вещах. Целям удовлетворения этих потребностей служит институт поставки товаров для государственных нужд.

В ГК правила о поставке товаров для государственных нужд помещены в § 4 гл. 30 («Купля-продажа»). Подобное решение относительно структуры и содержания данной главы, куда включены правила об отдельных видах купли-продажи не вполне соответствует сущности института поставки товаров для госу-

дарственных нужд, если учесть то обстоятельство, что законодательство о поставках для государственных нужд формировалось еще во 2-й ½ XIX в. и имеет собственные устоявшиеся традиции отечественного нормотворчества. Вместе с тем, в отечественном гражданском праве столь же длительное время развивался институт поставки, который в гражданско-правовой доктрине неизбежно отделялся от купли-продажи. Таким образом, более правильным будет позиционирование поставки товаров для государственных нужд в качестве разновидности поставки.¹⁵⁸

Источники правового регулирования. Основу правового регулирования отношений по поставке товаров для государственных нужд составляют правила § 4 гл. 30 ГК, а если иное не предусмотрено ГК и иными актами законодательства применяются также правила ГК о договоре поставки (ст.ст. 476 – 493). В 1993 г. в Республике Беларусь был принят Закон «О поставках товаров для государственных нужд». Отношения по поставкам товаров для государственных нужд регулируются также нормативными правовыми актами Президента Республики Беларусь, в частности, Указом Президента Республики Беларусь от 17.11.2008 г. № 618 «О государственных закупках в Республике Беларусь», Совета Министров Республики Беларусь, Министерства экономики Республики Беларусь, Министерства сельского хозяйства и продовольствия Республики Беларусь. Постановлениями Совета Министров Республики Беларусь утверждаются перечни республиканских государственных нужд, а также государственных заказчиков по поставкам (закупкам) товаров (работ, услуг) для республиканских государственных нужд.

В соответствии с п. 1 ст. 495 ГК государственными нуждами признаются определяемые в установленном законодательством порядке потребности Республики Беларусь или ее административно-территориальных единиц, обеспечиваемые, как правило, за счет средств бюджета и внебюджетных источников финансирования.

Договорами, опосредующими поставку товаров для государственных нужд, являются: государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд и заключаемый на его основе договор поставки товаров для государственных нужд.

По государственному контракту на поставку товаров для государственных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному заказчику либо по его указанию – иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров (ст. 496 ГК).

¹⁵⁸ См. подробнее: 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. 238; Годунов, В.Н. Правовое регулирование реализации товаров для государственных нужд / В.Н. Годунов. – Минск: БГУ, 2002. – 184 с.; Гражданское право: учебн.: в 2 т. / Отв. ред. проф. Е.А.Суханов. – 2-е изд., испр. и доп. – М., 1999. – Т. 2. Полутом 1. – С. 295.

Содержание § 4 главы 30 ГК позволяет сделать вывод о том, что договором поставки товаров для государственных нужд следует считать *соглашение сторон, в соответствии с которым поставщик (исполнитель) на основе государственного контракта обязуется передать покупателю товары, предназначенные для государственных нужд.*

Государственный контракт и договор на поставку товаров для государственных нужд относятся к числу консенсуальных, возмездных, двусторонних.

Элементы договора

Сторонами в государственном контракте и договоре поставки товаров для государственных нужд являются: а) поставщик – субъект предпринимательства, т.е. коммерческая организация или индивидуальный предприниматель; б) покупатель – государственный заказчик или же в качестве покупателя может выступать иное лицо, чаще всего коммерческая организация.

Государственного заказчика в отношениях по поставке товаров для государственных нужд представляют определяемые в установленном законодательством порядке организации – республиканские органы государственного управления, облисполкомы и др.

Предмет государственного контракта, договора поставки товаров для государственных нужд – это любые товары, как правило, определенные родовыми признаками, которые соответствуют своему назначению товаров для государственных нужд.

Форма и порядок заключения государственного контракта и договора поставки товаров для государственных нужд. Форма государственного контракта, договора поставки письменная, что следует из содержания § 1 гл. 9 и § 4 гл. 30 ГК.

Основанием заключения государственного контракта является заказ государственного заказчика на поставку товаров для государственных нужд, принятого поставщиком (исполнителем). Размещение заказа на поставку обязывает государственного заказчика заключить государственный контракт. Для поставщика (исполнителя) обязанность заключить государственный контракт возникает в случаях, предусмотренных законодательством, и при условии, что государственным заказчиком будут возмещены все убытки, которые могут быть причинены поставщику (исполнителю) в связи с выполнением государственного контракта (п. 2 ст. 497 ГК).

При конкурсном размещении заказа на поставку товаров для государственных нужд, государственный заказчик обязан заключить государственный контракт с лицом, ставшим победителем конкурса – поставщиком (исполнителем).

Статья 498 ГК устанавливает порядок заключения государственного контракта. Презюмируется, что проект государственного контракта разрабатывается государственным заказчиком и направляется поставщику (ис-

полнителю). Иное может быть предусмотрено соглашением между государственным заказчиком и поставщиком.

Порядок заключения государственного контракта среди иных норм императивного характера содержащихся в § 4 гл. 30 ГК указывает на конкретные сроки, в течение которых сторонами должны осуществляться необходимые для заключения государственного контракта действия.

Сторона, получившая проект государственного контракта, не позднее тридцатидневного срока подписывает его и возвращает другой стороне один экземпляр контракта. Если по условиям государственного контракта возникают разногласия, то в этот же срок подписант составляет протокол разногласий и направляет его вместе с подписанным государственным контрактом другой стороне или уведомляет ее об отказе от заключения государственного контракта.

Получение другой стороной государственного контракта с протоколом разногласий предполагает совершение получателем ряда действий: а) в течение тридцати дней рассмотреть разногласия по существу; б) предпринять меры по согласованию разногласий с другой стороной; в) известить другую сторону о принятии государственного контракта либо об отклонении протокола разногласий.

В случае отклонения протокола разногласий или истечения установленного срока неурегулированные разногласия по государственному контракту, если только его заключение является обязательным для одной из сторон, могут быть переданы другой стороной не позднее тридцати дней в суд.

Специальный срок для заключения государственного контракта устанавливается при конкурсном порядке размещения заказа. По результатам конкурса на размещение заказа на поставку товаров для государственных нужд контракт, в соответствии с п. 4 ст. 498 ГК должен быть заключен в срок не позднее двадцати дней со дня проведения конкурса.

Если сторона, для которой заключение государственного контракта является обязательным, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении этой стороны заключить государственный контракт (п. 5 ст. 498 ГК). Порядок заключения договора поставки товаров для государственных нужд установлен ст. 499 ГК.

Если государственный контракт предусматривает поставку товаров покупателю, определяемому государственным заказчиком по договорам поставки товаров для государственных нужд, государственный заказчик не позднее тридцатидневного срока со дня подписания государственного контракта направляет поставщику (исполнителю), а также покупателю извещение о прикреплении покупателя к поставщику (исполнителю). Подобное извещение о прикреплении покупателя к поставщику служит основанием заключения договора поставки товаров для государственных нужд. Термино-

логически извещение о прикреплении не является новеллой действующего ГК, поскольку происходит из системы понятийного аппарата института поставки. В действующем законодательстве о поставках, извещение о прикреплении наполнено иным правовым содержанием, отображающим сущность современного института поставки товаров для государственных нужд.¹⁵⁹

Презюмируется обязанность поставщика (исполнителя) направить проект договора поставки товаров для государственных нужд покупателю. Государственным контрактом может быть предусмотрен и иной порядок подготовки проекта договора. Кроме этого проект договора может быть представлен и покупателем. Такая обязанность поставщика должна быть им исполнена не позднее тридцати дней со дня получения извещения от государственного заказчика.

Сторона, получившая проект договора поставки товаров для государственных нужд, подписывает его и один из экземпляров возвращает другой стороне в течение тридцати дней со дня получения проекта, но при наличии разногласий по условиям договора составляет протокол разногласий и в этот же срок направляет его вместе с подписанным договором другой стороне. Получение проекта договора с протоколом разногласий связывает получателя необходимостью в течение тридцати дней: а) рассмотреть возникшие разногласия; б) принять меры по согласованию условий договора с другой стороной; в) известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий. Разногласия, оставшиеся неурегулированными, могут быть переданы заинтересованной стороной в тридцатидневный срок на рассмотрение суда.

При уклонении поставщика (исполнителя) от заключения договора поставки товаров для государственных нужд, покупатель получает право предъявить иск в суд с требованием о понуждении поставщика (исполнителя) заключить договор на тех условиях проекта договора, которые были разработаны покупателем.

В соответствии с п. 1 ст. 500 ГК покупателю предоставлено право полностью или частично отказаться от товаров, указанных в извещении о прикреплении, и от заключения договора на их поставку. В этом случае, поставщик (исполнитель) должен незамедлительно уведомить об этом государственного заказчика и вправе потребовать от него извещения о прикреплении к другому покупателю.

¹⁵⁹ Такое понятие, как «извещение о прикреплении» было известно Положению о поставках товаров народного потребления, утвержденному постановлением Совета Министров СССР от 10 февраля 1981 г. № 161. Пункт 7 Положения установил, что договоры на поставку товаров, распределяемых в плановом порядке, заключаются на основании плановых актов: извещений о прикреплении розничных торговых предприятий (организаций) и внерыночных потребителей к производственным объединениям, предприятиям, и организациям – изготовителям на поставку товаров по прямым длительным хозяйственным связям, а также на год и иной период. См. Комментарий к Положениям о поставках продукции и товаров. – М.: Юрид. лит., 1984. – С. 23.

Не позднее тридцати дней со дня получения уведомления поставщика государственный заказчик предпринимает одно из следующих действий: а) выдает извещение о прикреплении к поставщику другого покупателя; б) направляет поставщику отгрузочную разрядку с указанием получателя товаров; в) сообщает о своем согласии принять и оплатить товары.

При невыполнении государственным заказчиком этих обязанностей, поставщик (исполнитель) вправе по своему выбору либо потребовать от государственного заказчика принять и оплатить товары, либо реализовать товары по своему усмотрению с отнесением разумных расходов, связанных с их реализацией, на государственного заказчика.

Цена товаров определяется в соответствии с государственным контрактом, если только им не предусмотрен иной порядок определения цен. Во многих случаях цена определяется с учетом действующего механизма государственного регулирования цен на отдельные группы товаров.

Срок в отношениях по поставке товаров для государственных нужд имеет существенное значение, что следует из правовой природы поставки и самого определения договора поставки (ст. 476 ГК).

Содержание контракта (договора) на поставку товаров для государственных нужд. Основная обязанность поставщика (исполнителя) передать товары государственному заказчику, иному лицу. Государственный заказчик обязан обеспечить оплату поставленных товаров. При определении прав и обязанностей сторон в правоотношениях по поставке товаров для государственных нужд следует руководствоваться правилами ст.ст. 476 – 493 ГК.

Если товар по указанию государственного заказчика поставляется по отгрузочной разрядке получателю, указанному в разрядке, оплата товаров производится государственным заказчиком, если только иной порядок расчетов не предусмотрен государственным контрактом.

Статья 502 ГК определяет общий порядок оплаты товара по договору поставки товаров для государственных нужд. Оплата товаров по договору производится покупателем, при этом государственный заказчик признается поручителем по этому обязательству покупателя.

Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства по поставке товаров для государственных нужд. Применяются общие правила гл. 25 ГК об ответственности за нарушение обязательств, а также нормы специального законодательства о поставках товаров для государственных нужд. Особенности возмещения убытков, причиненных в связи с выполнением или расторжением государственного контракта, определены ст.ст. 503 и 504 ГК.

Если иное не предусмотрено законодательством о поставке товаров для государственных нужд или государственным контрактом, то убытки, причи-

ненные поставщику (исполнителю) в связи с выполнением государственного контракта (п. 2 ст. 497 ГК), подлежат возмещению государственным заказчиком в срок не позднее тридцати дней с момента передачи товара в соответствии с государственным контрактом. В тех случаях, когда убытки, причиненные поставщику (исполнителю) в связи с выполнением государственного контракта, не возмещаются в соответствии с государственным контрактом, поставщик (исполнитель) вправе отказаться от выполнения государственного контракта. При этом он имеет право потребовать возмещения убытков, вызванных расторжением государственного контракта.

Договор контрактации

По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (заготовителю) (п. 1 ст. 505 ГК).

Договор контрактации консенсуальный, двусторонний, возмездный.

Как гражданско-правовая форма договор контрактации охватывает сферу производства сельскохозяйственной продукции, ее заготовки. В действующем ГК договор контрактации позиционируется как вид купли-продажи, хотя в ГК 1964 г. это был самостоятельный гражданско-правовой договор.

В существующей гражданско-правовой форме договор контрактации присущ отечественному гражданскому праву. В юридической литературе долгое время договор контрактации вызывал споры относительно его отраслевой принадлежности. Помимо гражданско-правовых элементов в правоотношениях контрактации находили административно-правовые элементы, а также конструкции, идентифицирующие сельскохозяйственное право.¹⁶⁰

Источники правового регулирования. Основные положения о договоре контрактации содержатся в § 5 гл. 30 ГК. Отношения по договору контрактации, не урегулированные правилами § 5 гл. 30 ГК, регулируются правилами о договоре поставки товаров (ст.ст. 476 – 494), а при заготовке сельскохозяйственной продукции для государственных нужд – правилами о договоре поставки товаров для государственных нужд (ст.ст. 495 – 504 ГК). Отношения по заготовке сельскохозяйственной продукции регулируются также иными нормативными правовыми актами, определяющими порядок и условия закупки сельскохозяйственной продукции отдельных наименований.

¹⁶⁰ См. Годунов, В.Н. Правовое регулирование реализации товаров для государственных нужд / В.Н. Годунов. – Минск: БГУ, 2002. – С. 135.

Элементы договора контрактации

Стороны. Производитель сельскохозяйственной продукции и заготовитель. Производителями и заготовителями сельскохозяйственной продукции могут быть как юридические, так и физические лица. Производителями сельскохозяйственной продукции чаще всего являются различные сельскохозяйственные предприятия, крестьянские (фермерские) хозяйства, опытные станции по выращиванию сельскохозяйственной продукции, индивидуальные предприниматели. В качестве заготовителей, как правило, выступают коммерческие организации, использующие при производстве своей продукции продукцию сельскохозяйственного производства: консервные заводы, заводы по переработке сахарной свеклы, предприятия молочной и мясной промышленности и др. Заготовителями могут быть и индивидуальные предприниматели.

Предмет договора. Предметом договора контрактации является сельскохозяйственная продукция: продукция растениеводства, животноводства, пушно-меховое сырье и др. Передаваемые по договору контрактации вещи могут быть определены не только родовыми признаками, но и индивидуально-определенными. В отличие от поставки, не вся продукция вовлекается в товарооборот. Определенная ее часть используется для производства сельскохозяйственной продукции следующего производственного цикла.

Сроки в договоре контрактации. Это срок исполнения договора, который определяется соглашением сторон с учетом сроков (периодов) сельскохозяйственного производства. С другой стороны это срок предоставления тары или упаковки, в тех случаях, когда они необходимы для доставки сельскохозяйственной продукции, срок, необходимый для вывоза сельскохозяйственной продукции, срок, установленный для осуществления расчетов.

Цена в договоре контрактации. Цена в договоре контрактации определяется соглашением сторон с учетом законодательства о ценообразовании, в том числе и на основе действующего в стране механизма государственного регулирования цен на отдельные группы товаров. Последнее наиболее характерно для практики закупки сельскохозяйственной продукции предназначенной для государственных нужд. Так, Совет Министров Республики Беларусь периодически принимает постановления, касающиеся закупочных цен на сельскохозяйственную продукцию.

Форма договора. Договор контрактации заключается в письменной форме.

Содержание договора контрактации. Основными обязанностями производителя сельскохозяйственной продукции является: а) производство сельскохозяйственной продукции; б) передача сельскохозяйственной продукции заготовителю. Передаваемая производителем сельскохозяйственной продукции продукция должна соответствовать условиям договора о количестве, каче-

стве, ассортименте. Договором контрактации может быть предусмотрена обязанность производителя сельскохозяйственной продукции организовать сельскохозяйственное производство, обеспечивающее получение сельскохозяйственной продукции необходимого ассортимента и качества (п. 2 ст. 506 ГК).

В обязанности производителя сельскохозяйственной продукции входит обязанность представить заготовителю по его требованию отчет об использовании полученных финансовых и материальных средств.

Производитель сельскохозяйственной продукции обязан сообщить заготовителю о невозможности поставки сельскохозяйственной продукции вследствие обстоятельств, за которые он не отвечает. Неисполнение этой обязанности по вине производителя сельскохозяйственной продукции лишает его права ссылаться на эти обстоятельства (п. 4 ст. 509 ГК).

Если в результате обстоятельств, за которые ни одна из сторон договора контрактации не отвечает, производитель сельскохозяйственной продукции не может произвести и передать сельскохозяйственную продукцию заготовителю, он обязан вернуть полученный от заготовителя аванс.

Заготовитель обязан принять и оплатить сельскохозяйственную продукцию. Презюмируется обязанность заготовителя принять сельскохозяйственную продукцию по месту нахождения сельхозпроизводителя посредством ее вывоза. Иной порядок передачи сельскохозяйственной продукции может быть предусмотрен договором контрактации. В договоре контрактации стороны могут закрепить обязанность заготовителя принять на установленных в договоре условиях всю сельскохозяйственную продукцию, произведенную сельхозпроизводителем. Если иное не предусмотрено договором контрактации, заготовитель не вправе отказаться от принятия частичного исполнения по данному договору (п. 3 ст. 508 ГК). Стороны договора контрактации могут также установить в договоре обязанность заготовителя, осуществляющего переработку сельскохозяйственной продукции, возвращать производителю сельскохозяйственной продукции отходы от переработки этой продукции с оплатой по цене, предусмотренной договором контрактации.

Если сельскохозяйственная продукция подлежит доставке в таре или упаковке, заготовитель обеспечивает производителя сельскохозяйственной продукции необходимой тарой и упаковочными материалами в количестве и сроки, установленные договором контрактации (п. 2 ст. 508 ГК).

В соответствии с п. 1 ст. 507 ГК заготовитель обязан предоставить производителю сельскохозяйственной продукции предусмотренные договором контрактации финансовые и материальные средства, оказать техническое содействие для осуществления производства сельскохозяйственной продукции.

Порядок оплаты за сельскохозяйственную продукцию устанавливается договором контрактации на основе действующего законодательства о расчетах.

Ответственность по договору контрактации. Применительно к договору контрактации гражданско-правовая ответственность сторон неоднозначна. В отличие от заготовителя сельскохозяйственной продукции, ответственность которого наступает на общих для предпринимателей основаниях – строится на началах риска (п. 3 ст. 372 ГК), производитель сельскохозяйственной продукции несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства при наличии вины (п. 2 ст. 509 ГК).

Договор энергоснабжения

По договору энергоснабжения энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии (п. 1 ст. 510 ГК).

Договор энергоснабжения консенсуальный, двусторонний, возмездный, относится к числу публичных договоров (п. 1 ст. 396 ГК).

Среди иных гражданско-правовых договоров договор энергоснабжения занимает особое место, так как опосредует отношения, возникающие в сфере передачи энергетических ресурсов, посредством специального оборудования и в этом смысле является той редкой гражданско-правовой формой, которая возникла вследствие научно-технических достижений.

Появление в ГК правил об энергоснабжении – результат тех тенденций, которые сложились в нормотворческой деятельности новейшего времени и во многом ориентированы на потребности экономики. Общий смысл и начала обязательственного права предполагают включение в него правил, направленных на регулирование самых разнообразных отношений экономического оборота, что проявляется в содержании раздела 4 ГК.¹⁶¹

Источники правового регулирования. Основные положения об энергоснабжении содержатся в § 6 гл. 30 ГК. Общие для энергетической отрасли положения содержатся в Законе Республики Беларусь «Об энергосбережении».

Особенности правового регулирования отношений энергоснабжения происходят из разнообразия энергетических ресурсов, особенностей их произ-

¹⁶¹ Богоненко, В.А. Правовое регулирование доставки нефти и нефтепродуктов трубопроводным транспортом / В.А. Богоненко. – Новополоцк: ПГУ, 2002. – С. 10.

водства и потребления. В силу прямого указания, содержащегося в п. 1 ст. 519 ГК правила, предусмотренные ст.ст. 510 – 518 ГК, применяются к отношениям, связанным со снабжением тепловой энергией через присоединенную сеть, если иное не установлено законодательством. К отношениям, связанным со снабжением через присоединенную сеть газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, правила о договоре энергоснабжения (ст.ст. 510 – 518) применяются, если иное не установлено законодательством или не вытекает из существа обязательства (п. 2 ст.519 ГК).

Формально-юридически правила, содержащиеся в § 6 гл. 30 ГК применяются к отношениям, связанным со снабжением электрической энергией, тепловой энергией, газом, нефтью и нефтепродуктами, водой и другими товарами, однако фактически применение этих правил затруднено или невозможно из-за больших отличий в свойствах энергетических ресурсов, особенностях их производства, передачи и потребления. Именно поэтому действует значительное количество нормативных правовых актов, обеспечивающих правовое регулирование отношений в сфере производства, передачи и потребления энергетических ресурсов. Так, в сфере производства, передачи и потребления электрической и тепловой энергии были разработаны: Правила пользования тепловой энергией, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 19.01.2006 г. № 9, Правила пользования электрической энергией, утвержденные Приказом Министерства топлива и энергетики Республики Беларусь от 30.04.1996 г. № 28, Положение о порядке электроснабжения многоквартирных жилых домов и других капитальных строений граждан, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 24.02.2006 г. № 270, Правила пользования газом в быту, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 19.11.2007 г. № 1539 и другие нормативные правовые акты. В сфере производства, передачи и потребления нефти и нефтепродуктов, газа Закон Республики Беларусь «Об основах транспортной деятельности», Закон Республики Беларусь «О магистральном трубопроводном транспорте», Закон Республики Беларусь «О газоснабжении», а также правила и инструкции, определяющие порядок передачи нефти, нефтепродуктов, газа, эксплуатации передающих устройств и пользования этими видами энергетических ресурсов.¹⁶²

Элементы договора энергоснабжения

Стороны договора. Энергоснабжающая организация и абонент (потребитель).

В качестве энергоснабжающей организации выступают различные коммерческие организации, осуществляющие производство энергетических ресур-

¹⁶² См. подробнее: Богоненко, В.А. Правовое регулирование доставки нефти и нефтепродуктов трубопроводным транспортом / В.А. Богоненко. – Новополоцк: ПГУ, 2002.; Богоненко, В.А. Правовое регулирование доставки газа магистральными трубопроводами / В.А. Богоненко. – Минск: УП «Технопринт», 2004.

сов, их перемещение по специальным технологическим системам, а также реализацию энергетических ресурсов. В случаях, предусмотренных законодательством энергоснабжающая организация должна иметь специальное разрешение (лицензию) на право осуществления определенного вида деятельности. Например, эксплуатация объектов трубопроводного транспорта и перемещение нефти и нефтепродуктов, как вредных для окружающей среды веществ, требует наличия специального разрешения (лицензии), что предусмотрено ст. 14 Закона Республики Беларусь «О магистральном трубопроводном транспорте».

Абонентом (потребителем) в договоре энергоснабжения могут быть юридические и физические лица. Абонент с согласия энергоснабжающей организации может передавать энергию, принятую им от энергоснабжающей организации через присоединенную сеть, другому лицу (субабоненту).

Предмет договора. Предметом договора энергоснабжения являются энергетические ресурсы. Однако в юридической литературе вопрос о предмете договора энергоснабжения остается дискуссионным, как и вопрос о том, является ли электрическая энергия вещью с точки зрения потребностей обязательственного права. Немецкий юрист Л. Эннекцерус в 1931 г. утверждал: «Является ли предмет телесным, то есть вещью, решается по воззрениям оборота, но не по учению физики. Необходимо, – но и этого недостаточно, – доступности восприятия при помощи одного из чувств (не обязательно осязанием). Поэтому для понятия вещи безразлично, является ли предмет твердым, жидким или газообразным. В силу этого не являются вещами, так как им не присуща природа телесного предмета: а) энергия, движущие силы, как электричество (будь в форме статического электричества, электрических токов, магнетизма или электрических волн и лучей)».¹⁶³

Б.М. Сейнароев указывает: «Особые свойства электроэнергии – невозможность зрительно обнаружить ее как вещь, накопить на складе в значительном объеме для промышленного потребления, ограниченность применения принципа «владения, распоряжения» по отношению как к вещи, практическое совпадение момента производства и потребления электроэнергии как единого во времени процесса – вызвали и продолжают вызывать дискуссии в цивилистической науке».¹⁶⁴

А.Д. Жанэ считает, «что с гражданско-правовой точки зрения энергию следует относить к категории вещей (так называемому бестелесному имуществу), обладающих рядом специфических свойств, которые не позволяют использовать ее в гражданском обороте в полной мере».¹⁶⁵

¹⁶³ Эннекцерус, Л. Курс германского гражданского права: пер. с 13-го нем. изд. проф. И.Б. Новицкого [и др.] / Под ред. Д.М. Генкина [и др.] – М.: Изд-во иностранной лит., 1950. – Полутом 2: Введение и общая часть. – С. 12.

¹⁶⁴ Сейнароев, Б. Договор энергоснабжения / Б. Сейнароев // Прил. к журн. Хозяйство и право (Правовые проблемы энергоснабжения: теория и практика). – 2000. – № 5. – С. 3.

¹⁶⁵ Жанэ, А.Д. Электроэнергия как особого рода вещь / А.Д. Жанэ // Журнал российского права. – 2004. – № 5. – С. 94.

Сроки в договоре энергоснабжения. Договор энергоснабжения может быть заключен на определенный и на неопределенный срок. Если абонентом по договору выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, и иное не предусмотрено соглашением сторон, договор энергоснабжения считается заключенным на неопределенный срок (п. 1 ст. 511 ГК). Если в качестве абонента выступает юридическое лицо, то договор, как правило, заключается на определенный срок.

Цена в договоре энергоснабжения. Цена в договоре энергоснабжения определяется с учетом норм действующих нормативных правовых актов, устанавливающих тарифные группы, расценки для различных потребителей энергетических ресурсов.

Форма и порядок заключения договора. Договор энергоснабжения заключается в письменной форме. В ст. 511 ГК устанавливаются особенности заключения договора энергоснабжения. В случаях, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети. Если одна из сторон договора до окончания срока его действия внесла предложение о заключении нового договора, то отношения сторон до заключения нового договора энергоснабжения регулируются ранее заключенным договором.

Пункт 2 ст. 510 ГК указывает на условия, при наличии которых может быть заключен договор энергоснабжения: наличие у абонента надлежащего энергопринимающего устройства, другого необходимого оборудования, возможности учета потребления энергии.

Содержание договора энергоснабжения. Основной обязанностью энергоснабжающей организации является подача абоненту через присоединенную сеть энергии. Подаваемая энергия должна по своему качеству соответствовать требованиям, установленным государственными стандартами и иными актами республиканских органов государственного управления или предусмотренным договором энергоснабжения. Нарушение энергоснабжающей организацией требований, предъявляемых к качеству энергии, дает абоненту право отказаться от ее оплаты. При этом энергоснабжающая организация имеет право потребовать возмещения абонентом стоимости того, что абонент неосновательно сберег вследствие использования этой энергии (п. 2 ст. 974 ГК), если только иное не предусмотрено законодательством. Кроме того, энергоснабжающая организация обязана подавать абоненту энергию именно в том количестве, в котором это предусмотрено договором. Исполняя обязанность по подаче абоненту энергии, энергоснабжающая организация должна строго соблюдать режим подачи энергии, согласованный сторонами. Вместе с тем, в соответствии с п. 2 ст. 512 ГК договор энергоснабжения может предусматривать право

абонента изменять количество принимаемой им энергии при условии возмещения им расходов, понесенных энергоснабжающей организацией в связи с обеспечением подачи энергии не в обусловленном договором количестве. Гражданин, использующий энергию для бытового назначения, как абонент вправе использовать энергию в необходимом ему количестве.

Обязанностями абонента являются: оплата принятой энергии, соблюдение предусмотренного договором режима потребления энергии, обеспечение надлежащего технического состояния энергетических сетей (приборов и оборудования) и обеспечение их безопасной эксплуатации, немедленно сообщать энергоснабжающей организации об авариях, пожарах, неисправностях приборов учета энергии и иных нарушениях, возникающих при использовании энергии. В случаях, когда абонентом по договору энергоснабжения является гражданин, использующий энергию для бытового потребления, обязанность по обеспечению надлежащего технического состояния и безопасности энергетических сетей, приборов учета и потребления энергии возлагается на энергоснабжающую организацию, если иное не установлено законодательством (п. 2 ст. 514 ГК).

Изменение и расторжение договора энергоснабжения. В ст. 517 ГК указывается на особенности изменения и расторжения договора энергоснабжения.

Гражданин, использующий энергию для бытового потребления вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке при условии уведомления об этом энергоснабжающей организации и полной оплаты использованной энергии. Это правило является исключением, поскольку в соответствии со ст. 291 ГК односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, если иное не вытекает из законодательства или договора.

В отношениях с абонентом – юридическим лицом, энергоснабжающая организация наделена правом отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке при наличии оснований, предусмотренных подпунктом 1 пункта 3 ст. 493 ГК, за исключением случаев, установленных законодательством.

По общему правилу не допускаются перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии. Однако такое возможно по соглашению сторон, но за исключением тех случаев, когда удостоверенное органом государственного энергетического надзора неудовлетворительное состояние энергетических установок абонента угрожает аварией или создает угрозу жизни и безопасности граждан. В любом случае, о перерыве в подаче, прекращении или ограничении подачи энергии энергоснабжающая организация должна предупредить абонента.

Перерыв в подаче, прекращение или ограничение подачи энергии без согласования с абонентом и без соответствующего его предупреждения до-

пускаются в случае необходимости принять неотложные меры по предотвращению или ликвидации аварии в системе энергоснабжающей организации при условии немедленного уведомления об этом абонента (п. 3 ст. 517 ГК).

Ответственность по договору энергоснабжения. Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства по договору энергоснабжения энергоснабжающей стороной возлагает на нее обязанность возместить причиненный этим реальный ущерб (п. 2 ст. 14 ГК).

Если в результате регулирования режима потребления энергии, осуществленного на основании законодательства, допущен перерыв в подаче энергии абоненту, энергоснабжающая организация несет ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств при наличии ее вины (п. 2 ст. 518 ГК).

При решении вопросов, связанных с ответственностью сторон в договоре энергоснабжения следует руководствоваться нормами ГК, а также нормами специального законодательства о снабжении энергетическими ресурсами. Например, в ст. 17 Закона Республики Беларусь «О газоснабжении» сказано о том, что газоснабжающие организации и потребители газа несут ответственность за соблюдение обязательств, установленных договорами газоснабжения в соответствии с законодательством Республики Беларусь, а гл. 7 Закона «О газоснабжении» закрепляет общие положения об ответственности в области газоснабжения.

Договор продажи недвижимости

По договору купли-продажи недвижимого имущества (договору продажи недвижимости) продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество (пункт 1 статьи 130) (п. 1 ст. 520 ГК).

В п. 1 ст. 520 ГК указывается главный квалифицирующий признак договора продажи недвижимости – объекты недвижимости. Доктринальное определение договора продажи недвижимости может быть основано на понятии договора купли – продажи (п. 1 ст. 424 ГК) с указанием на обязанности покупателя принять недвижимое имущество и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Договор продажи недвижимости консенсуальный, двусторонний, возмездный.

Необходимость в наличии адекватной гражданско-правовой формы обеспечивающей совершение сделок с недвижимостью возникла в условиях интенсивного формирования рынка недвижимости, в том числе за счет передачи в собственность граждан занимаемых ими жилых помещений.

Источники правового регулирования. Основные положения о продаже недвижимости содержатся в § 7 гл. 30 ГК. Отношения по продаже недвижимости регулируются также иными нормативными правовы-

ми актами. Так, особенности продажи жилых домов в сельской местности установлены Указом Президента Республики Беларусь от 11 августа 2005 г. № 368 «О некоторых вопросах отчуждения жилых домов в сельских населенных пунктах». Положения, касающиеся порядка изъятия и предоставления земельных участков содержатся в Указе Президента Республики Беларусь от 27.12.2007 г. № 66 и т. д.

Законодательством установлены особенности совершения сделок по продаже объектов недвижимости, находящихся в государственной собственности.

Элементы договора продажи недвижимости

Стороны договора: продавец и покупатель. Ими могут быть юридические и физические лица. Как правило, продавцом является собственник недвижимости, но может быть и уполномоченное им лицо. Участие тех или иных субъектов права в договоре продажи недвижимости, прежде всего юридических лиц может быть ограничено законодательством. Законодательство Республики Беларусь определяет круг субъектов, которые могут принимать участие в аукционах по продаже объектов, находящихся в государственной собственности. С другой стороны, особенности приобретения государственной собственности иностранными физическими и юридическими лицами, а также юридическими лицами с участием иностранных инвесторов, определяются законодательством Республики Беларусь об иностранных инвестициях.

Предмет договора. Предметом договора является недвижимое имущество. В п. 1 ст. 520 ГК указывается на земельные участки, здания, сооружения, квартиры. Вместе с тем, это может быть и иное недвижимое имущество (п. 1 ст. 130 ГК).

Многообразие и сложность объектов недвижимости предполагает необходимость точно указать в договоре все данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, подлежащее передаче покупателю. К числу таких данных относятся данные, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества. В соответствии с ч. 2 ст. 525 ГК при отсутствии таких данных в договоре продажи недвижимости условие о недвижимом имуществе, подлежащем передаче, считается не согласованным сторонами, а соответствующий договор не считается заключенным.

Форма договора. В соответствии со ст. 521 ГК договор продажи недвижимости заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами (п. 2 ст. 404 ГК). Несоблюдение формы договора продажи недвижимости влечет его недействительность.

Правила ГК о форме договора продажи недвижимости не единственные, которые касаются особенностей заключения договора. В соответствии с п. 1 ст. 522 ГК переход права собственности на недвижимость по догово-

ру продажи недвижимости к покупателю подлежит *государственной регистрации*. Согласно правил, содержащихся в ст. 131 ГК государственной регистрации подлежат недвижимое имущество, права на него и сделки с ним в случаях, предусмотренных законодательными актами. 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.

Правовые основы и порядок государственной регистрации недвижимого имущества, прав и ограничений (обременений) прав на него, а также сделок с ним в пределах территории Республики Беларусь с целью признания и защиты государством зарегистрированных прав, ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество и сделок с ним определены Законом Республики Беларусь «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним». Глава 7 данного Закона определяет порядок государственной регистрации сделок с недвижимым имуществом.

Уклонение одной из сторон договора от государственной регистрации перехода прав собственности на недвижимость дает право другой стороне требовать в суде вынесения решения о государственной регистрации перехода права собственности. Согласно п. 3 ст. 522 ГК сторона, необоснованно уклоняющаяся от государственной регистрации перехода права собственности, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой регистрации.

Пунктом 1 Указа Президента Республики Беларусь от 11.08.2005 г. № 368 «О некоторых вопросах отчуждения жилых домов в сельских населенных пунктах» установлено, что до 31 декабря 2010 г. договоры купли-продажи находящихся в сельских населенных пунктах жилых домов с хозяйственными и иными постройками или без них, не зарегистрированных в территориальных организациях по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, сведения о которых внесены в похозяйственную книгу до 19 марта 1985 г. и которые с этой даты не являлись предметами купли-продажи, заключаются в письменной форме и подлежат регистрации в сельском исполнительном комитете.

Цена в договоре продажи недвижимости. Цена является существенным условием договора продажи недвижимости (п. 1 ст. 526 ГК). Условие о цене недвижимости должно согласовываться сторонами договора и обязательно выражаться в письменной форме. При несоблюдении этого правила договор о продаже недвижимости считается незаключенным.

Если иное не предусмотрено законодательством или договором продажи недвижимости, установленная в нем цена здания, сооружения или

другого недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, включает цену передаваемой с этим недвижимым имуществом соответствующей части земельного участка или права на нее (п. 2 ст. 526 ГК).

Цена в договоре продажи недвижимости может быть выражена не в общей сумме, а за единицу площади недвижимости или иного показателя размера недвижимости (гектар и др.). В подобных случаях общая цена такого недвижимого имущества определяется исходя из фактического размера переданного покупателю недвижимого имущества.

На отдельные объекты недвижимости законодательством могут устанавливаться нормативные цены. Цена на объекты недвижимости, составляющие государственную собственность в отношении по продаже недвижимого имущества, определяется в соответствии с нормативными правовыми актами, устанавливающими порядок оценки объектов государственной собственности. Положения о порядке проведения конкурсов, аукционов по продаже объектов республиканской собственности предусматривают при наличии определенных условий возможность уменьшения первоначальной стоимости объекта.

Содержание договора. Основной обязанностью продавца является передача недвижимости покупателю. Такая передача осуществляется по передаточному акту, который подписывается обеими сторонами или по иному документу. Обязательство продавца по передаче недвижимости считается исполненным после передачи этого имущества покупателю и подписания сторонами документа о передаче (акт передачи, сличительные ведомости и др.). Иное может быть предусмотрено законодательством или договором.

Особый порядок передачи устанавливается законодательством применительно к земельным участкам.

К отказу продавца от исполнения обязанности передать недвижимое имущество, а покупателя – от обязанности принять это имущество приравнивается уклонение одной из сторон от подписания документа о передаче недвижимого имущества на условиях, предусмотренных договором.

Покупатель по договору продажи недвижимости обязан принять недвижимое имущество и уплатить за него определенную денежную сумму.

По смыслу правила, содержащегося в п. 3 ст. 522 ГК продавец и покупатель обязаны совершить действия необходимые для осуществления государственной регистрации перехода права собственности на недвижимость. Согласно ст. 33 Закона Республики Беларусь «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним» заявление о государственной регистрации должно быть подписано совместно сторонами сделки, если иное не установлено договором.

В тех случаях, когда по договору продажи недвижимости передается здание, сооружение или другой объект недвижимости одновременно с пе-

редачей права собственности на недвижимое имущество покупателю передаются права на ту часть земельного участка, которая занята этой недвижимостью и необходима для ее использования.

Если собственником земельного участка, на котором находится недвижимое имущество, является продавец этого имущества, покупателю передается право собственности, либо предоставляется право аренды на соответствующую часть земельного участка. В тех же случаях, когда договор не определяет передаваемое покупателю недвижимости право на земельный участок, к покупателю переходит право собственности на ту часть земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования.

Не препятствует продаже недвижимого имущества отсутствие права собственности на земельный участок у продавца расположенной на этом участке недвижимости. В этом случае продажа недвижимости допускается и без согласия собственника земельного участка, но только если это не противоречит условиям пользования таким участком, установленным законодательством или договором.

Согласно ст. 524 ГК в случаях, когда земельный участок, на котором находятся принадлежащие продавцу здание, сооружение или другая недвижимость, продается без передачи в собственность покупателя этой недвижимости, за продавцом сохраняется право пользования частью земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования, на условиях, определяемых договором купли-продажи. Если условия пользования соответствующей частью земельного участка договором его продажи не определены, продавец сохраняет право ограниченного пользования (сервитут) той частью земельного участка, которая занята недвижимостью и необходима для ее использования в соответствии с ее назначением.

Статья 529 ГК указывает на особенности продажи жилых помещений. Так, существенным условием договора продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры, в котором проживают лица, сохраняющие в соответствии с законодательными актами право пользования этим жилым помещением после его приобретения покупателем, является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование жилым помещением. Кроме того, договор продажи жилого дома, квартиры, части жилого дома или квартиры подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

Порядок продажи жилых домов и квартир регулируется специальным законодательством.

Договор продажи предприятия

Договор продажи предприятия следует рассматривать в качестве разновидности договора продажи недвижимости. Признаки же договора продажи предприятия и его определение следует моделировать на основе понятия дого-

вора купли-продажи (п. 1 ст. 424 ГК), признаков договора продажи недвижимости (п. 1 ст. 520 ГК) и самого договора продажи предприятия (п. 1 ст. 530 ГК).

По договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, а покупатель принять имущество и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Договор продажи предприятия консенсуальный, двусторонний, возмездный.

Институт продажи предприятия в его нынешнем виде может считаться новеллой Гражданского кодекса. Тем не менее на тенденцию, характерную для гражданского законодательства первых лет существования союзных республик и основанную на осуществлении новой экономической политики указывает пример Гражданского кодекса РСФСР 1922 г., который наряду с государственной и кооперативной собственностью различал частную собственность (ст. 52 ГК), а также допускал нахождение в частной собственности промышленных и торговых предприятий, имеющих наемных рабочих в количестве не превышающем предусмотренного законами (ст. 54 ГК).

Источники правового регулирования. Основные правила о продаже предприятия содержатся в § 8 гл. 30 ГК. Правила § 7 гл. 30 ГК применяются к продаже предприятий постольку, поскольку иное не предусмотрено ГК и иными актами законодательства о договоре продажи предприятия.

Элементы договора

Сторонами договора – продавцом и покупателем, как правило, являются субъекты предпринимательства, т. е. коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. При продаже предприятия в процессе приватизации государственной собственности продавцом выступает уполномоченное на совершение договора лицо, а в качестве покупателя субъекты приватизации, определяемые законодательством Республики Беларусь.

Предмет договора – это предприятие в целом, как имущественный комплекс. Объектом купли – продажи может быть и часть предприятия (п. 2 ст. 132 ГК), но в этом случае нет оснований применять такую гражданско-правовую форму как договор продажи предприятия. По мнению Е.Ю. Валявиной возможна продажа отдельных элементов, входящих в состав предприятия (здание, станок и др.) на основе общих норм о купле – продаже, а также передача по договору продажи предприятия лишь части этого предприятия.¹⁶⁶ При бесспорности первого с последним согласиться трудно, так как: а) в п. 2 ст. 132 ГК говорится о том, что часть предприятия может быть «объектом купли-продажи» и по смыслу этого правила именно объектом общей купли-продажи; б) в п. 1 ст. 530 ГК указан важный квали-

¹⁶⁶ См. Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 106.

фицирующий признак договора продажи предприятия, а именно: «предприятие **в целом** как имущественный комплекс»; в) при продаже не предприятия в целом, а его отдельной части (здание, сооружение и т. д.) должен заключаться договор продажи недвижимости (ст. 520 ГК).

Наличие общих требований к предмету договора продажи недвижимости (ст. 525 ГК) определяет и особые требования к установлению предмета договора продажи предприятия. Состав и стоимость продаваемого предприятия определяются в договоре продажи предприятия на основе полной инвентаризации предприятия, проводимой в соответствии с установленными правилами такой инвентаризации.

Виды имущества входящие в состав предприятия как имущественного комплекса указаны в статье 132 ГК.

Основу предприятия как единого имущественного комплекса составляют его производственные фонды, которые подразделяются на основные и оборотные фонды. Производственные фонды составляют собой материальные элементы предприятия. Нематериальные элементы – это имущественные права и обязанности обязательственного характера, характеризующиеся по данным бухгалтерского учета как дебиторская и кредиторская задолженность, исключительные права на результаты творческой деятельности (патентные, авторские), исключительные права в отношении средств индивидуализации продавца и его товаров (фирменное наименование, товарный знак и знак обслуживания и др.). Материальные и нематериальные элементы входят в состав предприятия и по договору продажи предприятия переходят к покупателю. Иное может быть предусмотрено самим договором.

В соответствии с п. 3 ст. 530 ГК права продавца, полученные им на основании разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельности, не подлежат передаче покупателю предприятия, если иное не установлено законодательством. Передача покупателю в составе предприятия обязательств, исполнение которых покупателем невозможно при отсутствии у него такого разрешения (лицензии), не освобождает продавца от соответствующих обязательств перед кредиторами.

Установление состава предприятия и его характеристика как предмета договора продажи недвижимости определяют необходимость совершения продавцом и покупателем действий по составлению и рассмотрению: акта инвентаризации, бухгалтерского баланса, заключения независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, перечня всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований.

Цена в договоре продажи предприятия определяется с учетом правил, установленных ст. 526 ГК («Цена недвижимости в договоре»). Цена в договоре продажи недвижимости является выражением стоимости предприятия как единого имущественного комплекса и зависит от оценки всех материальных и нематериальных элементов предприятия. Предусмотренные ст. 532 ГК действия по удостоверению состава продаваемого предприятия, продиктованы потребностью в определении его цены.

Определение стоимости предприятия должно основываться на законодательстве о ценообразовании применительно к продаже недвижимости. Постановлением Государственного комитета по имуществу Республики Беларусь от 09.09.2008 г. № 232 утверждена Инструкция по оценке предприятий как имущественных комплексов (бизнеса).

Эквивалентность в договоре продажи предприятия предполагается, но не всегда достижима, так как на определение стоимости предприятия оказывают влияние многие факторы: способы инвентаризации, конъюнктура рынка, ликвидность ценных бумаг, платежеспособность должников и многое другое.

Форма договора продажи предприятия и его государственная регистрация. Договор заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами (п. 2 ст. 404 ГК). В обязательном порядке к договору прилагаются: акт инвентаризации (с инвентаризационными ведомостями), бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора, перечень долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия.

Несоблюдение формы договора продажи предприятия влечет его недействительность (п. 2 ст. 531 ГК).

В соответствии с п. 3 ст. 531 ГК договор продажи предприятия подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации. Общий порядок осуществления регистрационных действий в отношении предприятия как имущественного комплекса определен ст. 41 Закона Республики Беларусь «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним». В соответствии с п. 2 ст. 41 данного Закона регистрационные действия в отношении предприятия как имущественного комплекса являются основанием для государственной регистрации прав на земельные участки, капитальные строения, (здания, сооружения), незавершенные законсервированные капитальные строения, изолированные помещения, если соответствующие объекты или имущественные права на них входят в состав предприятия как имущественного комплекса. Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 01.07.2004 г. № 650 утверждено Положение о порядке совершения регистрационных действий в отношении предприятия как имущественного комплекса, а постановлением Комитета по земель-

ным ресурсам, геодезии и картографии при Совете Министров Республики Беларусь от 19.07.2004 г. № 34-1, Инструкция об определении перечня документов, представляемых для государственной регистрации в отношении предприятия как имущественного комплекса.

После государственной регистрации договора продажи предприятия (п. 3 ст. 531 ГК) требуется осуществление государственной регистрации перехода права собственности на недвижимость (п. 1 ст. 522 ГК, ст. 535 ГК). В соответствии с п. 5 ст. 10 Закона Республики Беларусь «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним» государственная регистрация возникновения, перехода, прекращения права, ограничения (обременения) права на недвижимое имущество, основанием которых является сделка, подлежащая государственной регистрации, не может осуществляться ранее государственной регистрации соответствующей сделки.

Содержание договора. Обязанностью продавца является передача в собственность покупателя предприятия как имущественного комплекса. Исполнение этой обязанности предполагает совершение продавцом всех необходимых для передачи предприятия действий и важнейших из них совместно с покупателем (п. 2 ст. 532 ГК). Сама же подготовка предприятия к передаче, включая составление и представление на подписание передаточного акта, является обязанностью продавца и осуществляется за его счет, если только иное не предусмотрено договором. В соответствии с п. 1 ст. 534 ГК, передача продавцом покупателю предприятия осуществляется по передаточному акту, в котором указываются данные: о составе предприятия; об уведомлении кредиторов о продаже предприятия; о выявленных недостатках переданного имущества. В акте указывается также перечень имущества, обязанности по передаче которого не исполнены продавцом ввиду его утраты.

В п. 3 ст. 535 ГК содержится специальное правило способное повлиять на содержание права собственности продавца и покупателя, а именно: если договором продажи предприятия предусмотрено сохранение за продавцом права собственности на предприятие, переданное покупателю, до оплаты предприятия или до наступления иных обстоятельств, покупатель вправе до перехода к нему права собственности распоряжаться имуществом и правами, входящими в состав переданного предприятия, в той мере, в какой это необходимо для целей, для которых предприятие было приобретено.

Покупатель обязан принять предприятие как имущественный комплекс и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Как одну из обязанностей продавца или покупателя позиционирует п. 1 ст. 533 ГК, в соответствии с которым требуется письменное уведомле-

ние кредиторов по обязательствам, включенным в состав продаваемого предприятия до его передачи покупателю.

Если кредитор не сообщил в письменной форме продавцу или покупателю о своем согласии на перевод долга, то он вправе в течение трех месяцев со дня получения уведомления о продаже предприятия потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения продавцом причиненных этим убытков. Кредитор, который не был уведомлен о продаже предприятия в порядке, предусмотренном п. 1 ст. 533 ГК, вправе предъявить иск об удовлетворении этих требований в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о передаче предприятия продавцом покупателю.

После передачи предприятия покупателю продавец и покупатель несут солидарную ответственность по включенным в состав переданного предприятия долгам, которые были переведены на покупателя без согласия кредитора (п. 4 ст. 533 ГК).

Статьей 536 ГК определены последствия передачи и принятия предприятия с недостатками. Применительно к договору продажи предприятия передача предприятия с недостатками означает: а) передача предприятия, состав которого не соответствует предусмотренному договором продажи предприятия; б) имущество, переданное по договору продажи предприятия, не соответствует условиям этого договора о качестве. В этих случаях последствия определяются на основании правил, предусмотренных ст.ст. 430 – 432, 436, 439, 445, 449 ГК, если только иное не следует из договора и не предусмотрено п.п. 2 – 4 ст. 536 ГК.

Принятие покупателем предприятия по передаточному акту, в котором указаны сведения о выявленных недостатках предприятия и об утраченном имуществе (п. 1 ст. 534 ГК) не лишает покупателя права требовать соответствующего уменьшения покупной цены предприятия, если право на предъявление в таких случаях иных требований не предусмотрено договором продажи предприятия. Таким же правом обладает покупатель в случае передачи ему в составе предприятия долгов (обязательств) продавца, которые не были указаны в договоре продажи предприятия или передаточном акте, если продавец не докажет, что покупатель знал о таких долгах (обязательствах) во время заключения договора и передачи предприятия. В юридической литературе подвергается сомнению практическая значимость правил ГК (п. 3 ст. 536 ГК), касающихся права покупателя требовать уменьшения покупной цены при отсутствии в договоре или акте передачи предприятия перечня долгов (обязательств) продавца, поскольку никакие долги продавца не могут быть переданы покупателю без его согласия.¹⁶⁷

¹⁶⁷ См. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: ИНФРА – М – НОРМА, 1996. – С. 142.

Уведомление покупателем продавца о недостатках имущества, переданного в составе предприятия или отсутствии отдельных видов имущества, оставляет за продавцом право без промедления заменить имущество ненадлежащего качества или предоставить покупателю недостающее имущество.

Покупатель вправе в судебном порядке требовать расторжения или изменения договора продажи предприятия и возвращения того, что исполнено сторонами по договору, если установлено, что предприятие, – ввиду недостатков, за которые продавец отвечает, – непригодно для целей, названных в договоре продажи, и эти недостатки не устранены продавцом на условиях, в порядке и сроки, которые установлены в соответствии с законодательством или договором, либо устранение таких недостатков невозможно (п. 5 ст. 536 ГК).

Согласно ст. 537 ГК, правила ГК и иных актов законодательства о последствиях недействительности сделок и об изменении или о расторжении договора купли-продажи, предусматривающие возврат или взыскание в натуре полученного по договору с одной стороны или с обеих сторон, применяются к договору продажи предприятия, если такие последствия существенно не нарушают права и охраняемые законодательством интересы кредиторов продавца и покупателя, других лиц и не противоречат государственным и общественным интересам.

ДОГОВОР МЕНЫ

По договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (п. 1 ст. 538 ГК).

Договор мены консенсуальный, двусторонний и возмездный.

Договор мены был одним из первых договоров широко применявшихся в частной или деловой жизни древних римлян. Группа договоров, носившая название *innominatskontrakten* включала в себя *Permutatio* – договор об обмене. Общая характерная особенность договоров этой разновидности заключалась в том, что моментом вступления договора в законную силу считалось начало выполнения договорных обязательств одной из договорившихся сторон. Эти договоры начали действовать в постклассический период римского права, т. е. после III в. н. э.¹⁶⁸

Договор мены оказался востребованным и в дальнейшем, поскольку в качестве адекватной гражданско-правовой формы обеспечивал оборот вещей без использования всеобщего эквивалента – денег. В гражданском праве Российской империи конца XIX в. мена была одним из наиболее разрабо-

¹⁶⁸ Аннерс, Э. История европейского права / Э. Аннерс; пер. со швед., Ин-т Европы. – М.: Наука, 1994. – С. 93.

танных институтов. В это время мена регламентируется договором, по которому одна сторона обязывается предоставить другой право собственности на какое-либо имущество, но с тем, чтобы и другая сторона передала ей право собственности на какое-либо имущество, не состоящее в деньгах.¹⁶⁹

Источники правового регулирования. Основные положения о договоре мены содержатся в гл. 31 ГК. К договору мены применяются соответственно правила о купле-продаже (гл. 30), если это не противоречит правилам гл. 31 ГК и существу мены.

В отношениях с участием коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей мена долгое время позиционировалась в качестве товарообменных (бартерных) операций, порядок осуществления которых регулировался законодательством о товарообменных (бартерных) операциях. В результате реформирование экономических отношений естественным образом была восстановлена функция денег как всеобщего эквивалента и практически отпала необходимость в совершении товарообменных (бартерных) операций. По мере развития торговых связей такие сделки становятся тормозом дальнейшего расширения товарооборота, так как они вынуждают поставщиков приобретать товары в заранее согласованных объемах и номенклатуре в обмен на свою продукцию. В странах с развитой рыночной экономикой бартерные сделки не получили широкого распространения.¹⁷⁰

Элементы договора

Стороны договора. По общему правилу – это любые юридические и физические лица. Общее требование – правосубъектность сторон договора. При этом, законодательство не связывает возможность заключения договора мены с необходимостью наличия статуса субъекта предпринимательства.

Возможность ограничения участия в договоре мены по общему правилу, определяется по аналогии с куплей-продажей. Сторонами в договоре мены могут выступать лица, обладающие правом собственности или другим вещным правом на имущество, за определенным исключением, например комиссионер в договоре комиссии.

Предмет договора. Любые вещи, не ограниченные в гражданско-правовом обороте. В юридической литературе предполагается возможность мены имущественных прав. Из содержания гл. 31 ГК невозможно усмотреть прямого запрета договоров мены имущественных прав. Сама по

¹⁶⁹ 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. 222.

¹⁷⁰ Рыночная экономика: словарь-справочник / Е.Ф. Герштейн [и др.]; под общ. ред. А.В. Шевчука. – Минск; Высш. шк., 1992. – С. 26.

себе мена имущественных прав не противоречит природе договора мены, и его заключение следует считать возможным.¹⁷¹

Цена в договоре мены. Обмениваемые товары имеют определенную цену. Возможность мены обуславливается равной ценой предполагаемых к обмену товаров. Гражданский кодекс презюмирует равноценность товаров. Расходы, связанные с передачей и принятием товаров несет сторона, выполняющая соответствующие обязанности.

В случае, когда в соответствии с договором мены обмениваемые товары признаются равноценными, сторона, обязанная передать товар, цена которого ниже цены товара, предоставляемого в обмен, должна оплатить разницу в ценах непосредственно до или после исполнения ее обязанности передать товар, если иной порядок оплаты не предусмотрен законодательством или договором (п. 2 ст. 539 ГК).

Срок в договоре мены устанавливается по соглашению сторон. Это дата исполнения договора мены, выполнения определенного этапа работ, оказания услуг и т. п.

Форма договора мены. Договор мены, исполняемый в момент его совершения или же если, цена договора не превышает десяти базовых величин, может заключаться в устной форме. В остальных случаях договор мены должен заключаться в письменной форме.

Содержание договора мены. Основной обязанностью каждой из сторон является передача товара в собственность другой стороне. При этом расходы, связанные с передачей товара и принятием товара несет сторона, исполняющая соответствующие обязанности.

Если законодательством или договором мены не предусмотрено иное, право собственности на обмениваемые товары переходит к сторонам, выступающим по договору мены в качестве покупателей, одновременно после исполнения обязательств передать соответствующие товары обеими сторонами (ст. 541 ГК).

ДОГОВОР ДАРЕНИЯ

По договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность, либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу, либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом (п. 1 ст. 543 ГК).

Дарение относится к числу традиционных гражданско-правовых институтов, известных еще римскому гражданскому праву. Квалифицирующим договор дарения признаком является его безвозмездность.

¹⁷¹ Гражданское право: учеб. В 3 ч. под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. С. 114.

Договор дарения может выступать в качестве реального и консенсуального.

Безвозмездность договора дарения означает, что отсутствует встречное предоставление. Данное обстоятельство указывает на парадоксальное совмещение традиционного с нетипичным, поскольку для гражданско-правовых договоров характерна возмездность. При наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не признается дарением. К такому договору применяются правила, предусмотренные п. 2 ст. 171 ГК.

В доктрине гражданского права договор дарения позиционируется как односторонний, т. к. у одаряемого не возникает никаких встречных обязанностей.

Источники правового регулирования. Основные положения содержатся в гл. 32 ГК. Порядок безвозмездной передачи денежных средств, иного имущества, исключительных прав и других объектов гражданских прав установлен Указом Президента Республики Беларусь от 1 июля 2005 г. № 300 «О предоставлении и использовании безвозмездной (спонсорской) помощи».

Элементы договора дарения

Стороны в договоре дарения – даритель и одаряемый. Ими могут быть юридические и физические лица, Республика Беларусь, административно – территориальные единицы. В качестве одаряемого государство может выступать только в договоре пожертвования, что предопределяется направленностью пожертвования не на удовлетворение частноправовых потребностей, носителем которых государство по обыкновению не является, а на общественные нужды гуманитарного характера.

По общему правилу дарителем является собственник имущества. В соответствии с п. 1 ст. 547 ГК юридическое лицо, которому вещь принадлежит на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, вправе подарить ее с согласия собственника, если только законодательством не предусмотрено иное. Такое ограничение не распространяется на обычные подарки небольшой стоимости, т. е. стоимость которых не превышает пятикратного размера базовой величины.

Участник общей совместной собственности также может выступать в качестве дарителя имущества находящегося в совместной собственности. Однако это допускается по согласию всех участников совместной собственности с соблюдением правил, предусмотренных ст. 256 ГК.

В соответствии с п. 4 ст. 543 ГК существенным условием договора дарения жилого дома или квартиры, в которых проживают лица, сохраняющие в соответствии с законодательными актами право пользования этим жилым помещением после перехода права собственности на него, является перечень этих лиц с указанием их прав на пользование передаваемым в дар помещением.

Дарителем может быть и не собственник имущества, что менее свойственно практике гражданского оборота в силу природы дарения, предполагающего личное участие и проявление доброго расположения к одаряемому. Возможность совершения дарения представителем может быть ограничена законодательством, а в других случаях ставится под сомнение самой природой гражданского правоотношения, например при доверительном управлении имуществом (гл. 52 ГК).

Содержащиеся в ст. 546 ГК запреты на дарение основываются на правовом статусе отдельных субъектов права. Не допускается дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает установленного законодательством пятикратного размера базовой величины: а) от имени малолетних и граждан, признанных недееспособными, – их законными представителями; б) работникам лечебных, воспитательных учреждений, учреждений социальной защиты и других аналогичных учреждений – гражданами, находящимися в них на лечении, содержании или воспитании, супругами и родственниками этих граждан; в) в отношениях между коммерческими организациями.

Предмет договора дарения. Согласно п. 1 ст. 543 ГК предметом договора дарения может быть: вещь; имущественное право (требование); освобождение от имущественной обязанности.

По договору дарения могут передаваться движимые и недвижимые вещи, не изъятые из гражданско-правового оборота. Если передаваемая по договору дарения вещь требует наличия специального разрешения (лицензии), то одаряемый должен ее иметь.

Предметом договора дарения могут быть имущественные права, которыми даритель вправе распоряжаться. С другой стороны, возможность дарения имущественных прав может быть связана с необходимостью соблюдения специальных правил. Так, передача права требования к третьему лицу должна осуществляться с соблюдением правил § 1 гл. 24 ГК.

В консенсуальном договоре дарения его предмет должен быть точно определен посредством указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождения от обязанности. В противном случае обещание дарения ничтожно (ч. 2 п. 2 ст. 543 ГК).

Форма договора дарения. Специальные правила о форме договора дарения содержатся в ст. 545 ГК. По общему правилу дарение, сопровождаемое передачей дара одаряемому, может быть совершено устно. Исключение сделано для договора дарения недвижимого имущества, который подлежит государственной регистрации и должен быть заключен в письменной форме. Такое же исключение сделано для договора дарения движимого имущества, когда такой договор должен заключаться только в письменной форме,

а именно: а) дарителем является юридическое лицо и стоимость дара превышает более чем в пять раз установленный законодательством размер базовой величины; б) договор содержит обещание дарения в будущем.

Договор дарения, который в соответствии с п. 2 ст. 545 ГК должен быть совершен в письменной форме, но совершен устно, ничтожен.

Государственная регистрация договора дарения недвижимого имущества осуществляется в соответствии с нормами Закона Республики Беларусь «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним», в том числе правилами гл. 7 «Государственная регистрация сделок с недвижимым имуществом».

Содержание договора дарения. Основной обязанностью дарителя в консенсуальном договоре является передача дара одаряемому. Содержание и особенности исполнения этой обязанности зависят от предмета договора дарения. Дар может передаваться посредством его вручения, символической передачи либо посредством вручения правоустанавливающих документов.

В консенсуальном договоре дарения даритель вправе отказаться от исполнения договора, если после заключения договора его имущественное или семейное положение, либо состояние здоровья ухудшилось.

На наличие определенных прав у дарителя и других лиц, связанных с отменой дарения указано в ст. 549 ГК. Так, даритель вправе отменить дарение, если одаряемый совершил покушение на его жизнь, жизнь кого-либо из членов его семьи или близких родственников, либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения. При умышленном лишении жизни дарителя одаряемым право требовать в суде отмены дарения принадлежит наследникам дарителя.

Согласно п. 2 ст. 549 ГК возможна отмена дарения судом по требованию заинтересованного лица, когда дарение совершено индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом с нарушением положений акта законодательства об экономической несостоятельности (банкротстве) за счет средств, связанных с его предпринимательской деятельностью, в течение шести месяцев, предшествующих объявлению такого лица экономически несостоятельным (банкротом).

Договор дарения может содержать условие о праве дарителя на отмену дарения в случае, если он переживет одаряемого.

При отмене дарения одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если только она сохранилась в натуре к моменту отмены дарения.

В соответствии со ст. 550 ГК правила об отказе от исполнения договора дарения (ст. 548 ГК) и об отмене дарения (ст. 549 ГК) не применяются к обычным подаркам небольшой стоимости (ст. 546 ГК).

Гражданский кодекс (ст. 551) возлагает на дарителя бремя недостатков дара. Если из-за недостатков подаренной вещи жизни, здоровью или

имуществу одаряемого причинен вред, то такой вред даритель обязан возместить по правилам гл. 58 ГК, при доказанности того, что эти недостатки возникли до передачи вещи одаряемому, не относятся к числу явных и даритель, хотя и знал о них, не предупредил о недостатках одаряемого.

Одаряемый имеет право на принятие дара, а также право в любое время, до передачи ему дара, от него отказаться, что приводит к расторжению договора.

Если договор дарения заключен в письменной форме, отказ от дара должен быть совершен также в письменной форме. В случае, когда договор дарения зарегистрирован (п. 3 ст. 545 ГК), отказ от принятия дара также подлежит государственной регистрации.

Заключение договора дарения в письменной форме дает дарителю право требовать от одаряемого возмещения реального ущерба, причиненного отказом принять дар.

Пожертвование считается видом дарения. В соответствии с п. 1 ст. 553 ГК пожертвованием признается дарение вещи или права в общеполезных целях. Предназначение пожертвования исключает безотносительную к установленной в п. 1 ст. 553 ГК цели передачу вещи или права. В противном случае совершается договор дарения (п. 1 ст. 543 ГК).

К получателям пожертвования ГК относит: граждан, лечебные, воспитательные учреждения, учреждения социальной защиты и другие аналогичные учреждения, благотворительные, научные и учебные учреждения, фонды, музеи и другие учреждения культуры, общественные, религиозные и иные некоммерческие организации, Республику Беларусь и ее административно – территориальные единицы.

Характерной для пожертвования особенностью является то, что на принятие пожертвования не требуется чье-либо согласия.

Использование пожертвованного имущества не в соответствии с указанным жертвователем назначением или изменение этого назначения с нарушением правил п. 4 ст. 553 ГК дает право жертвователю, его наследникам или иному правопреемнику требовать отмены пожертвования.

К пожертвованию не применяются правила ст. 549 ГК («Отмена дарения») и ст. 552 ГК («Правопреемство при обещании дарения»).

Предоставление и использование безвозмездной (спонсорской) помощи регулируется специальным законодательством. Основные положения содержатся в Указе Президента Республики Беларусь от 01.07.2005 г. № 300 «О предоставлении и использовании безвозмездной (спонсорской) помощи».

В качестве субъектов (спонсоров), оказывающих безвозмездную помощь могут выступать юридические лица и индивидуальные предприниматели Республики Беларусь. В качестве получателей безвозмездной помощи организации, индивидуальные предприниматели, иные физические лица.

Помощь может предоставляться в виде денежных средств, в том числе в иностранной валюте, товаров, работ, услуг, имущественных прав, включая исключительные права на объекты интеллектуальной собственности.

Помощь может предоставляться в виде денежных средств, в том числе в иностранной валюте, товаров, работ, услуг, имущественных прав, включая исключительные права на объекты интеллектуальной собственности.

Безвозмездная (спонсорская) помощь предоставляется организациям и индивидуальным предпринимателям для осуществления целей перечисленных в п. 2 Указа Президента Республики Беларусь от 01.07.2005 г. № 300, в том числе для: создания и укрепления материально-технической базы; приобретения сельскохозяйственной техники; приобретения организациями здравоохранения лекарственных средств, изделий медицинского назначения, медицинской техники, оказания медицинской помощи гражданам Республики Беларусь, содействия деятельности в области охраны здоровья населения и пропаганды здорового образа жизни; поддержки организаций, осуществляющих социальную защиту населения; поддержки зарегистрированных в установленном порядке в Республике Беларусь религиозных организаций; проведения научных исследований в рамках государственных научно-исследовательских программ и т. д.

РЕНТА И ПОЖИЗНЕННОЕ СОДЕРЖАНИЕ С ИЖДИВЕНИЕМ

Общие положения

Рента и пожизненное содержание с иждивением в действующем ГК представлены в качестве целостного и структурно расположенного гражданско-правового института. Институт ренты и пожизненного содержания с иждивением относится к числу институтов опосредующих отчуждение имущества на условиях получения средств (ренты) обеспечивающих содержание получателя этих средств.

Терминологически «рента» – регулярно получаемый доход с капитала, имущества или земли, не требующий от получателя предпринимательской деятельности.¹⁷²

По договору ренты одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме (п. 1 ст. 554 ГК).

Договор ренты реальный, односторонний и возмездный.

¹⁷² Рыночная экономика: словарь-справочник / Е.Ф. Герштейн [и др.]; под общ. ред. А.В. Шевчука. – Минск; Высш. шк., 1992. – С. 183.

Источники правового регулирования. Рента и пожизненное содержание с иждивением регулируются правилами гл. 33 ГК. Параграф 1 содержит общие положения о ренте и пожизненном содержании с иждивением, параграф 2 содержит правила о постоянной ренте, параграф 3 содержит правила о пожизненной ренте. Параграф 4 гл. 33 ГК направлен на регулирование пожизненного содержания с иждивением.

Классификация договоров. В юридической литературе относительно классификации договоров, направленных на выплату ренты существуют определенные разночтения. Предлагается различать три разновидности единого по своей сути рентного договора – постоянную ренту, пожизненную ренту, пожизненное содержание с иждивением.¹⁷³ Другая точка зрения предлагает более сложный подход, выделяя виды и подвиды в классификационном ряду договоров ренты.¹⁷⁴

Форма договора. В соответствии со ст. 555 ГК договор ренты подлежит нотариальному удостоверению, а договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты, подлежит также государственной регистрации. Порядок осуществления государственной регистрации установлен Законом Республики Беларусь «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним».

Передача имущества. Параграф 1 гл. 33 ГК содержит общие правила, касающиеся условий передачи имущества и последствий его передачи.

Отчуждаемое имущество может передаваться получателем ренты в собственность плательщика ренты за плату или бесплатно. Передача имущества за плату распространяет на отношения сторон по передаче и оплате правила о купле-продаже (гл. 30 ГК), а если имущество передается бесплатно, то правила о договоре дарения (гл. 32 ГК) постольку, поскольку иное не установлено правилами гл. 33 ГК и не противоречит существу договора ренты.

Рента обременяет недвижимое имущество, переданное под ее выплату. При отчуждении недвижимого имущества (земельный участок, предприятие, здание, сооружение и др.) плательщиком ренты его обязательства по договору ренты переходят на приобретателя имущества.

В соответствии с п. 2 ст. 557 ГК лицо, передавшее обремененное рентой недвижимое имущество в собственность другого лица, несет субсидиарную с ним ответственность (ст. 370 ГК) по требованиям получателя ренты, возникшим в связи

¹⁷³ См.: Гражданское право: учебн.; под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997.; Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садиков. – М.: ИНФРА – М – НОРМА, 1996. – С. 139, 158.

¹⁷⁴ См. Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2002. – Ч. 2. – С. 141.

с нарушением договора ренты, если ГК, иными актами законодательства или договором не предусмотрена солидарная ответственность по этому обязательству.

Передача под выплату ренты земельного участка или другого недвижимого имущества ведет к возникновению у получателя ренты права залога на это имущество, что является обеспечением обязательства плательщика ренты.

Согласно п. 2 ст. 558 ГК существенным условием договора, предусматривающего передачу под выплату ренты денежной суммы или иного движимого имущества, является условие, устанавливающее обязанность плательщика ренты предоставить обеспечение исполнения его обязательств (ст. 310 ГК) либо застраховать в пользу получателя ренты ответственность по договору за неисполнение либо ненадлежащее исполнение этих обязательств. невыполнение плательщиком ренты обязанностей по обеспечению исполнения его обязательств либо страхованию, равно как и при утрате обеспечения или ухудшении его условий по обстоятельствам, за которые получатель ренты не отвечает, дает получателю ренты право расторгнуть договор ренты и потребовать возмещения убытков, вызванных расторжением договора.

Просрочка выплаты ренты ведет к ответственности плательщика ренты. В этом случае плательщик ренты уплачивает получателю ренты проценты, предусмотренные ст. 366 ГК, если только иной размер процентов не установлен договором ренты.

Постоянная рента

Стороны договора: получатель ренты, которым может выступать физическое лицо, а также некоммерческая организация, но только в том случае, если это не противоречит законодательству и соответствует целям ее деятельности. Для граждан, возможность выступать в качестве получателя ренты, не связана с их возрастом и трудоспособностью. Среди юридических лиц не могут быть получателями ренты коммерческие организации. Наличие же у юридического лица статуса некоммерческой организации само по себе предполагает и ее право на получение ренты.

Права получателя ренты по договору постоянной ренты могут передаваться гражданам и некоммерческим организациям посредством уступки требования (гл. 24 ГК), переходить по наследству, а также в порядке правопреемства при реорганизации юридических лиц.

Гражданский кодекс не устанавливает требований к плательщикам ренты. Это могут быть граждане и юридические лица. Вместе с тем, отдельные виды деятельности по законодательству могут требовать наличие специального разрешения (лицензии), а для юридических лиц возможность осуществления ими деятельности, связанной с выплатой постоянной ренты должна основываться на требованиях ст. 45 ГК («Правоспособность юридического лица»).

Предмет договора постоянной ренты. Вопрос о предмете договора постоянной ренты (договора ренты) в юридической литературе остается неопределенным. В одних случаях говорят о том, что предметом является имущество (в частности, дом), передаваемое собственником под выплату ренты.¹⁷⁵ В других случаях в качестве предмета называется передаваемое под выплату ренты имущество (например, дом, земельный участок), а также и сама рента, которая выплачивается ее получателю.¹⁷⁶

Если исходить из распространенного мнения о том, что договор ренты относится к группе договоров направленных на отчуждение имущества, то вполне логично считать предметом договора ренты имущество, передаваемое под выплату ренты.

В качестве отчуждаемого имущества может выступать любое имущество, но чаще всего это недвижимое имущество. Форма и размер постоянной ренты определяется по правилам ст. 561 ГК. Презюмируется денежная форма ренты, размер которой в любом случае устанавливается договором. Договором может быть предусмотрена выплата ренты посредством предоставления вещей, выполнения работ или оказания услуг, соответствующих по стоимости денежной сумме ренты. Если иное не предусмотрено договором, размер выплачиваемой ренты увеличивается пропорционально увеличению установленного законодательством размера базовой величины.

Срок в договоре постоянной ренты. Сущность постоянной ренты в ее бессрочности. В договоре устанавливаются лишь сроки (периоды) выплаты ренты. Если иное не предусмотрено договором, постоянная рента выплачивается по окончании каждого календарного квартала (ст. 562 ГК).

Цена в договоре постоянной ренты позиционируется как *выкупная цена* постоянной ренты и связана правом плательщика ренты отказаться от дальнейшей выплаты ренты путем ее выкупа. Выкупная цена определяется договором постоянной ренты. Отсутствие условия о выкупной цене в договоре позволяет осуществить выкуп по цене, соответствующей годовой сумме подлежащей выплате ренты. Если же в договоре отсутствует условие о выкупной цене, при том, что имущество под выплату ренты передано бесплатно, в выкупную цену наряду с годовой суммой рентных платежей включается цена переданного имущества, определяемая по правилам, предусмотренным п. 3 ст. 394 ГК.

¹⁷⁵ 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.]; Ленинград. ун-т – Ленинград, 1971. – Т. 2. – С. 24; 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. 2. – С. 21.

¹⁷⁶ См. Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 141.

Содержание договора постоянной ренты. Обязанностью плательщика является выплата ренты в форме и размере установленными договором, а также в сроки установленные договором или ст. 562 ГК.

Плательщик ренты вправе отказаться от дальнейшей ее выплаты посредством выкупа ренты. Условием действительности отказа является: а) соблюдение его письменной формы; б) совершение заявления об отказе в срок не позднее чем за три месяца до прекращения выплаты ренты или за более длительный срок, предусмотренный договором. При условии действительности отказа обязательство по выплате ренты не прекращается до получения всей суммы выкупа получателем ренты, если только иной порядок выкупа не предусмотрен договором.

Статья 564 ГК указывает на случаи, когда получатель ренты вправе требовать выкупа ренты плательщиком: а) просрочка плательщиком выплаты ренты более чем на один год, если иное не предусмотрено договором; б) нарушение плательщиком своих обязательств по обеспечению выплаты ренты (ст. 558 ГК); в) признание плательщика экономически несостоятельным (банкротом); г) возникновение обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что рента не будет выплачиваться в размере и сроки установленные договором; д) переход имущества, переданного под выплату ренты в общую собственность или его раздел между несколькими лицами. Договором могут быть предусмотрены и иные случаи, когда наступает право требовать выкупа ренты плательщиком.

Риски в договоре постоянной ренты:

1. Риск случайной гибели или случайной порчи, повреждения имущества, переданного бесплатно под выплату ренты, несет плательщик ренты.

2. Риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного за плату под выплату ренты, дает плательщику право требовать соответственно прекращения обязательства по выплате ренты либо изменения условий ее выплаты.

Прекращение договора постоянной ренты. Возможность прекращения договора постоянной ренты определяется исходя из сущности постоянной ренты по правилам гл. 26 ГК «Прекращение обязательств» и специальных правил ст. 566 ГК («Риск случайной гибели имущества, переданного под выплату постоянной ренты»).

Пожизненная рента

Стороны договора пожизненной ренты. Получателем ренты может быть только гражданин. Особенность состоит в том, что допускается установление пожизненной ренты в пользу одновременно нескольких граждан. В таком случае их доли в праве на получение ренты считаются равными. Иное соотношение долей может быть определено договором.

Смерть одного из получателя ренты приводит к переходу его доли в праве на получение ренты к пережившим его получателям ренты, если договором пожизненной ренты не предусмотрено иное. Смерть последнего получателя ренты прекращает обязательство выплаты ренты.

В соответствии с п. 3 ст. 567 ГК договор, устанавливающий пожизненную ренту в пользу гражданина, который умер к моменту заключения договора, ничтожен.

Плательщиком ренты может быть гражданин или юридическое лицо. Параграф 3 гл. 33 ГК не содержит специальных требований к плательщикам ренты.

Предмет договора пожизненной ренты. Любое движимое и недвижимое имущество. Пожизненная рента выплачивается в денежной форме. Размер пожизненной ренты определяется в договоре.

Срок в договоре пожизненной ренты. Рента устанавливается на период жизни гражданина, а срок выплаты ренты (периодичность платежей) определяется договором. Если договор не определяет периоды платежей, то пожизненная рента выплачивается по окончании каждого календарного месяца.

Прекращение договора пожизненной ренты. Договор прекращается вследствие смерти получателя ренты, а если рента была установлена в пользу нескольких граждан, то после смерти последнего получателя ренты.

В случае существенного нарушения плательщиком договора пожизненной ренты получатель ренты вправе потребовать от плательщика ренты выкупа ренты на условиях, предусмотренных ст. 565 ГК, либо расторжения договора и возмещения убытков. Если под выплату пожизненной ренты имущество (квартира, жилой дом и др.) отчуждено бесплатно, получатель ренты вправе при существенном нарушении договора плательщиком ренты потребовать возврата этого имущества с зачетом его стоимости в счет выкупной цены ренты, что ведет к расторжению договора.

Согласно ст. 571 ГК случайная гибель или случайное повреждение имущества, переданного под выплату пожизненной ренты, не освобождают плательщика ренты от обязательства выплачивать ее на условиях, предусмотренных договором пожизненной ренты.

Пожизненное содержание с иждивением

По договору пожизненного содержания с иждивением получатель ренты – гражданин передает принадлежащие ему жилой дом, квартиру, земельный участок или иную недвижимость в собственность плательщика ренты, который обязуется осуществлять пожизненное содержание с иждивением гражданина и (или) указанного им третьего лица (лиц) (п. 1 ст. 572 ГК).

К договору пожизненного содержания с иждивением применяются правила о пожизненной ренте, если иное не предусмотрено правилами § 1 гл. 33 ГК.

Особенности договора пожизненного содержания с иждивением:

1. Под выплату ренты передается только недвижимое имущество (жилой дом, квартира, земельный участок и др.).

2. В форме ренты выступает содержание с иждивением, которое может включать обеспечение потребностей в жилье, питании, одежде, уходе. Договор пожизненного содержания с иждивением может предусматривать оплату плательщиком ренты ритуальных услуг. В исключение из общего смысла и правил § 4 гл. 33 ГК рента может выплачиваться в денежной форме, но только в том случае если договором пожизненного содержания с иждивением предусмотрена возможность замены содержания с иждивением в натуре выплатой в течение жизни гражданина периодических платежей в деньгах.

3. Договор пожизненного содержания с иждивением охватывает сферу вспоможения и отличается сочетанием взаимных материальных и гуманистических интересов.

Содержание договора. Плательщик ренты обязан предоставить содержание с иждивением, содержание которого определяется договором. Плательщик ренты обязан обеспечивать содержание с иждивением, которое в каждом месяце не может быть по своей стоимости менее двукратного размера базовой величины установленной законодательством.

Плательщик ренты обязан принимать необходимые меры для того, чтобы в период предоставления пожизненного содержания с иждивением использование указанного имущества не приводило к снижению стоимости этого имущества (ч. 2 ст. 575 ГК).

Плательщик ренты имеет право отчуждать недвижимое имущество, сдавать его в залог или иным способом обременять переданное под выплату ренты имущество, только при наличии предварительного согласия получателя ренты.

Прекращение договора. Обязательство пожизненного содержания с иждивением прекращается смертью получателя ренты (п. 1 ст. 576 ГК).

Существенное нарушение плательщиком ренты своих обязательств дает право получателю ренты требовать возврата недвижимого имущества, переданного под выплату ренты, либо выплаты ему выкупной цены на условиях, установленных ст. 565 ГК. Плательщик же ренты не вправе требовать компенсации расходов, понесенных в связи с содержанием лица (лиц), получающего пожизненное содержание с иждивением.

ДОГОВОР АРЕНДЫ

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование (ч. 1 ст. 577 ГК).

Договор аренды консенсуальный, двусторонний и возмездный.

Институт аренды является одним из наиболее востребованных гражданско-правовых институтов и позволяет с выгодой для себя использовать имущество в тех случаях, когда сам собственник по каким-либо причинам не пользуется этим имуществом. Однако в отличие от договора купли-продажи при аренде по общему правилу имущество не отчуждается, а остается в собственности арендодателя. Исключение – выкуп арендуемого имущества. Чаще всего договор аренды используется в предпринимательской деятельности.

Источники правового регулирования. В ГК содержатся общие положения об аренде (§ 1 гл. 34) применимые к различным видам аренды и специальные правила об отдельных видах аренды. К отдельным видам договора аренды и договорам аренды отдельных видов имущества общие положения о договоре аренды, предусмотренные § 1 гл. 34 ГК, применяются, если иное не установлено законодательством, в том числе и нормами ГК об этих договорах. Применяется также Закон Республики Беларусь «Об аренде».

Арендные отношения регулируются многими нормативными правовыми актами, среди которых большое место занимают указы Президента Республики Беларусь и постановления Совета Министров Республики Беларусь. Среди важнейших из них: Указ Президента Республики Беларусь от 13.01.1998 г. № 30 «О некоторых вопросах заключения договоров аренды государственной собственности», Указ Президента Республики Беларусь от 04.01.1996 г. № 9 «Об упорядочении использования зданий, сооружений и иных помещений, находящихся в государственной собственности», Указ Президента Республики Беларусь от 04.08.2006 г. № 498 «О некоторых вопросах аренды государственного имущества», Указ Президента Республики Беларусь от 13.03.1995 г. № 76 «О ставках арендной платы», Указ Президента Республики Беларусь от 24.03.2005 г. № 148 «О неотложных мерах по поддержке предпринимательства», Инструкция о порядке заключения договоров аренды зданий, сооружений и их частей, в том числе изолированных помещений, находящихся в республиканской собственности, утвержденная постановлением Государственного комитета по имуществу Республики Беларусь от 22.07.2009 г. № 49. Большое значение имеют постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, например постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 19 мая 2005 г. № 20 «Об отдельных вопросах практики рассмотрения споров, возникающих из арендных правоотношений».

Порядок передачи в аренду отдельных видов имущества может устанавливаться законодательством. Так, нормы об аренде земельных участков содержатся в Кодексе о земле.

Виды аренды: прокат; аренда транспортных средств; аренда зданий и сооружений; аренда предприятия; финансовая аренда (лизинг).

Элементы договора аренды

Стороны договора аренды: арендодатель и арендатор. Это юридические и физические лица, государство и его административно-территориальные единицы. В качестве арендодателя может выступать собственник имущества, а также лицо управомоченное собственником или законодательством на передачу в аренду имущества. В отдельных видах аренды к сторонам договора законодательством могут предъявляться специальные требования.

В соответствии со ст. 4 Закона Республики Беларусь «О Совете Министров Республики Беларусь» Совет Министров Республики Беларусь выступает от имени собственника в отношении имущества, находящегося в собственности Республики Беларусь, организует управление государственной собственностью. Осуществляя функции по руководству подчиненными ему республиканскими органами государственного управления, Совет Министров при необходимости передает решение отдельных входящих в его компетенцию вопросов государственного управления (не относящихся к исключительной компетенции Совета Министров) республиканским органам государственного управления.

Согласно ст. 36 Закона Республики Беларусь «О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь» исполнительные комитеты и местные администрации в порядке, установленном соответствующим Советом, вправе сдавать объекты коммунальной собственности в аренду.

В соответствии с ч. 2 ст. 17 Кодекса о земле арендодателями земельных участков, находящихся в государственной собственности, являются государственные органы, осуществляющие государственное регулирование и управление в области использования и охраны земель в соответствии с их компетенцией, предусмотренной Кодексом о земле и иными актами законодательства.

Арендаторами имущества могут быть любые физические и юридические лица.

Предмет договора. В п. 1 ст. 578 ГК указывается квалифицирующий признак, наличие которого позволяет причислить те или иные вещи к предмету договора аренды: вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи). Здесь же дан примерный перечень объектов, которые могут передаваться в аренду: земельные участки и другие обособленные природные объекты; предприятия и иные имущественные комплексы; здания и сооружения; оборудование; транспортные средства.

Законодательными актами могут быть установлены виды имущества, сдача которого в аренду не допускается или ограничивается. Это может быть имущество, ограниченное в обороте или изъятое из оборота.

В соответствии с п. 2 ст. 578 ГК законодательством могут быть установлены особенности сдачи в аренду земельных участков и других обособленных природных объектов.

Порядок сдачи в аренду земельных участков, водных объектов, участков государственного лесного фонда определяется Кодексом о земле, Водным кодексом, Лесным кодексом.

В договоре аренды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды. При отсутствии этих данных в договоре условие об объекте, подлежащем передаче в аренду, считается несогласованным сторонами, а соответствующий договор не считается заключенным (п. 3 ст. 578 ГК). Согласно п. 3 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 19 мая 2005 г. № 20 «Об отдельных вопросах практики рассмотрения споров, возникающих из арендных правоотношений» при сдаче в аренду нежилых помещений в договоре, как правило, должны быть указаны общая площадь, место расположения, планировка и состав (перечень, нумерация) арендуемых помещений.

Форма и государственная регистрация договора аренды. Статья 580 ГК содержит правила о форме договора аренды и его государственной регистрации. Письменная форма договора аренды обязательна при аренде имущества на срок более одного года, а также в тех случаях, когда одной из сторон договора является юридическое лицо. При передаче в аренду недвижимого имущества договор аренды подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законодательными актами.

В п. 5 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 19 мая 2005 г. № 20 «Об отдельных вопросах практики рассмотрения споров, возникающих из арендных отношений» обращается внимание на то, что исходя из положений п. 2 ст. 580 ГК и ст. 1138 ГК государственная регистрация договоров аренды недвижимого имущества, заключенных после 1 июля 1999 г., является обязательной. После наступления срока, предусмотренного законодательными актами Республики Беларусь для государственной регистрации договоров аренды недвижимого имущества, подлежат применению соответствующие последствия несоблюдения требования о государственной регистрации договора. Нормы гл. 34 ГК не предусматривают последствий несоблюдения требования о государственной регистрации договора аренды недвижимого имущества. При отсутствии государственной регистрации договора аренды недвижимости применяется общее правило о последствиях несоблюдения требования о государственной регистрации сделки, предусмотренное ст. 166 ГК. Вместе с тем, добросовестная сторона вправе обратиться в хозяйственный суд с требованием о признании договора аренды зарегистрированным, если другая сторона уклоняется от регистрации. Основным условием для удовлетворения такого требования является совершение сделки в надле-

жащей форме. Соглашение сторон об изменении договора аренды, подлежащего государственной регистрации, являясь его неотъемлемой частью, также подлежит регистрации, что следует из правил п. 1 ст. 422 ГК.

Основу правового регулирования государственной регистрации сделок с недвижимым имуществом, в том числе договоров аренды недвижимого имущества составляет Закон Республики Беларусь «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним».

Срок договора аренды. По общему правилу срок договора аренды определяется самим договором. При отсутствии в договоре аренды указания на срок договор аренды считается заключенным на неопределенный срок. Договор аренды с неопределенным сроком дает право каждой из сторон в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимого имущества – за три месяца. При этом законодательством или договором может быть установлен иной срок для предупреждения о прекращении договора аренды, заключенного на неопределенный срок.

Законодательством могут устанавливаться максимальные (предельные) сроки договора для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. В этих случаях, если срок аренды в договоре не определен и ни одна из сторон не отказалась от договора до истечения предельного срока, установленного законодательством, договор по истечении предельного срока прекращается (п. 3 ст. 581 ГК).

Согласно ч. 5 ст. 17 Кодекса о земле сроки и иные условия аренды земельного участка определяются договором аренды земельного участка. Срок аренды земельного участка для ведения сельского хозяйства не может быть менее десяти лет. Срок аренды земельного участка, находящегося в государственной собственности и предоставляемого для целей, связанных со строительством или обслуживанием капитальных строений (зданий, сооружений), должен быть не менее нормативного срока строительства или эксплуатации этих капитальных строений (зданий, сооружений). Предоставление земельного участка на более короткий срок может осуществляться только с согласия лиц, которым предоставляется этот земельный участок. Срок аренды земельного участка не должен превышать девяносто девяти лет.

Срок договора аренды, превышающий установленный законодательством предельный срок равняется этому предельному сроку.

Договор субаренды не может быть заключен на срок, превышающий срок договора аренды (абз. 2 ч. 1 п. 2 ст. 586 ГК).

Цена в договоре аренды позиционируется как арендная плата. Основные положения об арендной плате содержатся в ст. 585 ГК. Нормы об арендной плате могут содержаться и в иных нормативных правовых актах.

Арендная плата может устанавливаться как за все арендуемое имущество, так и отдельно по каждой из составных частей имущества.

Формы арендной платы закреплены в п. 2 ст. 585 ГК: определенные в твердой сумме платежи, вносимые периодически или единовременно; установленная доля полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов или доходов; предоставляемые арендатором услуги; вещь, передаваемая арендатором арендодателю в собственность или в аренду (встречная аренда); затраты, возлагаемые на арендатора по улучшению арендованного им имущества.

В договоре может быть предусмотрено сочетание форм арендной платы, предусмотренных п. 2 ст. 585 ГК, а также установлены и иные формы оплаты аренды.

Если иное не предусмотрено договором, размер арендной платы может изменяться по соглашению сторон в сроки, предусмотренные договором, но не чаще одного раза в год. Законодательством могут быть предусмотрены иные минимальные сроки пересмотра арендной платы для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества (п. 3 ст. 585 ГК).

Содержание договора аренды. Основной обязанностью арендодателя является передача имущества арендатору. Исполнение этой обязанности означает, что: а) имущество, передаваемое арендатору должно соответствовать состоянию, предусмотренному договором аренды и назначению имущества; б) имущество должно передаваться со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (технический паспорт, сертификат качества и т. п.). Если принадлежности и документы переданы не были и без них арендатор не может пользоваться имуществом в соответствии с его назначением либо в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора, он может потребовать от арендодателя предоставления таких принадлежностей и документов, или расторжения договора аренды и возмещения убытков.

Непредоставление арендодателем сданного в аренду имущества в срок указанный в договоре или в разумный срок, если такой срок не определен договором, дает право арендатору истребовать это имущество по правилам ст. 369 ГК и потребовать возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения, либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением.

Арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества, если иное не предусмотрено законодательством или договором аренды (п. 1 ст. 587 ГК). Срок осуществления капитального ремонта устанавливается договором, а если срок договором не определен или проведение ремонта вызвано неотложной необходимостью, – в разумный срок.

В случае нарушения арендодателем обязанности по производству капитального ремонта арендатор вправе по своему выбору: а) произвести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызванный неотложной необходимостью, и взыскать с арендодателя стоимость ремонта или зачесть ее в счет арендной платы; б) потребовать соответственного уменьшения арендной платы; в) потребовать расторжения договора и возмещения убытков.

При заключении договора аренды арендодатель обязан предупредить арендатора о всех правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество (сервитуте, праве залога и т. п.). Неисполнение арендодателем этой обязанности дает арендатору право требовать уменьшения арендной платы либо расторжения договора и возмещения убытков.

Арендатор обязан своевременно вносить арендную плату. Порядок, условия и сроки внесения арендной платы определяются договором аренды. Если они договором не определены, считается, что установлены порядок, условия и сроки, обычно применяемые при аренде аналогичного имущества при сравнимых обстоятельствах. При сдаче в аренду имущества, находящегося в государственной собственности следует руководствоваться законодательством, устанавливающим особенности исчисления и порядок внесения арендной платы.

По общему правилу арендатор имеет право требовать соответственного уменьшения арендной платы, если в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, условия пользования, предусмотренные договором, или состояние имущества существенно ухудшились. Иное может быть предусмотрено законодательством.

Если иное не предусмотрено договором аренды, в случае существенного нарушения арендатором сроков внесения арендной платы арендодатель вправе потребовать от него досрочного внесения арендной платы в установленный арендодателем срок. При этом арендодатель не вправе требовать досрочного внесения арендной платы более чем за два срока подряд (п. 5 ст. 585 ГК).

В значительной мере обязанности и права арендатора связаны с использованием арендованного имущества. Арендатор обязан пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями договора, а если такие условия в договоре не определены, то в соответствии с назначением имущества. Однако на практике применение этой нормы (п. 1 ст. 586 ГК) затруднено в тех случаях, когда по своему характеру имущество может быть использовано в различных целях.

Пользование арендованным имуществом не ограничивается возможностью использовать его потребительские качества. Арендатор имеет право с согласия арендодателя: а) передавать арендованное имущество в субаренду (поднаем) и передавать свои права и обязанности по договору аренды другому лицу (перенаем); б) предоставлять арендованное имущество в безвозмездное пользование; в) отдавать арендные права в залог; г) вносить арендные права в качестве вклада в уставный фонд хозяйственных товариществ и обществ или

паевого взноса в производственный кооператив. Иное может быть установлено законодательством. Во всех этих случаях, за исключением перенайма, ответственным по договору перед арендодателем остается арендатор.

Если арендатор пользуется имуществом не в соответствии с условиями договора аренды или назначением имущества, арендодатель имеет право потребовать расторжения договора и возмещения убытков.

В обязанности арендатора входит обязанность поддерживать арендуемое им имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества, если иное не предусмотрено законодательством или договором аренды.

При прекращении договора аренды арендатор обязан вернуть арендодателю имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором (ч. 1 ст. 593 ГК). В тех случаях, когда арендатор возвратил имущество несвоевременно или же вовсе его не возвратил, арендодатель вправе потребовать внесения арендной платы за все время просрочки. Если указанная плата не покрывает причиненных арендодателю убытков, он может потребовать их возмещения. Если за несвоевременный возврат арендованного имущества договором предусмотрена неустойка, убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки, если только иное не предусмотрено договором аренды.

Улучшение арендованного имущества. Пользование арендованным имуществом может быть сопряжено с необходимостью для арендатора внесения в него каких-либо изменений, увеличивающих потребительские свойства имущества или необходимых для его более эффективного использования. Судьба таких улучшений зависит от целого ряда обстоятельств. Если иное не предусмотрено договором, отделимые улучшения, произведенные арендатором, являются его собственностью. Если с согласия арендодателя арендатор произвел за счет собственных средств улучшения имущества, неотделимые без вреда для самого имущества, арендатор имеет право после прекращения договора на возмещение стоимости этих улучшений, если иное не предусмотрено договором аренды. Отсутствие согласия арендодателя на улучшение имущества лишает арендатора права на возмещение стоимости неотделимых улучшений, если иное не предусмотрено законодательством.

Улучшения арендованного имущества, как отделимые, так и неотделимые, произведенные за счет амортизационных отчислений от этого имущества, являются собственностью арендодателя (п. 4 ст. 594 ГК).

Выкуп арендованного имущества. Цели аренды и характер арендуемого имущества, вносимые в него улучшения, могут обуславливать интерес арендатора к передаче имущества в его собственность. Возможность выкупа арен-

дуемого имущества может предусматриваться законодательством или договором аренды. В таком случае арендованное имущество переходит в собственность арендатора по истечении срока аренды или до его истечения при условии внесения арендатором все обусловленной договором выкупной цены. Условие о выкупе арендуемого имущества может быть установлено дополнительным соглашением арендатора и арендодателя, договором выкупа арендуемого имущества, которые при этом вправе договориться о зачете ранее выплаченной арендной платы в выкупную цену.

Выкуп арендованного имущества может быть запрещен законодательством.

Прекращение договора аренды. Договор аренды прекращается по основаниям, предусмотренным гл. 26 ГК «Прекращение обязательств», гл. 29 ГК «Изменение и расторжение договора» с учетом правил § 1 гл. 34 ГК.

Договор аренды заключенный на определенный срок (п. 1 ст. 581 ГК) прекращается с истечением установленного договором срока. Договор аренды заключенный на неопределенный срок (п. 2 ст. 581 ГК) прекращается по истечении срока предупреждения о прекращении договора аренды.

Статья 590 ГК допускает досрочное расторжение договора аренды по требованию арендодателя в случаях, когда арендатор:

1. Пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями.

2. Существенно ухудшает имущество.

3. Более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату. В соответствии с п. 10 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 19 мая 2005 г. № 20 «Об отдельных вопросах практики рассмотрения споров, возникающих из арендных правоотношений», при рассмотрении споров о расторжении договора аренды на основании подпункта 3 части 1 ст. 590 ГК, хозяйственный суд может досрочно расторгнуть договор аренды по этому основанию как при невнесении арендной платы в полном размере, так и в части.

4. Не производит капитального ремонта имущества в установленные договором аренды сроки, а при отсутствии их в договоре – в разумные сроки в тех случаях, когда в соответствии с законодательством или договором производство капитального ремонта является обязанностью арендатора.

Договором аренды могут быть установлены и другие основания досрочного расторжения договора по требованию арендодателя в соответствии с п. 2 ст. 420 ГК.

Требовать досрочного расторжения договора аренды арендодатель вправе лишь после направления арендатору письменного предупреждения о необходимости исполнения им обязательства в разумный срок. Если такая попытка урегулировать отношения с арендатором не предпринята, имеет

место несоблюдение досудебного порядка урегулирования спора (п. 11 постановления Пленума ВХС Республики Беларусь от 19 мая 2005 г.).

Досрочное расторжение договора аренды возможно по требованию арендатора. Случаи, когда договор аренды может быть досрочно расторгнут судом, предусмотрены ст. 591 ГК:

1. Арендодатель не предоставляет имущество в пользование арендатору либо создает препятствия пользованию имуществом в соответствии с условиями договора или назначением имущества.

2. Переданное арендатору имущество имеет препятствующие пользованию им недостатки, которые не были оговорены арендодателем при заключении договора, не были заранее известны арендатору и не могли быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора.

3. Арендодатель не производит являющийся его обязанностью капитальный ремонт имущества в установленные договором аренды сроки, а при отсутствии их в договоре – в разумные сроки.

4. Имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, окажется в состоянии, не пригодном для использования.

Договором аренды могут быть установлены и другие основания, при наличии которых возможно досрочное расторжение договора по требованию арендатора в соответствии с п. 2 ст. 420 ГК.

Приоритет арендатора. Как правило, арендатор заинтересован в том, чтобы аренда носила длительный характер. Целесообразность продления аренды может обуславливаться эффективностью использования имущества. С другой стороны, продление аренды поощряет арендатора к улучшению арендуемого имущества.

Статья 592 ГК закрепляет преимущественное право арендатора на заключение договора аренды на новый срок. Если иное не предусмотрено законодательством или договором аренды, арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, по истечении срока договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на заключение договора аренды на новый срок. Возможность реализации предоставленного арендатору права связана с необходимостью исполнения обязанности письменно уведомить арендодателя о желании заключить договор аренды в срок, указанный в договоре аренды, а если в договоре такой срок не указан, – в разумный срок до окончания действия договора. Заключая договор аренды на новый срок стороны вправе изменить условия договора.

Если арендодатель отказал арендатору в заключении договора на новый срок, но в течение года со дня истечения срока договора с ним заключил договор аренды с другим лицом, арендатор вправе по своему выбору потребовать в суде перевода на себя прав и обязанностей по заключенному дого-

вору и возмещения убытков, причиненных отказом возобновить с ним договор аренды, либо только возмещения таких убытков (ч. 3 п. 1 ст. 592 ГК).

Пользование имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя возобновляет договор аренды. Такой договор аренды будет считаться возобновленным на неопределенный срок.

При переходе права собственности на сданное в аренду имущество к другому лицу новый собственник не вправе на этом основании требовать изменения или расторжения договора аренды.

В случае смерти гражданина, арендующего недвижимое имущество, его права и обязанности по договору аренды переходят к наследнику, если законодательством или договором не предусмотрено иное. Арендодатель не вправе отказать такому наследнику во вступлении в договор на оставшийся срок его действия, за исключением случаев, когда заключение договора было обусловлено личными качествами арендатора (п. 2 ст. 588 ГК).

Отдельные виды договоров аренды

Договор проката. *По договору проката арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование (ч. 1 п. 1 ст. 597 ГК).*

В соответствии с п. 3 ст. 597 ГК договор проката является публичным.

В качестве *арендодателя* выступают субъекты предпринимательства – коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Кроме того, для индивидуального предпринимателя или коммерческой организации сдача имущества в аренду должна быть постоянной предпринимательской деятельностью. *Арендатором* же по общему правилу выступают не субъекты предпринимательства, поскольку в соответствии с ч. 2 п. 1 ст. 597 ГК имущество, предоставленное по договору проката, используется для потребительских целей, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа обязательства.

Предмет договора проката – только движимое имущество.

В § 2 гл. 34 ГК содержатся специальные правила о *сроке* договора проката. Эти правила подчеркивают ограничительный характер пользования относительно времени, так как договор проката заключается на срок до одного года. При этом правила о возобновлении договора аренды заключенного на неопределенный срок и о преимущественном праве арендатора на возобновление договора аренды (ст. 592 ГК) к договору проката не применяется.

Срок договора проката не связывает арендатора, который вправе отказать от договора в любое время.

Договор проката заключается в *письменной форме*.

Арендная плата выступает только в денежной форме и устанавливается посредством определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно. При досрочном возврате имущества арендатором арендодатель возвращает ему соответствующую часть полученной арендной платы, исчисляя ее со дня, следующего за днем фактического возврата имущества.

Взыскание с арендатора задолженности по арендной плате производится в бесспорном порядке на основании исполнительной надписи нотариуса, дипломатического агента дипломатического представительства Республики Беларусь и консульского должностного лица консульского учреждения Республики Беларусь. (п. 3 ст. 601 ГК).

Содержание договора проката отличается наличием характерных для него особенностей. Так, арендодатель обязан в присутствии арендатора проверить исправность сдаваемого в аренду имущества и ознакомить арендатора с правилами эксплуатации имущества. К совершению подобных действий приравнивается выдача арендатору письменных инструкций о пользовании передаваемым в аренду имуществом.

Обнаружение арендатором недостатков сданного в аренду имущества, полностью или частично препятствующих пользованию им возлагает на арендодателя обязанность в десятидневный срок со дня заявления арендатора о недостатках, если только более короткий срок не установлен договором проката, безвозмездно устранить недостатки имущества на месте, либо произвести замену данного имущества другим, аналогичным имуществом, находящимся в надлежащем состоянии. Если недостатки арендованного имущества вызваны нарушением арендатором правил эксплуатации и содержания имущества, арендатор оплачивает арендодателю стоимость ремонта и транспортировки имущества.

Обязанностью арендодателя является осуществление капитального и текущего ремонта арендуемого имущества. При невыполнении этой обязанности плата за прокат за время, в течение которого арендатор не мог пользоваться этим имуществом, не взимается.

Сдача в субаренду имущества, предоставленного арендатору по договору проката, передача им своих прав и обязанностей по договору проката другому лицу, предоставление этого имущества в безвозмездное пользование, залог арендных прав и внесение их в качестве имущественного вклада в хозяйственные товарищества и общества или паевого взноса в производственные кооперативы не допускаются (п. 2 ст. 602 ГК).

Аренда транспортных средств. Особенности аренды транспортных средств определяют две разновидности этого договора: а) аренда транспортного средства с предоставлением услуг по управлению и технической

эксплуатации (аренда транспортного средства с экипажем); б) аренда транспортного средства без предоставления услуг по управлению и технической эксплуатации (аренда транспортного средства без экипажа).

Деление договора аренды транспортных средств осуществляется по признаку наличия или отсутствия услуги, что следует рассматривать как отклонение от системы квалифицирующих гражданско-правовые договоры признаков. Предоставление услуг по управлению и технической эксплуатации транспортного средства само по себе не указывает на наличие признака, который мог бы оцениваться в качестве квалифицирующего и позволял бы рассматривать договор аренды транспортного средства с экипажем как договор, направленный на оказание услуг. Характерно, что из Заключения Конституционного Суда Республики Беларусь от 7 февраля 2002 г. № 3-137/2002 «О соответствии Конституции Республики Беларусь Инструкции о порядке формирования ставок арендной платы юридическими лицами негосударственной формы собственности при сдаче в аренду нежилых зданий (помещений)», следует вывод о том, что договоры аренды направлены на передачу имущества в пользование, а не на возмездное оказание услуг.

Особенности аренды транспортных средств устанавливаются транспортными уставами и кодексами. Например, Кодекс внутреннего водного транспорта Республики Беларусь содержит правила об аренде (фрахтовании на время) судна с экипажем (гл. 7) и аренды судна без экипажа (гл. 8).

Договор аренды транспортного средства с экипажем. *По договору аренды (фрахтования на время) транспортного средства с экипажем арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации (п. 1 ст. 603 ГК).*

Арендодателем может быть собственник или иной титульный владелец транспортного средства, как юридическое лицо, так и гражданин. По смыслу правил, содержащихся в § 3 гл. 34 ГК, данный договор предназначен для использования в сфере осуществления предпринимательской деятельности. Таким образом, *арендодателем и арендатором* могут выступать субъекты предпринимательства.

Предмет договора – транспортное средство, относящееся к движущемуся наземному и воздушному транспорту. Исключение составляют технологические виды транспорта, статические в пространстве: магистральные нефтепроводы, нефтепродуктопроводы, газопроводы и др. Правовой режим их эксплуатации определяется специальным законодательством.

Форма договора. Независимо от срока, на который заключен договор, договор аренды транспортного средства с экипажем должен быть за-

ключен в письменной форме. К этому договору не применяются правила о регистрации договоров аренды, предусмотренные п. 2 ст. 580 ГК.

Содержание договора отличается своими особенностями. В нем преобладают обязанности арендодателя. Арендодатель обязан поддерживать надлежащее состояние сданного в аренду транспортного средства, включая осуществление текущего и капитального ремонта и предоставление всех необходимых принадлежностей. Арендодатель обязан предоставлять услуги в течении всего времени аренды транспортного средства, которые заключаются в управлении и технической эксплуатации транспортного средства. Такие услуги должны обеспечить нормальную и безопасную эксплуатацию транспортного средства в соответствии с целями аренды, указанными в договоре. Обязанности арендодателя по оказанию услуг могут быть расширены за счет включения в договор более широкого перечня оказываемых арендодателем услуг.

Состав экипажа транспортного средства и его квалификация должны отвечать обязательным для сторон правилам и условиям договора, а если обязательными для сторон правилами такие требования не установлены, – требованиям обычной практики эксплуатации транспортного средства данного вида и условиям договора (ч. 1 п. 2 ст. 606 ГК). Поскольку члены экипажа являются работниками арендодателя, они должны подчиняться его распоряжениям, относящимся к управлению, технической эксплуатации, а также распоряжениям, касающимся коммерческой эксплуатации транспортного средства.

По общему правилу бремя расходов по оплате услуг членов экипажа, расходов на их содержание лежит на арендодателе. Договором аренды транспортного средства с экипажем может быть предусмотрен и иной порядок распределения расходов.

Если иное не предусмотрено договором аренды транспортного средства с экипажем, обязанность страховать транспортное средство и (или) страховать ответственность за ущерб, который может быть причинен им, или в связи с его эксплуатацией, возлагается на арендодателя в тех случаях, когда такое страхование является обязательным в силу акта законодательства или договора (ст. 608 ГК).

Арендатор обязан возмещать расходы, возникающие в связи с коммерческой эксплуатацией транспортного средства, в том числе расходы на оплату топлива, других расходуемых в процессе эксплуатации материалов, а также оплачивать сборы. В договоре стороны могут предусмотреть иное распределение расходов.

Правила ст. 609 ГК предоставляют арендатору права без согласия арендодателя: а) сдавать транспортное средство в субаренду; б) в рамках осуществления коммерческой эксплуатации арендованного транспортного средства заключать от своего имени с третьими лицами договоры перевозки и иные договоры. В первом случае право на передачу в субаренду может быть исключено договором. Во втором случае заключение с третьими лицами договоров возможно лишь тогда,

когда эти договоры не противоречат целям использования транспортного средства, указанным в договоре аренды транспортного средства с экипажем, а если такие цели не установлены, – назначению транспортного средства.

Ответственность по договору. Гибель или повреждение арендованного транспортного средства возлагает на арендатора обязанность возместить арендодателю причиненные этим убытки. Такие последствия возможны в случае, если арендодатель докажет, что гибель или повреждение транспортного средства произошли по обстоятельствам, за которые арендатор отвечает в соответствии с законодательством или договором аренды.

Ответственность за вред, причиненный третьим лицам, арендованным транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, несет арендодатель в соответствии с правилами, предусмотренными гл. 58 ГК. Он вправе предъявить к арендатору регрессное требование о возмещении сумм, выплаченных третьим лицам, если не докажет, что вред возник по вине арендодателя (ст. 611 ГК).

Помимо предусмотренных § 3 гл. 34 ГК иные особенности аренды отдельных видов транспортных средств с предоставлением услуг по управлению и эксплуатации могут быть предусмотрены транспортными уставами и кодексами.

Договор аренды транспортного средства без экипажа. *По договору аренды транспортного средства без экипажа арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации (ч. 1 ст. 613 ГК).*

Особенности данного договора во многом те же, что и в предыдущем договоре, а также в том, что:

1. Транспортное средство передается без экипажа и соответственно без услуг по управлению и технической эксплуатации.

2. Обязанность по поддержанию надлежащего состояния арендованного транспортного средства, включая осуществление текущего и капитального ремонта, возлагается на арендатора.

3. Арендатор своими силами осуществляет управление арендованным транспортным средством и его коммерческую и техническую эксплуатацию.

4. Арендатор несет расходы на содержание арендованного транспортного средства, его страхование, включая страхование своей ответственности, а также расходы, возникающие в связи с его эксплуатацией. Иное может быть предусмотрено договором.

5. Арендатор вправе без согласия арендодателя сдавать арендованное транспортное средство в субаренду на условиях договора аренды транспортного средства с экипажем, а также и без экипажа. В договоре стороны могут предусмотреть и иное.

6. Ответственность за вред, причиненный третьим лицам транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, несет арендатор в соответствии с правилами главы 58 ГК.

Договор аренды зданий и сооружений. *По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение (п. 1 ст. 621 ГК).*

Особенность данного договора в том, что в аренду передаются объекты недвижимости тесно связанные с земельными участками.

Предметом договора являются здания и сооружения. Идентификация предмета данного договора связана с необходимостью определения таких понятий как «здание» и «сооружение», которые ГК не содержит. В юридической литературе встречаются попытки дать доктринальное толкование этих понятий. Так, В.Н. Литовкин указывает на то, что «...понятие «здание» технически характеризует строение как капитальное. В этом контексте из его состава исключаются временные переносные строения облегченного (сборно-разборного) типа без фундамента: павильоны, киоски, ларьки, буфеты и т.п. Как выход из создавшегося правового положения их можно было бы классифицировать понятием «нежилые помещения», хотя они в данном случае и не являются частью здания».¹⁷⁷

При идентификации объектов недвижимости в качестве зданий и сооружений следует руководствоваться действующим классификатором основных фондов, нормативными правовыми актами, определяющими порядок аренды зданий и сооружений и государственной регистрации недвижимого имущества. В соответствии со ст. 1 Закона Республики Беларусь «О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним» 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.

Договор аренды здания или сооружения заключается в *письменной форме* посредством составления одного документа и его подписания сторонами. Несоблюдение формы договора аренды здания или сооружения влечет его недействительность.

¹⁷⁷ См. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: ИНФРА – М – НОРМА, 1996. – С. 218.

Договор аренды здания и сооружения, заключенный на срок не менее одного года, подлежит *государственной регистрации* и считается заключенным с момента такой регистрации (п. 2 ст. 622 ГК).

Цена в договоре аренды зданий или сооружений является существенным условием договора аренды зданий или сооружений. Размер арендной платы определяется в договоре с учетом требований законодательства об арендной плате. Правила определения цены, предусмотренные п. 3 ст. 394 ГК, не применяются.

Если иное не предусмотрено законодательством или договором аренды зданий или сооружений в установленную договором арендную плату включается плата за пользование земельным участком или соответствующей его частью, на котором расположены здание или сооружение.

В случаях, когда плата за аренду здания или сооружения установлена в договоре на единицу площади здания (сооружения) или иного показателя его размера, арендная плата определяется исходя из фактического размера переданного арендатору здания или сооружения (п. 3 ст. 625 ГК).

Содержание договора аренды зданий или сооружений. Особенности заключаются в следующем:

1. Права на ту часть земельного участка, которая занята зданием или сооружением следуют за правами владения и пользования передаваемыми в аренду зданиями или сооружениями.

2. В тех случаях, когда собственником земельного участка, на котором находится сдаваемое в аренду здание или сооружение является арендодатель, арендатору предоставляется право аренды или предусмотренное договором аренды здания или сооружения иное право на соответствующую часть земельного участка.

3. В ч. 2 п. 2 ст. 623 ГК установлена презумпция права пользования той частью земельного участка, которая занята зданием или сооружением и необходима для его использования в соответствии с его назначением. Это правило действует в том случае, если договором аренды здания или сооружения не определено передаваемое арендатору право на соответствующий земельный участок.

4. Аренда здания или сооружения, находящегося на земельном участке, не принадлежащем арендодателю на праве собственности, допускается без согласия собственника этого участка, если это не противоречит условиям пользования таким участком, установленным законодательством или договором с собственником земельного участка (п. 3 ст. 623 ГК).

5. При продаже земельного участка, на котором находятся арендуемые здание или сооружение за арендатором сохраняется право пользования частью земельного участка, которая занята зданием или сооружением и необходима для их использования, на условиях, действовавших до продажи земельного участка.

6. Передача здания или сооружения арендатору осуществляется по передаточному акту или иному документу о передаче, который подписывается обеими сторонами.

Если иное не предусмотрено законодательством или договором аренды здания или сооружения, обязательство арендодателя передать здание или сооружение арендатору считается исполненным после предоставления его арендатору во владение или пользование и подписания сторонами соответствующего документа о передаче (ч. 2 п. 1 ст. 626 ГК).

Уклонение любой из сторон от подписания передаточного акта или иного документа о передаче здания или сооружения на условиях, предусмотренных договором, рассматривается как отказ арендодателя от исполнения обязанности по передаче имущества и соответственно как отказ арендатора от принятия имущества.

Правила о передаче здания или сооружения, предусмотренные п. 1 ст. 626 ГК применяются и при прекращении договора аренды здания или сооружения и их возврате арендодателю.

Договор аренды предприятия. *По договору аренды предприятия арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности.*

Как вид договора аренды договор аренды предприятия отличает его предмет. *Предметом* договора аренды предприятия является предприятие в целом как имущественный комплекс (ч. 2 п. 1 ст. 132 ГК).

Форма договора аренды предприятия письменная. Договор составляется по правилам п. 2 ст. 404 ГК. Договор аренды предприятия подлежит *государственной регистрации* и считается заключенным лишь с момента такой регистрации. Несоблюдение формы договора аренды предприятия влечет его недействительность.

Особенности договора аренды предприятия:

1. Применительно к договору аренды предприятия состав предприятия передаваемого в аренду определяется договором, а не автоматически в силу действия правил, закрепляющих состав предприятия как имущественного комплекса (ст. 132 ГК). Таким образом, договор определяет не только порядок и условия передачи предприятия, но и пределы, в которых передаются отдельные элементы предприятия (п. 1 ст. 627).

2. Передача прав владения и пользования находящимся в собственности других лиц имуществом, в том числе земельными участками и иными природными ресурсами, производится в порядке, предусмотренном законодательством.

3. Права арендодателя, полученные им на основании разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью, не подлежат передаче арендатору, если иное не установлено законодательством. Включение

в состав передаваемого по договору предприятия обязательств, исполнение которых арендатором невозможно при отсутствии у него такого разрешения (лицензии), не освобождает арендодателя от соответствующих обязательств перед кредиторами (п. 2 ст. 627 ГК).

4. Параграфом 5 гл. 34 ГК определены характерные для правоотношений аренды предприятия права и обязанности сторон. Обязанностью арендодателя является подготовка к передаче предприятия, что среди прочего означает необходимость составления и подписания передаточного акта. Расходы, связанные с подготовкой передачи предприятия несет сам арендодатель, если только иное не предусмотрено договором аренды. Арендодатель должен в письменной форме уведомить кредиторов по обязательствам, включенным в состав предприятия до его передачи арендатору. Отсутствие письменного согласия кредитора на перевод долга, указывает на право кредитора в течение трех месяцев со дня получения уведомления о передаче предприятия в аренду потребовать прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения причиненных этим убытков. Если же кредитор не был уведомлен о передаче предприятия в аренду, то он вправе предъявить иск об удовлетворении требований, предусмотренных п. 2 ст. 628 ГК, в течение года с момента передачи предприятия в аренду.

После передачи предприятия в аренду арендодатель и арендатор несут солидарную ответственность по включенным в состав переданного предприятия долгам, которые были переведены на арендатора без согласия кредитора (п. 4 ст. 628 ГК).

Если иное не предусмотрено договором аренды предприятия реализация прав арендатора по пользованию имуществом арендуемого им предприятия связывается согласием арендодателя. Без такого согласия арендатор не вправе продавать, обменивать, предоставлять во временное пользование или займы материальные ценности, входящие в состав имущества предприятия, а также сдавать их в субаренду и передавать свои права и обязанности по договору аренды в отношении таких ценностей другому лицу. При наличии согласия арендодателя на совершение таких сделок, не допускается, тем не менее, уменьшение стоимости предприятия и нарушение других положений договора аренды предприятия. Данный порядок не применяется в отношении земельных участков и других природных ресурсов, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством.

Если иное не предусмотрено договором аренды предприятия, арендатор вправе без согласия арендодателя вносить изменения в состав арендованного им имущественного комплекса. Арендатор вправе также без согласия арендодателя осуществлять реконструкцию предприятия, его рас-

ширение и техническое перевооружение, но лишь при том условии, что это приведет к увеличению стоимости самого предприятия.

Арендатор обременен обязанностями по поддержанию предприятия в надлежащем техническом состоянии, несением расходов, связанных с его эксплуатацией и уплатой платежей по страхованию арендованного имущества. Арендатор обязан также осуществлять текущий и капитальный ремонт предприятия.

Внесение арендатором неотделимых от имущества улучшений, если они произведены с согласия арендодателя, дает арендатору право на возмещение стоимости этих улучшений. В соответствии с ч. 2 ст. 633 ГК арендодатель может быть освобожден судом от обязанности возмещения арендатору стоимости таких улучшений, если докажет, что издержки арендатора на улучшения имущества повышают его стоимость несоразмерно улучшению качества имущества, эксплуатационных свойств или при осуществлении таких улучшений были нарушены принципы добросовестности и разумности.

Обязанностью арендатора является подготовка предприятия к передаче арендодателю, в том числе составление и представление на подписание передаточного акта. Если иное не предусмотрено договором расходы по подготовке предприятия к передаче несет арендатор.

5. При прекращении договора аренды предприятия арендованный имущественный комплекс должен быть возвращен арендодателю с соблюдением правил, предусмотренных ст.ст. 627, 628 и 630 ГК.

6. Правила ГК о последствиях недействительности сделок, об изменении и расторжении договора, предусматривающие возврат или взыскание в натуре полученного по договору с одной стороны или с обеих сторон, применяются к договору аренды предприятия, если такие последствия не нарушают существенно права и охраняемые законом интересы кредиторов, арендодателя и арендатора, других лиц и не противоречат государственным и общественным интересам (ст. 634 ГК).

Договор финансовой аренды. *По договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца (поставщика) и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей (ч. 1 ст. 636 ГК).*

В праве стран правового классицизма, стран англо-американского права лизинг причисляется к традиционным правовым институтам. В отечественном праве лизинг воспринимается в качестве привнесенного из иностранной правовой среды института. Отсюда большое количество предположений о правовой природе лизинга. В частности, предлагается

трактовать договор лизинга как двустороннюю сделку, неразрывно связанную с договором купли-продажи арендованного имущества.¹⁷⁸

Основные положения о финансовой аренде (лизинге) содержатся в § 6 гл. 34 ГК. Отношения финансовой аренды (лизинга) регулируются и другими нормативными правовыми актами, среди которых Указ Президента Республики Беларусь от 13.11.1997 г. № 587 «О лизинге», Положение о лизинге на территории Республики Беларусь, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31.12.1997 г. № 1769, Инструкция о порядке бухгалтерского учета лизинговых операций в банках Республики Беларусь, утвержденная постановлением Совета директоров Национального банка Республики Беларусь от 27.06.2006 г. № 160, Указ Президента Республики Беларусь от 24.09.2009 г. № 465 «О некоторых вопросах совершенствования лизинговой деятельности в Республике Беларусь».

Сторонами договора финансовой аренды являются арендодатель и арендатор. Понятийный аппарат института лизинга при характеристике субъектного состава расширяется за счет специального законодательства такими терминами как лизингодатель и лизингополучатель. Лизингодателем может быть только юридическое лицо, что следует из п. 1. 3. Положения о лизинге на территории Республики Беларусь. Лизингополучателем могут быть коммерческие организации и индивидуальные предприниматели.

Предметом договора финансовой аренды могут быть любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности за исключением земельных участков и других природных объектов. В соответствии с п. 1. 2. Положения о лизинге на территории Республики Беларусь объект лизинга – любое движимое и недвижимое имущество, относящееся по установленной классификации к основным фондам, а также программные средства и рабочие инструменты (по стоимости свыше минимального предела установленного Положением о лизинге), обеспечивающие функционирование переданных в лизинг основных фондов. Помимо земельных и других природных объектов объектом лизинга не может быть имущество, используемое для личных (семейных) или бытовых нужд.

Цена договора финансовой аренды определяется суммой инвестиционных расходов лизингодателя, связанных с исполнением договора лизинга, а также суммой причитающегося ему вознаграждения либо совокупности лизинговых платежей и выкупной стоимости, в том случае, если договором предусмотрен выкуп лизингополучателем имущества.

Содержание договора финансовой аренды. Основной обязанностью лизингодателя является приобретение имущества для лизингополучателя.

¹⁷⁸ Гражданское право: учебн. В 3 ч. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 194.

При этом он должен уведомить продавца о том, что имущество предназначено для передачи его в аренду определенному лицу. Стороны договора могут определить порядок и условия передачи имущества лизингополучателю. Если такой порядок договором не установлен, то имущество, являющееся предметом договора финансовой аренды, передается продавцом непосредственно лизингополучателю в месте нахождения последнего. В случае, когда имущество, являющееся предметом договора финансовой аренды, не передано арендатору в указанный в этом договоре срок (а если в договоре такой срок не указан, – в разумный срок), арендатор вправе, если просрочка допущена по обстоятельствам, за которые отвечает арендодатель, потребовать расторжения договора и возмещения убытков (п. 2 ст.639 ГК).

Лизингополучатель обязан осуществлять лизинговые платежи на условиях, установленных законодательством и договором относительно размеров, способов и периодичности оплаты.

Согласно п. 3 Положения о лизинге, в случае регистрации объекта лизинга на имя лизингополучателя, лизингополучатель обязан в регистрационных документах указать собственника объекта лизинга – лизингодателя.

В соответствии с п. 12 Положения о лизинге в течение договора лизинга лизингополучатель обеспечивает сохранность объекта лизинга, а также выполняет все необходимые действия, направленные на поддержание его в рабочем состоянии, включая техническое обслуживание и ремонт, если иное не предусмотрено договором. Лизингополучатель несет расходы по содержанию объекта лизинга, по страхованию рисков лизинговой сделки, а также расходы, связанные с эксплуатацией, техническим обслуживанием и ремонтом этого объекта, если иное не предусмотрено договором.

Тесная связь договора финансовой аренды с договором купли-продажи предполагает наличие у лизингополучателя определенных прав в отношении продавца имущества, являющегося предметом договора финансовой аренды. Согласно п. 10 Положения о лизинге лизингополучатель имеет право предъявить непосредственно поставщику (продавцу) объекта лизинга требования, вытекающие из договора поставки (купли-продажи), заключенного между поставщиком (продавцом) и лизингополучателем в порядке, предусмотренном законодательством; в случае недопоставки, непоставки, нарушения сроков поставки или иных условий договора поставки объекта лизинга отказаться от объекта лизинга, потребовав замены ненадлежащего объекта на надлежащий, или в случае невозможности замены расторгнуть договор с лизингодателем.

Статья 641 ГК содержит правила об *ответственности продавца* имущества, являющегося предметом договора финансовой аренды. Правила этой статьи позволяют арендатору предъявлять продавцу имущества, являющегося

предметом договора финансовой аренды, требования, вытекающие из договора купли-продажи, заключенного между продавцом и арендодателем.

В отношениях с продавцом арендатор и арендодатель выступают в качестве солидарных кредиторов (ст. 307 ГК).

Если иное не предусмотрено договором финансовой аренды, арендодатель не отвечает перед арендатором за выполнение продавцом требований, вытекающих из договора купли-продажи, кроме случаев, когда ответственность за выбор продавца лежит на арендодателе. В последнем случае арендатор вправе по своему выбору предъявлять требования, вытекающие из договора купли-продажи, как непосредственно продавцу имущества, так и арендодателю, которые несут солидарную ответственность (п. 2 ст. 641 ГК).

ДОГОВОР БЕЗВОЗМЕЗДНОГО ПОЛЬЗОВАНИЯ ИМУЩЕСТВОМ

По договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором (п. 1 ст. 643 ГК).

Договор ссуды может быть как консенсуальным, так и реальным. Это безвозмездный договор. Относительно того, является ли договор ссуды двусторонним или односторонним в юридической литературе высказываются неоднозначные мнения. По единому мнению консенсуальный договор ссуды всегда двусторонний договор, так как обязанности есть у каждой из сторон. Расхождения во взглядах касаются реального договора ссуды. Отмечается, что реальный договор ссуды – это односторонний договор.¹⁷⁹ Реже встречается мнение, согласно которому реальный договор ссуды сохраняет черты взаимности, поскольку на ссудодателе и в этом случае лежит обязанность отвечать за недостатки вещи, переданной в ссуду.¹⁸⁰

Безвозмездное пользование имуществом или ссуда – институт хорошо известный российскому гражданскому праву 2-й ½ XIX века. В соответствии со Ст. 2064 Свода Законов Гражданских ссуда – это договор, по которому одна сторона безвозмездно предоставляет другой право пользо-

¹⁷⁹ 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.]; Ленинград. ун-т – Ленинград, 1971. – Т. 2. – С. 94; Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2002. – Ч. 2. – С. 290.

¹⁸⁰ См.: Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 292.

вания по движимому имуществу на определенное или, чаще, на неопределенное время. Характерно, что традиции отечественного нормотворчества применительно к договору ссуды и психология восприятия института безвозмездного пользования имуществом практически сохранились до наших дней. Д.И. Мейер в своей работе «Русское гражданское право» (1902 г.) указывает, что «Рассматривая определения законодательства о ссуде, мы находим, что положение этого договора в законодательстве довольно странное. В общежитии под ссудой разумеется нечто неопределенное: ссудой называется иногда заем, как возмездный, так и безвозмездный; ссудой называется и безвозмездное предоставление пользования вещью. Та же неопределенность понятия проявляется и в законодательстве: определяя ссуду как договор о безвозмездном предоставлении права пользования вещью, законодательство нередко называет ссудой заем, по которому переходит уже не право пользования, а право собственности по имуществу, и устанавливаются юридические отношения, совершенно иные, нежели по ссуде».¹⁸¹

Институт безвозмездного пользования имуществом следует считать традиционным гражданско-правовым институтом. Вместе с тем, использование этого института ограничено его правовой сущностью, которая проявляется в *безвозмездности*. Безвозмездность же не характерна для большинства тех отношений, которые входят в предмет гражданского права.

Источники правового регулирования. Основные положения о ссуде содержатся в гл. 36 ГК. К договору безвозмездного пользования имуществом применяются также правила, предусмотренные ст. 578, п. 1 и ч. 2 п. 2 ст. 581, пунктами 1, 3 ст. 586, п. 2 ст. 592, пунктами 1, 3 ст. 594 ГК. Правовое регулирование безвозмездного пользования имуществом обеспечивается также и иными нормативными правовыми актами. К числу таких актов относится, например Положение о порядке предоставления юридическим и физическим лицам в безвозмездное пользование общественных, административных и переоборудованных производственных помещений под оформление договором обязательства по созданию рабочих мест, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 10.03.2008 г. № 365.

Элементы договора ссуды

Стороны договора. Сторонами договора являются ссудодатель и ссудополучатель. По общему правилу это любые юридические лица и граждане. Правом передачи вещи в безвозмездное пользование обладает собственник или иное лицо управомоченное на это законодательством или собственником. В отдельных случаях, в частности касающихся передачи

¹⁸¹ 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 272.

в безвозмездное пользование имущества, находящегося в государственной собственности законодательством могут устанавливаться особые требования к ссудодателю. Коммерческая организация не вправе передавать имущество в безвозмездное пользование лицу, являющемуся ее учредителем, участником, руководителем, членом ее органов управления или контроля (п. 2 ст. 644 ГК).

Предмет договора ссуды определяется по правилам ст. 578 ГК. Законодательством могут устанавливаться особенности, касающиеся передачи отдельных объектов недвижимости в безвозмездное пользование.

Специальные правила о *форме договора ссуды* в гл. 36 ГК отсутствуют. Правила же касающиеся формы договора аренды на договор ссуды не распространяются, поэтому следует руководствоваться общими правилами о форме сделок (гл. 9 ГК).

Договор ссуды может быть заключен как на *определенный срок*, так и на *неопределенный срок*. В соответствии со ст. 653 ГК при заключении договора ссуды на неопределенный срок каждая из сторон имеет право в любое время отказаться от договора, известив об этом другую сторону за один месяц, если только договором не предусмотрен иной срок извещения. Ссудополучатель вправе во всякое время отказаться от договора, заключенного с указанием срока, предупредив об этом ссудодателя за один месяц, если иное не предусмотрено договором.

Содержание договора ссуды. В консенсуальном договоре ссуды ссудодатель обязан передать ссудополучателю вещь в состоянии, соответствующем условиям договора и ее назначению. Выполнение этой обязанности означает необходимость передачи вместе с вещью всех ее принадлежностей, документов, таких как инструкция по пользованию, технический паспорт и др. Иное может быть предусмотрено договором ссуды. Непредставление всех принадлежностей и документов, без которых вещь не может быть использована по назначению либо ее использование в значительной степени утрачивает ценность для ссудополучателя, дает право ссудополучателю требовать предоставления принадлежностей и документов либо расторжения договора и возмещения понесенного им реального ущерба.

В том случае если ссудодатель не передает вещь ссудополучателю, ссудополучатель имеет право требовать расторжения договора ссуды и возмещения понесенного им реального ущерба.

Безвозмездность договора ссуды не снимает с ссудополучателя бремя ответственности за недостатки вещи, которые умышленно или по грубой неосторожности не были им оговорены при заключении договора ссуды. При обнаружении таких недостатков ссудополучатель вправе по своему выбору потребовать от ссудодателя безвозмездного устранения недостатков вещи или возмещения своих расходов на устранение недостатков вещи либо потребовать досрочного расторжения договора и возмещения

понесенного им реального ущерба (ч. 2 п. 1 ст. 647 ГК). При этом ссудодатель может без промедления заменить неисправную вещь на другую, аналогичную вещь, находящуюся в надлежащем состоянии.

Ссудодатель не отвечает за недостатки вещи в следующих случаях: а) если недостатки были им оговорены при заключении договора; б) если недостатки заранее были известны ссудополучателю; в) если недостатки должны были быть обнаружены ссудополучателем во время осмотра вещи или проверки ее исправности при заключении договора или при передаче вещи.

Ссудодатель обязан при заключении договора ссуды предупредить ссудополучателя о всех правах третьих лиц на эту вещь. Неисполнение этой обязанности дает ссудополучателю право требовать расторжения договора и возмещения понесенного им реального ущерба.

Обязанностями ссудополучателя являются: поддержание полученной в безвозмездное пользование вещи в исправном состоянии; осуществление текущего и капитального ремонта. Ссудополучатель обязан также нести все расходы по содержанию переданной ему в безвозмездное пользование вещи. Договором ссуды может быть предусмотрено иное.

В соответствии с п. 1 ст. 654 ГК ссудодатель вправе произвести отчуждение вещи или передать ее в возмездное пользование третьему лицу. При этом к новому собственнику или пользователю переходят права из ранее заключенного договора ссуды, а его права в отношении вещи обременяются правами ссудополучателя.

Смерть гражданина-ссудодателя или реорганизация либо ликвидация юридического лица-ссудодателя приводят к переходу прав и обязанностей ссудодателя по договору ссуды к наследнику (правопреемнику) или к другому лицу, к которому перешло право собственности на вещь или иное право, на основании которого вещь была передана в безвозмездное пользование.

При реорганизации юридического лица-ссудополучателя его права и обязанности по договору ссуды переходят к юридическому лицу, которое является его правопреемником, если только иное не предусмотрено договором.

Согласно ст. 650 ГК ссудополучатель несет риск случайной гибели или случайного повреждения полученной в безвозмездное пользование вещи, если вещь погибла или была испорчена в связи с тем, что он использовал ее не в соответствии с договором или назначением вещи либо передал ее третьему лицу без согласия ссудополучателя. Ссудополучатель несет также риск случайной гибели или случайного повреждения вещи, если с учетом фактических обстоятельств мог предотвратить его гибель или порчу, пожертвовав своей вещью, но предпочел сохранить свою вещь.

Прекращение договора ссуды. Возможно досрочное расторжение договора по основаниям, предусмотренным ст. 652 ГК как ссудодателем, так и ссудополучателем. Такое право у ссудодателя возникает в тех случаях, когда ссу-

дополучатель: а) использует вещь не в соответствии с договором или назначением вещи; б) не выполняет обязанностей по поддержанию вещи в исправном состоянии или ее содержанию; в) существенно ухудшает состояние вещи; г) без согласия ссудодателя передал вещь третьему лицу.

Ссудополучатель имеет право потребовать досрочного расторжения договора ссуды: а) при обнаружении недостатков, делающих нормальное использование вещи невозможным или обременительным, о наличии которых он не знал и не мог знать в момент заключения договора; б) если вещь в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, окажется в состоянии, не пригодном для использования; в) если при заключении договора ссудодатель не предупредил его о правах третьих лиц на передаваемую вещь; г) при неисполнении ссудодателем обязанности передать вещь либо ее принадлежности и относящиеся к ней документы.

И ссудодатель и ссудополучатель вправе отказаться от договора в любое время. При этом отказ от договора, заключенного без указания срока возможен после извещения об этом другой стороны за один месяц, если иной срок извещения не предусмотрен договором. Если иное не предусмотрено договором, ссудополучатель вправе во всякое время отказаться от договора, заключенного с указанием срока, в порядке, предусмотренном п. 1 ст. 653 ГК.

Договор безвозмездного пользования прекращается в случае смерти гражданина-ссудополучателя или ликвидации юридического лица-ссудополучателя, если иное не предусмотрено договором (ст. 655 ГК).

ДОГОВОР ПОДРЯДА

По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику в установленный срок, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (уплатить цену работы) (п. 1 ст. 656 ГК).

Договор подряда консенсуальный, двусторонний и возмездный.

Подряд был хорошо известен отечественному гражданскому праву 2-й ½ XIX века. Согласно ст. 1737 Свода законов гражданских подряд – это договор, по которому одно лицо обязывается за известное вознаграждение, в течение известного времени, оказать другому лицу какую-либо услугу. При этом подрядчик сам не выполнял работы, а лишь организовывал их выполнение. Г.Ф. Шершеневич отмечал, что при подряде лицо принимает на себя роль посредника между рабочей силой и нуждающимися в ней для выполнения различных работ.¹⁸²

¹⁸² Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.) / Г.Ф. Шершеневич. – М.: Спарк, 1994. – С. 55.

Источники правового регулирования. Положения о подряде содержатся в главе 37 ГК. В § 1 гл. 37 ГК включены общие положения, а в § 2 – 5 гл. 37 ГК нормы об отдельных видах подряда. К отдельным видам договора подряда положения, предусмотренные § 1 гл. 37 ГК, применяются, если иное не установлено ГК и иными актами законодательства об этих видах договоров.

Виды подряда: бытовой подряд; строительный подряд; подряд на проектные и изыскательские работы; подрядные работы для государственных нужд.

Элементы договора подряда

Сторонами договора подряда являются подрядчик (выполняет работы) и заказчик (поручает выполнить работу). В качестве подрядчика и заказчика могут выступать юридические лица и граждане. В отдельных видах подряда на стороне подрядчика могут выступать лишь строго определенные лица, а выполнение отдельных видов работ требует наличия у подрядчика специального разрешения (лицензии).

С другой стороны, выполнение многопрофильных и сложных по своему характеру работ часто требует наличия более узкой, нежели есть у подрядчика специализации. Если из акта законодательства или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика (п. 1 ст. 660 ГК). Привлекая к исполнению договора подряда субподрядчика, подрядчик несет бремя ответственности в тех случаях, когда такое привлечение к договору субподрядчика осуществлено с нарушением правил п. 1 ст. 660 ГК, а именно: подрядчик несет перед заказчиком ответственность за убытки, причиненные участием такого субподрядчика в исполнении договора.

Привлечение к исполнению договора подряда субподрядчика возлагает на подрядчика риски: а) за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, когда ответственность наступает по правилам п. 1 ст. 294 и ст. 374 ГК; б) за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда, когда ответственность перед субподрядчиком несет генеральный подрядчик.

Если иное не предусмотрено законодательством или договором, заказчик и субподрядчик не вправе предъявлять друг другу требования, связанные с нарушением договоров, заключенных каждым из них с генеральным подрядчиком (ч. 2 п. 3 ст. 660 ГК).

Заказчик имеет право с согласия генерального подрядчика привлекать на основе договора к выполнению отдельных работ других лиц. В таком случае эти лица несут ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение работы перед самим заказчиком.

К заказчику могут предъявляться законодательством требования, связанные с необходимостью проведения работ по формированию заказа на подряд (например, в строительном подряде).

Предмет договора подряда. В юридической литературе, как правило, в качестве предмета договора подряда называется тот результат, который должен быть достигнут вследствие выполнения работы.¹⁸³ Указывается также на то, что предмет договора подряда – это работа, создающая передаваемый заказчику результат.¹⁸⁴ В других случаях в качестве предмета договора подряда называются возмездное выполнение определенной работы и передача ее результата.¹⁸⁵

Представляется, что более правильно считать предметом договора подряда саму *работу*, которую должен выполнить подрядчик, поскольку: а) если бы не способности подрядчика к выполнению именно той работы, которая интересует заказчика, то не исключается, что последний мог бы приобрести уже ранее созданное имущество, заключив, например договор купли-продажи; б) результат – это последствия выполнения работ и опять таки вне своей привязки к работам, сам по себе результат (вещь) предмет договора купли-продажи; в) правовая конструкция договора подряда построена таким образом, что предполагает определенное воздействие заказчика, оказывающее влияние на характер работ (ст. 669 ГК «Права заказчика во время выполнения работы подрядчиком»).

Форма договора подряда подчиняется общим правилам о форме сделок (гл. 9 ГК). Для отдельных видов подряда могут использоваться унифицированные формы.

Сроки в договоре подряда имеют важное значение. В соответствии с правилами ст. 662 ГК в договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работ, а по согласованию сторон могут быть также предусмотрены сроки начала и завершения отдельных этапов работы, так называемые промежуточные сроки. Чаще всего промежуточные сроки устанавливаются при необходимости выполнения большого объема сложных по содержанию работ. Подрядчик несет бремя ответственности за нарушение начального, конечного, промежуточных сроков выполнения работ. Иное может быть установлено законодательством или предусмотрено договором.

¹⁸³ 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.]; Ленинград. ун-т – Ленинград, 1971. – Т. 2. – С. 150; 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. 2. – С. 175; Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 310.

¹⁸⁴ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: ИНФРА – М – НОРМА, 1996. – С. 274.

¹⁸⁵ Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2002. – Ч. 2. – С. 306.

Указанные в договоре подряда сроки выполнения работ могут быть изменены в случаях и порядке, предусмотренных договором.

Указанные в п. 2 ст. 376 ГК последствия просрочки исполнения наступают при нарушении конечного срока исполнения работы (п. 3 ст. 662 ГК).

Цена в договоре подряда определяется в качестве денежной суммы причитающейся подрядчику за выполненные им работы, которая включает в себя издержки подрядчика и его вознаграждение. Цена в договоре подряда может определяться несколькими способами: а) цена обозначается в тексте договора посредством указания определенной денежной суммы; б) в договоре указывается не цена, а способ определения цены; в) цена выражается сметой и может быть приблизительной или твердой.

Существенное превышение приблизительной цены (сметы) возможно лишь в случае необходимости проведения дополнительных работ и с предварительного согласия заказчика. При этом заказчик вправе отказаться от договора, оплатив уже выполненную часть работы. Если такого предупреждения не было, подрядчик, во всяком случае, сохраняет право на оплату работы по цене, определенной в договоре.

Изменение твердой цены (сметы) не допускается, в том числе и тогда, когда при заключении договора исключалась возможность предусмотреть полный объем подлежащих выполнению работ или необходимых для этого расходов (п. 6 ст. 663 ГК).

Существенное возрастание стоимости предоставленных подрядчиком материалов или оказываемых ему услуг третьих лиц, которые нельзя было предусмотреть при заключении договора, дает право подрядчику требовать увеличения установленной ранее цены договора, а при отказе заказчика требовать расторжения договора по правилам ст. 421 ГК (гл. 29 ГК «Изменение и расторжение договора»).

Возможно выполнение работ с наименьшими затратами и без ущерба для их качества. В таких случаях говорят об экономии подрядчика. Экономия подрядчика составляет разница между фактически произведенными затратами и первоначальной ценой договора, если такая экономия не повлияла на качество работ.

Порядок оплаты выполненных работ определяется правилами ст. 665 ГК. В частности, подрядчик вправе требовать выплаты ему аванса либо задатка только в случаях и размере, указанных в законодательстве или договоре подряда. Законодательством может устанавливаться особый порядок оплаты за выполненные работы.

Риски в договоре подряда. В период между началом работ и их завершением могут произойти события способные повлиять на имущественные интересы подрядчика и заказчика. Согласно ст. 659 ГК риски между

сторонами в договоре подряда распределяются следующим образом: а) риск случайной гибели или случайного повреждения материалов, оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи или иного используемого для исполнения договора имущества несет предоставившая их сторона; б) риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком несет подрядчик.

При просрочке передачи или приемки результата работы риски, предусмотренные п. 1 ст. 659 ГК, несет сторона, допустившая просрочку.

Содержание договора

Обязанности подрядчика:

- выполнить за свой риск работу определенного качества и в установленные договором сроки;
- предупредить заказчика о необходимости проведения дополнительных работ и существенного превышения цены работ;
- при выполнении работ с использованием материала заказчика использовать материал экономно и расчетливо, вернуть его остаток и по окончании работ представить заказчику отчет об израсходовании материала;
- предупредить заказчика (с приостановлением работ): при обнаружении непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи, а также возможных неблагоприятных для заказчика или подрядчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы и иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы, или создают невозможность ее завершения в срок;
- передать заказчику вместе с результатами работы информацию, касающуюся эксплуатации или иного использования предмета договора подряда, когда это предусмотрено договором или когда без такой информации невозможно использовать результаты работы;
- при расторжении договора вернуть предоставленные заказчиком материалы, оборудование, переданную на переработку (обработку) вещь, иное имущество или возместить их стоимость.

Обязанности заказчика:

- в случаях, порядке и объеме, предусмотренных договором, оказывать содействие подрядчику в выполнении работы;
- передать подрядчику материалы, оборудование, техническую документацию, когда это определено договором, а также вещь, подлежащую переработке (обработке);
- осмотреть и принять результаты работы и, в случае обнаружения отступлений от договора, немедленно заявить об этом подрядчику;

- известить подрядчика о скрытых недостатках, которые были обнаружены после приемки;
- оплатить выполненные работы после окончательной сдачи результатов работы при условии, что работа выполнена надлежащим образом и в согласованный срок, либо с согласия заказчика – досрочно;
- возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора по правилам п. 4 ст. 669 ГК, в пределах разницы между частью цены, выплаченной за выполненную работу, и ценой, определенной за всю работу.

Права подрядчика:

- если иное не следует из акта законодательства или договора подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков);
- при существенном увеличении стоимости предоставленных подрядчиком материалов и оборудования требовать увеличения цены (сметы) договора;
- право на удержание принадлежащих заказчику оборудования, вещи, переданной для переработки, остатка неиспользованного материала и др. имущества в случае неоплаты причитающихся подрядчику сумм в связи с выполнением договора;
- требовать оплаты выполненной работы, если ее результат не пригоден для использования по причине недостатков материала, переданного заказчиком; отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков по правилам ст. 670 ГК;
- требовать оплату, если исполнение работы стало невозможным вследствие действий или упущений заказчика;
- не приступать к работе в случаях, предусмотренных ст. 672 ГК: непредоставление заказчиком материала, оборудования, технической документации, подлежащей переработке вещи, а равно при их недоброкачественности и непригодности и при наличии обстоятельств очевидно свидетельствующих, что исполнение указанных обязанностей не будет произведено в срок;
- в порядке п. 6 ст. 673 ГК продать результаты работы с внесением сумм на имя заказчика в депозит (при уклонении заказчика от принятия результата).

Права заказчика:

- с согласия генерального подрядчика заказчик вправе заключить договор на выполнение отдельных работ с другими лицами (п. 4 ст. 660 ГК);
- назначить подрядчику разумный срок для устранения недостатков, если во время выполнения работы станет очевидным, что она не будет выполнена надлежащим образом и если это требование не будет выполнено отказаться от договора, потребовать возмещения убытков либо поручить исправление работы другому лицу (п. 3 ст. 669 ГК);
- если иное не предусмотрено договором и при наличии уважительных причин в любое время до сдачи работы отказаться от договора, уплатив часть установленной за работу цены (п. 4 ст. 669 ГК);

- ссылаться на недостатки работы, если эти недостатки были оговорены в акте приемки (п. 2 ст. 673 ГК);
- при отступлениях от договора подряда, ухудшивших результаты работы и при иных недостатках, которые делают результат работы непригодным заказчик вправе потребовать безвозмездного устранения недостатков в разумный срок, соразмерного уменьшения установленной за работу цены, возмещения расходов на устранение недостатков, когда право их устранять предоставлено заказчику по договору;
- предъявлять требования, связанные с ненадлежащим качеством результата работы по правилам ст. 677 ГК.

Ответственность по договору подряда. Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей по договору подряда дает право другой стороне требовать возмещения убытков. Такие случаи предусмотрены правилами, содержащимися в гл. 37 ГК. Кроме возмещения убытков это может быть возмещение расходов (на устранение недостатков, проведение экспертизы и т.д.), отказ от исполнения договора и др. Ответственность устанавливается также законодательством об отдельных видах подряда (строительный подряд; подрядные работы для государственных нужд; подряд на выполнение проектных и изыскательских работ).

В целом, ответственность по договору подряда определяется по правилам гл. 25 ГК «Ответственность за нарушение обязательств».

Договор бытового подряда

По договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную для удовлетворения личных, домашних, семейных потребностей заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу (п. 1 ст. 683 ГК).

Особенности договора. В договоре бытового подряда заданный субъектный состав, а именно: в качестве подрядчика выступает коммерческая организация или индивидуальный предприниматель. Заказчик – гражданин, осуществляющий заказ с целью использования его результатов для удовлетворения личных, домашних, семейных потребностей.

В силу прямого указания (п. 2 ст. 683 ГК) договор бытового подряда – публичный договор.

Предмет договора бытового подряда – работы, приводящие к созданию результатов способных удовлетворить личные, семейные, домашние потребности. В соответствии с п. 1 ст. 684 ГК подрядчик не вправе навязывать заказчику включение в договор бытового подряда дополнительных возмездных работ и услуг.

Форма договора бытового подряда. Если иное не предусмотрено законодательством или договором бытового подряда, в том числе условиями формуляров и иных стандартных форм, к которым присоединяется заказ-

чик (ст. 398), договор бытового подряда считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи подрядчиком заказчику квитанции или другого документа, подтверждающего заключение договора (ст. 685 ГК).

Цена в договоре бытового подряда хотя и определяется соглашением сторон, но не может быть выше цены устанавливаемой в соответствии с законодательством о ценообразовании и регулируемой соответствующими государственными органами.

В § 2 гл. 37 ГК содержатся специальные правила, касающиеся гарантии прав заказчика (ст. 684 ГК), а в ст. 687 ГК особенности, связанные с предоставлением заказчику информации о предлагаемой работе. Так, подрядчик обязан до заключения договора бытового подряда предоставить заказчику необходимую и достоверную информацию о предлагаемой работе, ее видах и особенностях, о цене и форме оплаты. Подрядчик также обязан по просьбе заказчика сообщить последнему и иные сведения, относящиеся к договору и предполагаемой работе. Если же по характеру работы это имеет значение, подрядчик должен указать заказчику конкретное лицо, которое будет выполнять работу.

К отношениям бытового подряда применяются также нормы Закона Республики Беларусь «О защите прав потребителей».

Договор строительного подряда

По договору строительного подряда подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить строительные и иные специальные монтажные работы и сдать их заказчику, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять результаты этих работ и уплатить обусловленную цену (п. 1 ст. 696 ГК).

В отличие от иных видов подряда отношения строительного подряда в силу их многообразия и сложности регулируются многими нормативными правовыми актами. Основные положения о строительном подряде содержатся в § 3 гл. 37 ГК. Другим кодифицированным актом, обеспечивающим правовое регулирование отношений строительного подряда позиционируемых в качестве одного из видов инвестиционной деятельности, является Инвестиционный кодекс Республики Беларусь. Важные положения, относящиеся к строительному подряду, содержатся в Законе Республики Беларусь «Об архитектурной, градостроительной и строительной деятельности в Республике Беларусь». Большое значение имеют Правила заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15.09.1998 г. № 1450 (с последующими изменениями и дополнениями). Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 03.03.2005 г. № 235 утверждены положения о порядке формирования договорной (кон-

трактной) цены и расчетов между заказчиком и подрядчиком при строительстве объектов и о порядке организации и проведения подрядных торгов. Руководствуются также постановлениями Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, в том числе постановлением от 23 декабря 2005 г. О некоторых вопросах рассмотрения споров, вытекающих из договора строительного подряда.

Применяются нормативно-технические нормы определяющие порядок осуществления технических операций и строительно-монтажных работ – строительные нормы и правила (СНиП).

Правила о договоре строительного подряда применяются к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений, а также иных объектов, если иное не предусмотрено договором.

В случаях, когда по договору строительного подряда выполняются работы для удовлетворения личных, домашних и семейных потребностей гражданина (заказчика), к договору соответственно применяются правила § 2 гл. 37 ГК о правах заказчика по договору бытового подряда (п. 3 ст. 696 ГК).

Характерные особенности правоотношений строительного подряда:

1. Отношения сторон по договору строительного подряда, как правило, носят продолжительный и устойчивый характер. С другой стороны – эти отношения основываются на тесном сотрудничестве сторон (ст. 705 ГК).

2. Во многих случаях результаты подрядных работ имеют большую социальную и экономическую значимость, что наполняет законодательство о строительном подряде публично-правовыми началами.

3. Сложность выполняемых работ, использование специальных механизмов, оборудования, техники и технологических процессов может создавать угрозу окружающей среде, поэтому к подрядчику предъявляются особые требования по охране окружающей среды и обеспечению безопасности строительных работ (ст. 706 ГК).

4. Гражданским кодексом и иным законодательством о строительном подряде особым образом регламентируются вопросы, связанные с качеством выполняемых работ, в том числе: а) идентифицируется и расширяется понятие качества применительно к правоотношениям строительного подряда (например, недостижение производственной мощности предприятия); б) презюмируются отступления от проектно-сметной документации, если только они не повлияли на качество объекта строительства; в) решение вопроса об ответственности подрядчика за недостатки, обнаруженные в пределах гарантийного срока зависит от оценки режима эксплуатации объекта.

5. Правоотношения строительного подряда не ограничиваются собственно рамками гражданско-договорной формы (§ 3 гл. 37 ГК), они осложнены и иными гражданскими правоотношениями. Так, число участни-

ков правоотношений строительного подряда шире субъектного состава самого договора строительного подряда.

Сторонами договора строительного подряда являются подрядчик и заказчик. В качестве подрядчика могут выступать коммерческие организации и индивидуальные предприниматели. Среди коммерческих организаций – это, как правило, специализированные, строительные, строительномонтажные организации. Многообразие и сложность выполняемых работ предполагает наличие у подрядчика специального разрешения (лицензии). Перечень работ и услуг, для выполнения которых требуется получение лицензии, определяется специальным законодательством. Необходимость выполнения большого объема работ и их специфика, часто требуют привлечения специализированных организаций. В таких случаях используется институт генерального подрядчика (ст. 660 ГК). Приказом Министерства архитектуры и строительства Республики Беларусь от 31.08.1999 г. № 260 утверждено Положение о генеральном подрядчике в строительстве. В соответствии с п. 1. 2. Положения генеральный подрядчик – подрядчик, привлекающий для выполнения отдельных своих обязательств других лиц по договорам субподряда. Исполнение функций генерального подрядчика возможно при наличии лицензии.

Заказчиком могут быть любые юридические и физические лица. Вместе с тем, заключение договора строительного подряда и его исполнение часто требуют специальных знаний, организации и проведения необходимых предварительных работ. С другой стороны, большие объемы строительных работ требуют больших инвестиций и знаний в области инвестиционной деятельности. Таким образом, деятельность по выполнению функций заказчика в правоотношениях строительного подряда требует от определенного лица профессионального выполнения своих обязанностей, что создает условия для надлежащего исполнения договора.

Предмет договора строительного подряда отличается сложностью своей структуры. Это строительство, реконструкция предприятия, здания, сооружения или иного объекта; выполнение строительных, монтажных, специальных и иных работ, а также работы по капитальному ремонту объектов, если иное не предусмотрено договором.

Форма и порядок заключения договора строительного подряда. Форма договора строительного подряда письменная. Как документ, договор строительного подряда имеет сложную структуру, включающую в себя собственно текст договора и приложения к нему (проектно-сметная документация; документы, удостоверяющие право на земельный участок; предложение о цене и сроках строительства; график поставки конструкций, материалов, изделий, оборудования; график выполнения пуско-

наладочных работ; график совмещения видов строительных работ и производственных процессов и другие документы).

Заключению договора строительного подряда предшествует выбор подрядчика. Для объектов, по которым согласно законодательству проводятся подрядные торги, выбор подрядчика осуществляется по результатам таких торгов. Для объектов, по которым не предусмотрено проведение подрядных торгов, выбор подрядчика осуществляется по усмотрению заказчика.

В соответствии с п. 1 Указа Президента Республики Беларусь от 07.02.2005 г. № 58 «О проведении подрядных торгов в строительстве и признании утратившими силу отдельных указов, положения указа Президента Республики Беларусь» проведение подрядных торгов является обязательным при заключении договоров на строительство объектов, в том числе их ремонт, реконструкцию, реставрацию и благоустройство, финансируемых: за счет средств республиканского и (или) местных бюджетов, государственных целевых бюджетных фондов, государственных внебюджетных фондов, внешних государственных займов и кредитов банков Республики Беларусь под гарантии Правительства Республики Беларусь, – при стоимости строительства объектов 3000 базовых величин и более; за счет иных источников, – при стоимости строительства объектов 50 000 базовых величин и более.

Порядок организации и проведения подрядных торгов устанавливается специальным законодательством. Договор строительного подряда заключается при наличии условий и документов, предусмотренных п. 12 и п. 15 Правил заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда, утвержденных постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15.09.1998 г. № 1450.

До заключения договора строительного подряда возможно заключение предварительного договора по правилам, предусмотренным ст. 399 ГК и п. 15 Правил заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда.

Заключение договора строительного подряда осуществляется в соответствии с нормами Правил заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда.

Цена в договоре строительного подряда может быть отнесена к его существенным условиям. Условие о цене определяется договором с учетом законодательства о ценообразовании и расчетах в строительстве. Цена объекта, работ или услуг может быть изменена в случаях: внесения заказчиком изменений в утверждаемую часть проектной документации, влекущих за собой ее увеличение или уменьшение; изменения законодательства о налогообложении, тарифах, сборах; наличия инфляционных процессов в период исполнения договора и т. д.

Министерством архитектуры и строительства Республики Беларусь разрабатываются и утверждаются нормативные правовые акты (положения, инструкции), определяющие порядок формирования договорной (кон-

трактной) цены на строительную продукцию и порядок расчетов между заказчиком и подрядчиком за выполненные работы (услуги).

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 03.03.2005 г. № 235 утверждено Положение о порядке формирования договорной (контрактной) цены и расчетов между заказчиком и подрядчиком при строительстве объектов. Договорная цена формируется с учетом стоимости подрядных работ, состав которых определяется в соответствии с нормативными правовыми актами, устанавливающими порядок определения основных показателей государственной статистической отчетности по инвестициям и строительству, утвержденной постановлением Министерства статистики и анализа Республики Беларусь. По общему правилу, расчеты за выполненные работы осуществляются на основании актов сдачи-приемки выполненных работ (этапов работ), в которые включаются законченные работы (этапы), предусмотренные графиком производства работ, с применением коэффициента, определяемого соотношением соответствующих статистических индексов стоимости строительно-монтажных работ на дату сдачи-приемки выполненных работ и на дату заключения договора подряда.

Сроки в договоре строительного подряда имеют важное значение и устанавливаются в договоре с учетом требований строительных норм и правил. В зависимости от сложности и объема выполняемых работ в договоре определяется срок выполнения всего объема работ или сроки выполнения отдельных этапов работ.

Особенности содержания договора строительного подряда. Подрядчик обязан построить объект или выполнить строительные, специальные строительно-монтажные работы. Подрядчик обязан осуществлять строительство и все иные, связанные с ним работы в соответствии с проектно-сметной документацией. При отсутствии иных указаний в договоре подрядчик обязан выполнить весь объем работ, предусмотренных проектно-сметной документацией.

Если договором не предусмотрено, что обеспечение строительства в целом или в определенной части осуществляет заказчик, подрядчик обязан обеспечить строительство материалами, деталями, конструкциями, оборудованием. При этом сторона, в обязанность которой входит обеспечение строительства, несет ответственность за обнаружившуюся невозможность использования предоставленных ею материалов или оборудования без ухудшения качества выполняемых работ, если не докажет, что невозможность использования возникла по обстоятельствам, за которые отвечает другая сторона.

В случае обнаружившейся невозможности использования, без ухудшения качества выполняемых работ, предоставленных заказчиком материалов или оборудования, подрядчик обязан потребовать замены их заказчиком в разумный срок. При неисполнении этого требования подрядчик вправе отказаться от договора строительного подряда и потребовать от за-

казчика уплаты цены договора пропорционально выполненной работе, а также возмещения убытков, не покрытых этой суммой (п. 3 ст. 700 ГК).

Подрядчик, обнаруживший в ходе строительства неучтенные в проектно-сметной документации работы и в связи с этим необходимость проведения дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства, обязан сообщить об этом заказчику. При неполучении от заказчика ответа на свое сообщение в течение десяти дней, если законодательством или договором не предусмотрен иной срок, подрядчик обязан приостановить соответствующие работы с отнесением убытков, вызванных простоем, на счет заказчика. Заказчик освобождается от возмещения этих убытков, если докажет отсутствие необходимости в проведении дополнительных работ (п. 3 ст. 698 ГК).

Невыполнение подрядчиком обязанности, установленной п. 3 ст. 698 ГК лишает его права требовать от заказчика оплаты выполненных им дополнительных работ и возмещения вызванных этим убытков. Такие требования могут предъявляться подрядчиком в том случае, если он докажет необходимость немедленных действий в интересах заказчика, в частности в связи с тем, что приостановление работ могло привести к гибели или повреждению объекта строительства. Согласие заказчика на проведение и оплату дополнительных работ дает подрядчику право отказаться от их выполнения лишь в случаях, когда такие работы не входят в сферу профессиональной деятельности подрядчика либо не могут быть выполнены подрядчиком по не зависящим от него причинам.

На подрядчика возлагается обязанность (п. 3 ст. 703 ГК) исполнять полученные в ходе строительства указания заказчика, но только в том случае, если такие указания не противоречат условиям договора строительного подряда и не представляют собой вмешательство в оперативно-хозяйственную деятельность подрядчика.

Подрядчик обязан соблюдать требования законодательства об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ.

В обязанности заказчика входит: своевременно предоставить для строительства земельный участок в состоянии определенном договором («пятно застройки»); предоставить определенную часть строящегося объекта, в том случае, если предмет договора – комплекс специальных работ; предоставить подрядчику проектно-сметную документацию, если только ее разработка и предоставление не является обязанностью подрядчика; обеспечить непрерывность финансирования строительства; если это предусмотрено договором обеспечивать строительство материалами, деталями, конструкциями или оборудованием; передавать подрядчику необходимые для осуществления работ здания и сооружения, обеспечивать транспортировку грузов в его адрес, временную проводку сетей энергоснабжения, водо- и газопровода и другие услуги; принять все разумные меры для

устранения препятствий и надлежащему исполнению договора; принять выполненные работы; оплатить выполненные работы.

Риски в договоре строительного подряда. Подрядчик обременен риском случайной гибели или случайного повреждения объекта строительства до приемки этого объекта заказчиком.

Если объект строительства до его приемки заказчиком погиб или поврежден вследствие недоброкачества предоставленного заказчиком материала (деталей, конструкций) или оборудования либо исполнения ошибочных указаний заказчика, подрядчик вправе требовать оплаты всей предусмотренной сметой стоимости работы при условии, что им были выполнены обязанности, предусмотренные п. 1 ст. 670 ГК.

Ответственность по договору строительного подряда определяется законодательством и договором строительного подряда. При этом применяются правила § 1 гл. 37 ГК с учетом положений § 3 гл. 37 ГК. Среди форм ответственности: возмещение убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства; взыскание неустойки (штрафа, пени). Статья 709 ГК устанавливает ответственность подрядчика в случае отступления от требований проектно-сметной документации и строительных норм и правил, а также за недостижение указанных в проектно-сметной документации показателей объекта строительства. В соответствии с п. 2 ст. 710 ГК подрядчик несет ответственность за недостатки (дефекты), обнаруженные в пределах гарантийного срока, если не докажет, что они произошли вследствие нормального износа объекта или его частей, неправильной его эксплуатации, или неправильности инструкций по его эксплуатации, разработанных самим заказчиком или привлеченными им третьими лицами, ненадлежащего ремонта объекта, произведенного самим заказчиком или привлеченными им третьими лицами.

Ответственность сторон по договору строительного подряда наступает также по нормам, содержащимся в п.п. 58 – 63 Правил заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда, в том числе за: необоснованное уклонение от приемки выполненных работ, за несвоевременное перечисление аванса, средств на оплату выполненных и принятых строительных работ, за нарушение сроков поставки конструкций, материалов, изделий, оборудования и инвентаря, за несвоевременное обеспечение строительной готовности работ, за нарушение сроков выполнения строительных работ и т. д.

Законодательством на подрядчика возлагается ответственность за нарушение требований об охране окружающей среды и о безопасности строительных работ.

Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разрабо-

тать проектно-сметную документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат (п. 1 ст. 713 ГК).

В классификационной теории гражданского права институт подряда на выполнение проектных и изыскательских работ в ряду иных гражданско-правовых институтов может быть причислен к числу институтов-сателлитов.¹⁸⁶ Непосредственным образом его нормы корреспондируют с нормами института строительного подряда, а общий строй правового регулирования основан на общих положениях о подряде (§ 1 гл. 37 ГК).

Специальные нормы о подряде на выполнение проектных и изыскательских работ содержатся в § 4 гл. 37 ГК. Особенность правового регулирования отношений подряда на выполнение проектных и изыскательских работ – в наличии большого числа технических правил и инструкций.

Предмет договора – выполнение проектных и изыскательских работ, результатом которых является проектно-сметная документация, состав которой определяется договором. Предмет договора определяется на основе заказа или задания учитывающего требования строительных норм и правил к разработке, согласованию, утверждению и составу проектной документации на строительство.

Изыскательские работы позволяют сформировать технические и экономические обоснования строительства и определить возможность осуществления строительных работ в месте предполагаемого нахождения объекта. Они включают в себя большой объем профессиональных действий по проведению геологических, инженерных, топографических и иных изысканий.

Сторонами договора являются подрядчик (проектировщик, изыскатель) и заказчик. Заказчиком выступает юридическое или физическое лицо, осуществляющие инвестиционные проекты в сфере строительства и являющиеся заказчиками в договорах строительного подряда. Когда это предусмотрено законодательством или предварительным договором заказчиком может быть и подрядчик, выступающий в отношениях строительного подряда. В качестве подрядчика (проектировщика, изыскателя) выступают коммерческие организации или индивидуальные предприниматели, осуществляющие деятельность в сфере проектирования и изыскательских работ. Как правило, это специализирующиеся в данной отрасли организации.

Форма договора. Договор заключается в письменной форме и помимо самого текста содержит задание на выполнение проектных и изыскательских работ в виде приложений к договору.

Срок в договоре. Состояние соотносимости с правоотношением строительного подряда предопределяет значимость установления сроков

¹⁸⁶ Подробнее см.: Богоненко, В.А. Интегрирование новых институтов в гражданском праве (на примере Российской Федерации и Республики Беларусь) / В.А. Богоненко // Журнал российского права. – 2004. – № 3. – С. 96 – 99.

в договоре подряда на выполнение проектных и изыскательских работ. Сроки выполнения работ по договору могут определяться с учетом условий предварительного договора (ст. 399 ГК, п. 15 Правил заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда) и должны позволить своевременно начать работу подрядчика в договоре строительного подряда.

Содержание договора. Указание на основные обязанности сторон в договоре подряда на выполнение проектных и изыскательских работ содержится в § 4 гл. 37 ГК (ст. 715 и ст. 717).

Обязанности подрядчика: а) выполнить предусмотренные договором работы; б) выполнять работы в соответствии с исходными данными на проектирование и договором; в) согласовывать готовую проектно-сметную документацию с заказчиком, а при необходимости совместно с заказчиком – с компетентными государственными органами и органами местного управления и самоуправления; г) передать заказчику готовую проектно-сметную документацию и результаты изыскательских работ (третьим лицам подрядчик вправе передать проектно-сметную документацию лишь с согласия заказчика).

Подрядчик по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ гарантирует заказчику отсутствие у третьих лиц права воспрепятствовать выполнению работ или ограничивать их выполнение на основе подготовленной подрядчиком проектно-сметной документации (п. 2 ст. 715 ГК).

Подрядчик несет ответственность за ненадлежащее выполнение проектно-сметной документации и изыскательских работ, включая недостатки, обнаруженные впоследствии при строительстве и в процессе эксплуатации объекта, созданного на основе выполненной проектно-сметной документации и данных изыскательских работ.

В соответствии с п. 2 ст. 716 ГК: при обнаружении недостатков в проектно-сметной документации или в изыскательских работах, подрядчик по требованию заказчика обязан безвозмездно переделать проектно-сметную документацию и соответственно произвести необходимые дополнительные изыскательские работы, а также возместить заказчику причиненные убытки, если законодательством или договором не установлено иное.

Обязанности заказчика: а) передать подрядчику задание на проектирование, а также иные исходные данные, необходимые для составления проектно-сметной документации; б) уплатить подрядчику установленную цену полностью после завершения всех работ или уплачивать ее частями после завершения отдельных этапов работ; использовать проектно-сметную документацию, полученную от подрядчика, только на цели, предусмотренные договором, не передавать техническую документацию третьим лицам и не разглашать содержащиеся в ней данные без согласия подрядчика; оказывать содействие подрядчику в выполнении проектных и изыскательских работ в объеме и на условиях, предусмотрен-

ных в договоре; участвовать вместе с подрядчиком в согласовании готовой проектно-сметной документации с соответствующими государственными органами и органами местного управления и самоуправления; возместить подрядчику дополнительные расходы, вызванные изменением исходных данных для выполнения проектных и изыскательских работ вследствие обстоятельств, не зависящих от подрядчика; привлечь подрядчика к участию в деле по иску, предъявленному к заказчику третьим лицом в связи с недостатками составленной проектно-сметной документации или выполненных изыскательских работ.

Постановлением Министерства архитектуры и строительства Республики Беларусь от 28.02.2003г. утверждена Инструкция о порядке расчетов между заказчиком и подрядчиком за выполнение проектных и изыскательских работ для строительства объектов.

Подрядные работы для государственных нужд

По государственному контракту на выполнение подрядных работ для государственных нужд подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие работы и передать их государственному заказчику, а государственный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату (п. 2 ст. 718 ГК).

Потребность в правовом регулировании подрядных работ для государственных нужд вызвана необходимостью осуществления строительных, проектных и изыскательских работ, предназначенных для удовлетворения потребностей Республики Беларусь и ее административно-территориальных единиц. Подрядные работы для государственных нужд финансируются за счет средств республиканского или местных бюджетов, государственных целевых бюджетных фондов, государственных внебюджетных фондов и иных источников.

Подрядные работы для государственных нужд регулируются правилами § 5 гл. 37 ГК. Особенность правового регулирования данных отношения состоит в том, что позиционируемые в качестве разновидности строительного подряда и проектных и изыскательских работ подрядные работы для государственных нужд регулируются законодательством о строительном подряде и проектных и изыскательских работах постольку, поскольку неурегулированы нормами § 5 гл. 37 ГК.

Согласно ст. 720 ГК основания и порядок заключения государственного контракта на выполнение подрядных работ для государственных нужд определяются в соответствии с положениями ст.ст. 497, 498 ГК.

В юридической литературе отмечается, что принципы правового регулирования обеспечения государственных нужд являются общими для поставок товаров, выполнения работ, оказания услуг. Но развернутая регламентация осуществляется в основном применительно к товарам, под которыми обычно имеются ввиду также работы и услуги. Поэтому в нормах об обеспечении потребностей государства в работах и услугах определя-

ются, как правило, особенности этих отношений либо содержатся прямые отсылки к нормам о поставках товаров для государственных нужд.¹⁸⁷

Сторонами государственного контракта являются подрядчик и государственный заказчик. Государственным заказчиком выступает государственный орган, орган местного управления и самоуправления, обладающие инвестиционными ресурсами, достаточными для финансирования подрядных работ. Заказчиком может быть и организация, наделенная правом распоряжаться инвестиционными ресурсами. Подрядчиками могут быть коммерческие организации и индивидуальные предприниматели, при необходимости, имеющие специальное разрешение на осуществление определенного вида работ.

Предметом государственного контракта являются строительные, проектные и другие работы. Состав и объем подлежащих выполнению работ определяется условиями государственного контракта.

Основания и порядок заключения государственного контракта определяются в соответствии с положениями ст.ст. 497, 498 § 4 («Поставка товаров для государственных нужд»).

Требования к *содержанию государственного контракта* установлены ст. 721 ГК. Государственный контракт должен содержать следующие условия: а) об объеме и стоимости подлежащей выполнению работы; б) о сроках начала работы и сроках ее окончания; в) о размере и условиях финансирования и оплаты работы; г) о способах обеспечения обязательств сторон.

При заключении государственного контракта по результатам конкурса на размещение заказа на подрядные работы для государственных нужд, условия государственного контракта определяются в соответствии с объявленными условиями конкурса и представленным на конкурс предложением подрядчика, признанного победителем конкурса.

В значительной мере проявление публичных начал в гражданском праве прослеживается на примере института подрядных работ для государственных нужд. Одним их таких проявлений является заведомое допущение изменения условий государственного контракта. В соответствии с правилами 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. При этом подрядчик вправе требовать от государственного заказчика возмещения убытков, причиненных изменением сроков выполнения работ.

¹⁸⁷ См. Годунов, В.Н. Работы и услуги как предмет государственных нужд / В.Н. Годунов // Правовая система Беларуси: исторический опыт и перспективы развития: Сб. научн. трудов. – Новополоцк: УО ПГУ, 2004. – С. 35.

Если иное не предусмотрено законодательством, изменения государственного контракта, не связанные с обстоятельствами, указанными в п. 1 ст. 722 ГК, осуществляются по соглашению сторон.

ВЫПОЛНЕНИЕ НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИХ, ОПЫТНО-КОНСТРУКТОРСКИХ И ТЕХНОЛОГИЧЕСКИХ РАБОТ

Впервые в Гражданском кодексе смоделирован институт выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. Развитие института долгое время обеспечивалось неcodифицированными актами, регулирующими отношения в сфере выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. Новейшая концепция данного института видоизменяет его юридико-техническую конструкцию за счет включения норм о выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ в самостоятельную главу Гражданского кодекса.

По договору на выполнение научно-исследовательских работ одна сторона (исполнитель) обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ – разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а другая сторона (заказчик) обязуется принять работу и оплатить ее (п. 1 ст. 723 ГК).

Данные договоры относятся к числу консенсуальных, двусторонних и возмездных договоров. Считается, что в классификационном ряду гражданско-правовых договоров договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ наиболее близки к группе договоров подряда.¹⁸⁸ Более редким является мнение о том, что эти договоры по своей юридической природе относятся к группе подрядных договоров.¹⁸⁹ Менее всего оспариваются утверждения о том, что рассматриваемые договоры относятся к самостоятельному договорному типу.¹⁹⁰

¹⁸⁸См., например, 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. 2. – С. 220.

¹⁸⁹ 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. 194.

¹⁹⁰ См.: Ринг, М.П. Договоры на научно-исследовательские и конструкторские работы / М.П. Ринг – М.: Юрид. лит., 1967. – С. 21 – 22; Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 363; Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2002. – Ч. 2. – С. 359.

Источники правового регулирования. Основные положения о договорах на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ содержатся в гл. 38 ГК. Рассматриваемые отношения регулируются также и иными нормативными правовыми актами, к числу которых относятся: Закон Республики Беларусь «О научной деятельности»; Указ Президента Республики Беларусь от 25.05.2006 г. № 356 О государственной регистрации научно-исследовательских, опытно-конструкторских и опытно-технологических работ; Положение о порядке финансирования научной, научно-технической и инновационной деятельности за счет средств республиканского бюджета, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 10.07.1998 г. № 1084; Положение о порядке организации и проведения государственной научной экспертизы проектов научно-исследовательских работ, Положение о порядке разработки, финансирования и выполнения государственных программ фундаментальных и прикладных научных исследований, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 18.07.2000 г. № 1082; Положение о международных научно-технических проектах, выполняемых в рамках международных договоров Республики Беларусь, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 13.08.2003 г. № 1065; Положение об оценке результатов научной деятельности, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 21.07.1997 г. № 914 и др.

Отношения по выполнению научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ осложненные иностранным элементом являются объектами правового регулирования международных соглашений. Одним из таких соглашений является Соглашение о порядке привлечения научно-исследовательских организаций и специалистов государств-участников Содружества Независимых Государств к выполнению национальных научно-технических программ, ратифицированное Законом Республики Беларусь от 9 ноября 1999 г. № 316-З.

Элементы договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ

Стороны: исполнитель и заказчик. Характерной особенностью является заданность субъектного состава со стороны исполнителя. Как правило, исполнитель – это организации, осуществляющие научно-исследовательскую деятельность или выполняющие опытно-конструкторские и технологические работы. Это специализированные отраслевые и межотраслевые научно-исследовательские институты, научные центры, высшие учебные заведения, лаборатории и т.д. В соответствии со ст. 1 Закона Республики Беларусь «О научной деятельности» научная организация – юридическое лицо, объем научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ которого

составляет не менее 70 процентов общего объема выполняемых им работ и учредительными документами которого предусмотрен ученый (научно-технический) совет в качестве одного из органов юридического лица. Заказчиками выступают юридические, реже физические лица, заинтересованные в выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ. Во многих случаях заказчики по рассматриваемым договорам – это заказчики государственных, отраслевых и региональных научно-технических программ.

В отдельных случаях участником рассматриваемых правоотношений может быть государственный заказчик – лицо, обеспечивающее условия для заключения договоров и выполнения работ. Как правило, государственный заказчик выступает в случаях необходимости реализации государственных научно-технических программ. Например, согласно ст. 1 Соглашения о порядке привлечения научно-исследовательских организаций и специалистов государств-участников Содружества Независимых Государств к выполнению национальных научно-технических программ государственный заказчик – это орган исполнительной власти (или иная полномочная организация), Стороны (Стороны, участвующей в Соглашении – примеч. автора), ответственный за организацию и оплату работ по выполнению Программы, определяющий организацию-заказчика, осуществляющий контроль за подбором организаций-исполнителей и специалистов из других государств, уровнем договорных цен на заказные научно-технические исследования и разработки, расходованием средств, выделяемых на выполнение Программы, приемом выполненных этапов работ Программы и работы по ней в целом.

Участие в правоотношениях по выполнению научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ в качестве исполнителя предполагает наличие у последнего высокой научной квалификации и высокой инженерной подготовки, большого опыта в сфере осуществления предлагаемых к выполнению работ. Поэтому, по общему правилу все работы должны быть проведены исполнителем лично. Он вправе привлекать к исполнению договора на выполнение научно-исследовательских работ третьих лиц только с согласия заказчика, а при выполнении опытно-конструкторских или технологических работ лишь в том случае, если иное не предусмотрено договором.

Предметом договоров являются научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы. Научно-исследовательская работа выражается в проведении теоретических исследований, результаты которых позволяют решать практические задачи в самых различных отраслях. Это может быть научное обоснование новых технологических приемов и способов, создание нового технологического оборудования и т. д.

Конструкторские и технологические работы посредством реализации конструкторских и технических решений ведут к созданию новых образцов техники и технологических процессов.

В сфере осуществления рассматриваемой деятельности различают:

а) фундаментальные, ориентированные фундаментальные и прикладные исследования, предусмотренные тематическими планами научно-исследовательских работ, финансируемых Министерством образования Республики Беларусь за счет выделенных ему в установленном порядке ассигнований по подразделу «Фундаментальные исследования, научно-технические программы и проекты» функциональной классификации расходов республиканского бюджета Республики Беларусь;

б) научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы, выполняемые по государственным, отраслевым и региональным научно-техническим программам и отдельным проектам, финансируемым государственными заказчиками за счет средств республиканского и местных бюджетов, а также средств союзного бюджета Беларуси и России;

в) научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы, выполняемые по договорам, заключаемым с отечественными и зарубежными заказчиками и финансируемые за счет собственных средств заказчиков.

Фундаментальные научные исследования – теоретические или экспериментальные исследования, направленные на получение новых знаний об основных закономерностях развития природы, человека, общества, искусственно созданных объектов. Фундаментальные научные исследования могут быть ориентированными, т.е. направленными на решение научных проблем, связанных с практическими приложениями.

Прикладные научные исследования – исследования, направленные на применение результатов фундаментальных научных исследований для достижения конкретных практических целей.

Конструкторские и технологические работы посредством реализации конструкторских и технических решений ведут к созданию новых образцов техники и технологических процессов.

Результаты научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ могут быть выражены в форме научных отчетов, докладов, сводных и аналитических обзоров, а также в иных формах, обеспечивающих возможность оценки и использования результатов выполненных работ.

Форма договора. Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ заключаются в письменной форме. Договор сопровождается заказом или научным заданием, сметой работ, рабочей программой, обоснованием и другими документами. Для отдельных видов работ законодательством может предусматриваться типовая форма договора.

Цена договора устанавливается соглашением сторон. В цену договора включаются издержки исполнителя, а также вознаграждение за выполненные работы. Работы осуществляются на основе сметы, прилагаемой к договору. К цене работы применяются правила ст. 663 ГК («Цена работы») § 1 гл. 37 ГК.

Срок договора определяется его предметом и зависит от сложности и характера работ. Работы могут быть как краткосрочными – на срок до 12 месяцев, так и долгосрочными – выполняемыми в течение 36 и более месяцев. Для долгосрочных работ характерно определение отдельных этапов работ, с установлением условий и порядка их сдачи-приемки и оплаты. К срокам выполнения работ применяются правила ст. 662 ГК («Сроки выполнения работы») § 1 гл. 37 ГК.

Содержание договора. Обязанности исполнителя:

1. Выполнить работу в соответствии с согласованным с заказчиком техническим заданием и передать заказчику результат в предусмотренный договором срок. Техническое задание включает в себя технические, экономические, экологические, эргономические и другие параметры и нормативы, в соответствии с которыми выполняются работы по договору. Техническое задание может содержать технико-экономическое обоснование предполагаемых к выполнению разработок, требования к научно-технической документации и образцам изделий, условия проведения испытаний, порядок сдачи-приемки работ и т. д.

2. Согласовать с заказчиком необходимость использования охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, принадлежащих третьим лицам, и приобретение прав на их использование.

Такая необходимость чаще всего возникает при создании объектов интеллектуальной собственности. Исключительное право правомерного использования объекта интеллектуальной собственности принадлежит обладателю имущественных прав на результат интеллектуальной деятельности. Обладатель исключительного права на объект интеллектуальной собственности вправе передать это право другому лицу полностью или частично, разрешить другому лицу использовать объект интеллектуальной собственности, а также вправе распорядиться им и иным образом, если это не противоречит ГК и иным законам.

Разрешение на использование объекта интеллектуальной собственности предоставляется по лицензионному договору.

3. Своими силами и за свой счет устранять допущенные по своей вине в выполненных работах недостатки, которые могут повлечь отступление от технико-экономических параметров, предусмотренных в техническом задании или в договоре.

Характер допущенных при выполнении работ недостатков не должен ставить под сомнение суть самих работ. Если в ходе выполнения опытно-конструкторских и технологических работ обнаруживается возникшая не

по вине исполнителя невозможность или нецелесообразность продолжения работы, заказчик обязан оплатить понесенные исполнителем затраты.

4. Незамедлительно информировать заказчика об обнаруженной невозможности получить ожидаемые результаты или о нецелесообразности продолжения работы.

Если в ходе научно-исследовательских работ обнаруживается невозможность достижения результатов вследствие обстоятельств, не зависящих от исполнителя, заказчик обязан оплатить стоимость работ, проведенных до выявления невозможности получить предусмотренные договором на выполнение научно-исследовательских работ результаты, но не свыше соответствующей части цены работ, указанной в договоре (ст. 729 ГК).

5. Гарантировать заказчику передачу полученных по договору результатов, не нарушающих исключительных прав других лиц.

Обязанности заказчика:

1. Передавать исполнителю необходимую для выполнения работы информацию.

Состав информации и порядок ее предоставления определяется договором. Договором могут предусматриваться различные способы передачи информации, а также носители, на которых она размещается. Информация может иметь технический, правовой и иной характер. Договор должен определять сроки предоставления информации исполнителю.

Договором может быть также предусмотрена обязанность заказчика выдать исполнителю техническое задание и согласовать с ним программу (технико-экономические параметры) или тематику работ (п. 2 ст. 728 ГК).

2. Принять результаты выполненных работ и оплатить их.

Результаты выполненных работ передаются исполнителем заказчику в порядке, предусмотренном договором. Передача результатов работы осуществляется по приемо-сдаточному акту, в котором указываются все выполненные работы. Выявленные недостатки указываются в акте, либо в ином документе, удостоверяющем приемку. В случае отказа исполнителя или заказчика от составления двустороннего акта возможно проведение научно-технической экспертизы результатов выполненных работ.

Ответственность по договору. Ответственность сторон по договорам на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ определяется по общим правилам (гл. 25 ГК «Ответственность за нарушение обязательств»). В ст. 731 ГК содержатся специальные правила, касающиеся ответственности исполнителя за нарушение договора. Исполнитель несет ответственность перед заказчиком за нарушение договоров на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ, если не докажет, что такое нарушение произошло не по вине исполнителя (п. 1 ст. 372 ГК).

Исполнитель обязан возместить убытки, причиненные им заказчику, в пределах стоимости работ, в которых выявлены недостатки, если договором предусмотрено, что они подлежат возмещению в пределах общей стоимости работ по договору. Упущенная выгода подлежит возмещению в случаях, предусмотренных договором (п. 2 ст. 731 ГК).

ДОГОВОР ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

По договору возмездного оказания услуг одна сторона (исполнитель) обязуется по заданию другой стороны (заказчика) оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги (п. 1 ст. 733 ГК).

Данный договор – консенсуальный, двусторонний и возмездный.

Как целостное и структурно завершенное правовое явление институт возмездного оказания услуг формализовался и закрепился лишь в действующем гражданском кодексе. Однако в отечественном гражданском праве сер. XIX в. подобные действия причислялись к объектам гражданского права. Д.И. Мейер указывал, 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.¹⁹¹ Уже в то время, характеристика имущественных прав осуществлялась посредством использования и таких категорий как действия или услуги.¹⁹²

В последние десятилетия на рынке товаров, работ и услуг наметилась неуклонная тенденция к возрастанию доли услуг. Наряду с другими причинами, оживление оборота услуг в экономике обусловлено и тем, что значительная их часть, ранее предоставлявшаяся через общественные фонды потребления, «перекочевала» в гражданский оборот.¹⁹³

Источники правового регулирования. Основные положения о возмездном оказании услуг содержатся в гл. 39 ГК. В соответствии со ст. 737 ГК общие положения о подряде (ст.ст. 656 – 682) и положения о бытовом подряде (ст.ст. 683 – 695) применяются к договору возмездного оказания услуг, если

¹⁹¹ 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. 139.

¹⁹² Кавелин, К. Что есть гражданское право и где его пределы? / К. Кавелин. – СПб., 1864. – С. 137.

¹⁹³ Шаблова, Е.Г. Перспективы развития правового института возмездного оказания услуг / Е.Г. Шаблова // Журнал российского права. – 2002. – № 1. – С. 60 – 65.

это не противоречит ст.ст. 733 – 736 ГК, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг.

Отношения по возмездному оказанию услуг регулируются нормативными правовыми актами, определяющими порядок оказания различных услуг. Так, порядок оказания аудиторских услуг регулируется Законом Республики Беларусь «Об аудиторской деятельности». Основой правового регулирования отношений по оказанию услуг связи является Закон Республики Беларусь «Об электросвязи». Основу в сфере правового регулирования оказания медицинских услуг составляет Закон Республики Беларусь «О здравоохранении». Правовое регулирование оказания платных медицинских услуг обеспечивается также постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 10.02.2009 г. № 182 Об оказании платных медицинских услуг государственными учреждениями здравоохранения и другими нормативными правовыми актами. Указом Президента Республики Беларусь от 09.01.2006 г. № 15 утверждены Правила осуществления риэлтерской деятельности в Республике Беларусь. Постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 01.09.2006 г. № 50/31 утвержден Перечень работ, осуществляемых риэлтерской организацией при оказании услуг.

На отношения по возмездному оказанию услуг распространяются также нормы Закона Республики Беларусь «О защите прав потребителей».

Отношения по возмездному оказанию услуг, осложненные иностранным элементом регулируются нормами международных соглашений (например, Соглашение между Правительствами Беларуси и России о порядке оказания медицинской помощи гражданам Беларуси в учреждениях здравоохранения России и гражданам России в учреждениях здравоохранения Беларуси от 24 января 2006 г., которое вступило в силу 6 марта 2008 г.).

Элементы договора возмездного оказания услуг

Сторонами договора являются исполнитель и заказчик. Ими могут быть юридические и физические лица, при необходимости, имеющие специальное разрешение (лицензию) на осуществление определенного вида деятельности. Так, для осуществления деятельности по оказанию юридических услуг требуется получение лицензии в соответствии с Положением о лицензировании деятельности по оказанию юридических услуг, утвержденном постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 20.10.2003 г. № 1363. Постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 23.12.2005 г. № 67 утверждена Инструкция о порядке выдачи специального разрешения (лицензии) на осуществление деятельности по оказанию юридических услуг.

Предполагается, что исполнитель обязан оказать услуги лично, поскольку во многих случаях заказчик заинтересован не просто в выполнении услуги, а в выполнении услуги именно определенным лицом. В дан-

ном случае персонификация услуг предоставляет определенные гарантии качества, на которое вправе рассчитывать заказчик.

Предметом договора являются услуги. В соответствии с п. 2 ст. 733 ГК к услугам, охватываемым институтом возмездного оказания услуг (гл. 39 ГК), относятся услуги связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные, риэлтерские услуги, услуги по обучению, туристическому обслуживанию и иные, за исключением услуг, оказываемых по договорам, предусмотренным гл.гл. 37, 38, 40, 41, 44 – 47, 49, 51 ГК.

В юридической литературе дискуссионным остается вопрос об идентификации услуг, охватываемых институтом возмездного оказания услуг (гл. 39 ГК). Одним из основных критериев идентификации выбран признак присутствия (или отсутствия) материального элемента. Так, М.В. Кротов полагает, что предметом договора возмездного оказания услуг являются нематериальные услуги. Исходя из этого он утверждает, что, например «консультация аудиторской фирмы, предоставляемая в устной форме, будет охватываться отношениями по оказанию услуг, а письменное заключение той же аудиторской фирмы должно регулироваться нормами о договоре подряда, поскольку наличие вещного результата – письменного заключения определяет предмет обязательства как выполнение работы по написанию письменного заключения».¹⁹⁴ Д. Степанов указывает на то, что «исполнитель услуг выполняет только определенную деятельность и не обязан предоставлять какой-либо вещественный результат. Разграничение по указанному признаку является, пожалуй, единственным бесспорным в цивилистической доктрине, которое нашло отражение в ГК...правильнее говорить об эффекте услуги, который можно воспринимать, в отдельных случаях – наблюдать, но не получать как вещь.»¹⁹⁵ Более оправданным может считаться подход, допускающий, что предметом договора возмездного оказания услуг могут быть и нематериальные, и материальные услуги.¹⁹⁶

Цена в договоре возмездного оказания услуг определяется соглашением сторон, с учетом требований законодательства о ценообразовании и действующих отраслевых тарифов. Например, в соответствии с п. 5 Инструкции о порядке взаимодействия коммерческих организаций, осуществляющих риэлтерскую деятельность, и организаций по государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, утвержденной постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь

¹⁹⁴ Гражданское право: учеб. В 3 ч. /под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 545.

¹⁹⁵ Степанов, Д. Услуги как объект гражданских прав / Д. Степанов // Российская юстиция. – 2000. – № 2. – С. 17.

¹⁹⁶ Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2002. – Ч. 2. – С. 371.

и Комитета по земельным ресурсам, геодезии и картографии при Совете Министров Республики Беларусь от 29.07.2005 г. № 40/30 – стоимость услуг по технической инвентаризации и государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним, выполняемых организацией по государственной регистрации по договору, определяется: для потребителей услуг – физических лиц – по тарифам прейскуранта для физических лиц, утвержденного в установленном порядке; для потребителей услуг – юридических лиц – по тарифам прейскуранта для юридических лиц, утвержденного в установленном порядке.

Порядок осуществления расчетов за оказанные услуги определяется договором. Согласно п. 2 ст. 735 ГК в случае невозможности исполнения, возникшей не по вине заказчика, услуги подлежат оплате в полном объеме, если иное не предусмотрено законодательством или договором возмездного оказания услуг.

Срок исполнения договора определяется сторонами с учетом характера и объема услуг. Услуги могут оказываться разово и в течение короткого периода времени, а также в течение неопределенного периода времени, когда потребность в оказываемых услугах носит постоянный характер.

Содержание договора. Основными обязанностями исполнителя и заказчика является соответственно оказание услуг и их оплата. В зависимости от вида и характера услуг их исполнение предполагает совершение определенных действий. Конкретный характер и объем прав и обязанностей сторон по договору возмездного оказания услуг определяется с учетом действующего в данной отрасли законодательства. Так, содержание и характер аудиторских услуг определяется исходя из норм Закона Республики Беларусь «Об аудиторской деятельности» и правил аудиторской деятельности, содержание и характер медицинских услуг на основе Закона Республики Беларусь «О здравоохранении» и Положения о порядке оказания платных медицинских услуг и т. д.

Статья 736 ГК допускает отказ исполнителя от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг. Такой отказ возможен лишь при условии полного возмещения заказчику убытков. Заказчик имеет право отказаться от договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов.

ДОГОВОР ПЕРЕВОЗКИ

Транспортная отрасль занимает одно из важнейших мест среди иных отраслей экономики. Появление транспорта стало возможным благодаря достижениям научно-технического прогресса в технической сфере и благодаря сложным инженерным решениям. Более всего транспортная отрасль развивалась за счет железнодорожного транспорта, который со временем взял на себя

основную долю перевозок грузов и пассажиров. Новый вид экономической деятельности нуждался в адекватном правовом регулировании. Отечественное законодательство к XIX в. признавало перевозку видом подряда (т. X, ч. 1, ст. 1738, п. 3 Свода законов гражданских).¹⁹⁷ Устав Торговый включал в себя морское право (559 статей), а отношения на железной дороге регулировались Общим Уставом Российских Железных Дорог (т. XII, ч. 1).¹⁹⁸

В период новейшего времени нормы о перевозке появились в гражданских кодексах республик Союза ССР лишь в 1963 – 1965 гг. До этого общих правил о перевозке в законодательстве не было. Каждый отдельный вид перевозок регулировался особыми правилами.¹⁹⁹

В науке гражданского права комплексные теоретико-правовые исследования правоотношений по перевозке стали проводиться лишь в 50-е, 60-е годы XX века, и связаны в первую очередь с интенсивным развитием транспортной отрасли. В историческом ракурсе из всех традиционных гражданско-правовых институтов институт перевозки формировался и позиционировался в гражданском праве одним из последних. Первые и немногочисленные работы, посвященные перевозкам, носили узконаправленный характер и в основном касались морских перевозок. Г.Ф. Шершеневичем в Учебник торгового права (1914 г.) был включен отдел V. «Морское право», состоящий из 8-ми параграфов. Среди иных работ работы: А.Л. Боровиковского («Законы гражданские», 1909 г.), И.Н. Тютрюмова («Законы гражданские», 1911 г.), К.П. Змирлова («Общий устав Российских железных дорог», 1911 г.), касались отдельных проблем водного транспорта, но лишь случайно и вскользь, при рассмотрении смежных отраслей. В частности, когда они излагали некоторые проблемы железнодорожных перевозок (ответственность за дефекты перевозок, рекламации, давность и т.д.) или же судебную практику. Но и эти авторы не затрагивали вопросов воздушных или автомобильных перевозок.²⁰⁰

Источники правового регулирования. Источники правового регулирования отношений по перевозке грузов, пассажиров и багажа могут быть распределены по нескольким группам:

1. Гражданский кодекс и иные кодифицированные законы: транспортные уставы и кодексы. Общие нормы о перевозке содержатся в гл. 40 ГК. Перевозка на отдельных видах транспорта регулируется: Уставом железнодо-

¹⁹⁷ Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.) / Г.Ф. Шершеневич. – М.: Спарк, 1994. – С. 212.

¹⁹⁸ Там же, С. 42-43.

¹⁹⁹ Гордон, М.В. Лекции по советскому гражданскому праву. В 2-х ч. / М.В. Гордон. – Харьков: Изд-во Харьковского ун-та, 1960. – Ч. 2. – С. 147.

²⁰⁰ Тарасов, М.А. Договор перевозки / М.А. Тарасов. – Ростов н/Д: Ростовский ун-т, 1965. – С. 6.

рожного транспорта общего пользования; Кодексом торгового мореплавания; Воздушным кодексом; Кодексом внутреннего водного транспорта.

2. Некодифицированные законы: Закон Республики Беларусь «Об основах транспортной деятельности»; Закон Республики Беларусь «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках»; Закон Республики Беларусь «О железнодорожном транспорте»; Закон Республики Беларусь «О перевозке опасных грузов».

3. Правила перевозки грузов, пассажиров и багажа отдельными видами транспорта. Такие Правила существуют на каждом виде транспорта. В частности: Авиационные правила воздушных перевозок государственной авиацией Республики Беларусь, утвержденные постановлением Министерства обороны Республики Беларусь от 14.09.2004 г. № 49; Авиационные правила воздушных перевозок пассажиров, багажа, грузов, утвержденные постановлением Министерства транспорта и коммуникаций Республики Беларусь от 12.08.2009 г. № 70; Правила перевозки грузов внутренним водным транспортом, утвержденные постановлением Министерства транспорта и коммуникаций Республики Беларусь от 26.01.2005 г. № 3; Правила автомобильных перевозок грузов, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 30.06.2008 г. № 970; Правила автомобильных перевозок пассажиров, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 30.06.2008 г. № 972; Правила перевозок грузов железнодорожным транспортом общего пользования, утвержденные постановлением Министерства транспорта и коммуникаций Республики Беларусь от 26.01.2009 г. № 12 и др.

Формированию единообразной практики по спорам, вытекающим из договоров перевозки грузов и транспортно-экспедиционной деятельности, а также целям единообразного применения законодательства, регулирующего данные отношения, служит постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 26.04.2005 г. № 13 «Об отдельных вопросах практики рассмотрения споров, вытекающих из договоров перевозки грузов».

4. Договор перевозки.

Виды перевозок

Перевозки различаются по видам транспорта и бывают: железнодорожные; внутренние водные (речные); морские; воздушные; автомобильные.

Понятием транспортной деятельности, содержащимся в ст. 3 Закона Республики Беларусь «Об основах транспортной деятельности» охватывается и деятельность трубопроводного транспорта, входящего в транспортную систему Республики Беларусь. Кроме того, указанные в ст. 3 данного Закона признаки транспортной деятельности – совокупность организационных и технологических операций по перемещению грузов – в полной мере присущи именно трубопроводному транспорту, как наиболее технологичному виду транспор-

та.²⁰¹ Договору перевозки груза и договору, опосредующему доставку нефти (нефтепродуктов) трубопроводным транспортом, присуще сугубо формальное сходство на основе общеупотребляемого термина «транспорт». Однако различие здесь следует проводить не по формальному признаку, а по различиям в юридической конструкции этих договоров. В договоре перевозки груза предмет договора – услуги по перемещению груза в определенный пункт назначения. Это может быть не только транспортировка груза, но и совершение действий, направленных на выполнение этой задачи: погрузка и выгрузка, хранение и т. п. При этом груз отделим от средств перевозки. В отличие от договора перевозки, в договоре, опосредующем доставку нефти (нефтепродуктов) трубопроводным транспортом, перемещение груза осуществляется в рамках единого технологического процесса, основанного на естественных физико-химических свойствах углеводородов, и все технологические операции осуществляются в единой и статичной системе трубопроводов. В обязательствах по доставке нефти (нефтепродуктов) трубопроводным транспортом особое значение имеют технологические операции по учету и контролю за качеством и количеством груза, перемещение которого без выполнения этих операций невозможно.²⁰²

Предмет перевозки – перевозка грузов, пассажиров и багажа.

Дифференциация перевозок может быть продолжена и по другим критериям, которые традиционно используются в юридической литературе. Перевозки могут быть *внутриреспубликанские*, которые выполняются в пределах Республики Беларусь и на отдельных видах транспорта имеют дальнейшую классификацию, как например, при автомобильных перевозках (ст. 4 Закона «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках») и *международные*, выполняемые за пределами Республики Беларусь. Может быть *смешанная перевозка* – перевозка грузов, пассажиров и багажа, по меньшей мере, двумя видами транспорта (п. 1 ст. 742 ГК), в том числе *прямая смешанная перевозка*, осуществляемая по единому транспортному документу (п. 3 ст. 742 ГК).

Транспортные уставы и кодексы содержат дополнительную классификацию перевозок, учитывающую их особенности в зависимости от вида транспорта.

Особенности обязательств по перевозкам:

1. Правоотношения по перевозке грузов, пассажиров и багажа при всем том, что реализуются в частноправовой сфере, подвержены сильному влиянию со стороны публично-правовых начал. В частности, это проявляется в наличии норм, направленных на регулирование отношений по пере-

²⁰¹ Богоненко, В.А. Правовое регулирование доставки нефти и нефтепродуктов трубопроводным транспортом / В.А. Богоненко. – Новополоцк: ПГУ, 2002. – С. 13.

²⁰² Там же. С. 46.

возке транспортом общего пользования, установлении детального порядка организации перевозок пассажиров, а также опасных грузов и т. д.

2. Отношения по перевозке грузов, пассажиров и багажа на отдельных видах транспорта (воздушный, железнодорожный) в части определения отдельных условий перевозки, например о цене услуг перевозчика, подвержены регулируемому воздействию законодательства о перевозках. Так, в соответствии с п. 7 Устава железнодорожного транспорта общего пользования тарифы на перевозки пассажиров, грузов и багажа железнодорожным транспортом общего пользования устанавливаются в соответствии с законодательными актами.

3. В отдельных правоотношениях по перевозке, что более всего может быть свойственно воздушным и морским перевозкам теснится принцип равенства субъектов гражданского права (ст. 2 ГК), что проявляется в наличии жестких норм императивного характера, касающихся вопросов обеспечения безопасной перевозки пассажиров и груза.

4. Правоотношения по перевозке отчасти индивидуализируются наличием в транспортных уставах и кодексах положений, касающиеся ответственности по обязательствам по перевозке. Помимо этого достигается индивидуализация отдельных обязательств по перевозке за счет наличия в транспортных уставах и кодексах особенностей ответственности характерных для перевозки отдельными видами транспорта. Например, такие особенности, касающиеся оснований освобождения перевозчика от ответственности, содержатся в Кодексе торгового мореплавания (КТМ). В частности, в соответствии с правилами ст. 132 КТМ перевозчик не несет ответственности за утрату, недостачу или повреждение (порчу) принятого к перевозке груза, а также просрочку его доставки, если докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) груза или просрочка его доставки произошли вследствие: действия непреодолимой силы; опасностей или случайностей на море и в других судоходных водах; спасания людей или разумных мер по спасанию имущества на море; пожара, возникшего не по вине перевозчика и т. д.

5. Положения транспортных уставов и кодексов не есть лишь положения направленные исключительно на регулирование отношений по перевозке грузов, пассажиров и багажа. Опосредованное воздействие на сферу обязательств по перевозкам оказывают те нормы транспортных уставов и кодексов, которые регулируют производственную деятельность различных видов транспорта.²⁰³

Договор перевозки груза

По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его уполно-

²⁰³ Андреев, В.К. Транспортное право: учеб. пособие / В.К. Андреев. – Калинин, 1977. – С. 3.

моченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (п. 1 ст. 739 ГК).

Договор реальный, двусторонний и возмездный. Договор фрахтования (чартер), (ст. 741 ГК), при морских перевозках является консенсуальным.

Договор перевозки транспортом общего пользования, в силу прямого указания (п. 3 ст. 743 ГК) является публичным договором. Нормы, подчеркивающие публичность договора перевозки транспортом общего пользования содержатся в транспортных уставах и кодексах и неcodифицированных законах. Так, в соответствии с ч. 3 ст. 18 Закона Республики Беларусь «О железнодорожном транспорте» предприятия и организации железнодорожного транспорта общего пользования не вправе отказать в перевозке пассажиру, отправителю грузов или багажа, правильно оформившим проездные и перевозочные документы, кроме случаев, предусмотренных Гражданским кодексом Республики Беларусь, а также иными актами законодательства Республики Беларусь, в том числе Уставом железнодорожного транспорта общего пользования. Согласно абз. 3 п. 18 Устава железнодорожного транспорта общего пользования Белорусская железная дорога, ее предприятия не имеют права отказать в приеме заявки на перевозку грузов при наличии возможностей для их транспортирования.

Стороны в договоре перевозки груза – перевозчик и отправитель (грузоотправитель). Грузоотправителями могут быть любые юридические и физические лица. Перевозчиками могут быть коммерческие организации и индивидуальные предприниматели, имеющие специальное разрешение (лицензию) на осуществление деятельности по перевозке. В соответствии с Перечнем видов деятельности, на осуществление которых требуются специальные разрешения (лицензии), и уполномоченных на их выдачу государственных органов и государственных организаций, утвержденном Декретом Президента Республики Беларусь от 14.07.2003 г. № 17 лицензированию подлежит деятельность в области автомобильного, внутреннего водного, морского транспорта (исключая внутриреспубликанские перевозки для собственных нужд).

Неоднозначно в юридической литературе трактуется вопрос о правовом положении грузополучателя. В тех редких случаях, когда грузоотправитель и грузополучатель совпадают в одном лице, вопросов не возникает. Наиболее распространено мнение о том, что сторонами в договоре перевозки груза являются перевозчик и грузоотправитель, а сам договор перевозки груза – это договор в пользу третьего лица (грузополучателя).²⁰⁴

²⁰⁴ См., например: Гордон, М.В. Лекции по советскому гражданскому праву. В 2-х ч. / М.В. Гордон. – Харьков: Изд-во Харьковского ун-та, 1960. – Ч. 2. – С. 147 – 148; Советское гражданское право: учеб. для юрид. институтов и факультетов / в 2 т. / О.С.

Предмет договора перевозки груза – услуги по доставке груза в пункт назначения. Идентификация предмета договора перевозки груза имеет значение для целей классификации гражданско-правовых договоров. Договор перевозки груза – один из тех гражданско-правовых договоров, предмет которых имеет сложную многоуровневую структуру. Несомненно, что действия по перемещению груза в пространстве – то основное, что характеризует услугу в договоре перевозки груза. Однако перемещение груза часто сопровождается совершением действий необходимых для перемещения груза или предшествующим перемещению груза (погрузка и выгрузка, перевалка, хранение и др.), которые могут составлять предмет иных гражданско-правовых договоров, например хранения и возмездного оказания услуг. Поэтому в этом случае следует выделять основной классифицирующий признак, а здесь это перемещение груза в пространстве. Все остальные признаки имеют лишь уточняющее нормообразующее значение.²⁰⁵

Форма договора перевозки груза. В соответствии с п. 2 ст. 739 ГК заключение договора перевозки груза подтверждается составлением транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного транспортным уставом или кодексом, иными актами законодательства). Требования к форме транспортной накладной при отдельных видах перевозок устанавливаются транспортными уставами и кодексами, а также правилами перевозок грузов отдельными видами транспорта.

Срок в договоре перевозки грузов. В гл. 40 ГК содержится лишь общее правило о том, что перевозчик обязан доставить груз в пункт назначения в сроки, определенные в порядке, предусмотренном законодательством, а при отсутствии таких сроков – в разумный срок (ст. 746 ГК). Сроки доставки груза определяются по правилам о сроках и порядке доставки груза, содержащимся в транспортных уставах, кодексах и правилах перевозки груза. Следует различать срок действия договора, когда договор заключается при необходимости осуществления перевозок в течение длительного периода времени (ст. 752 ГК) и срок доставки груза. Срок действия длительных договоров определяется соглашением сторон.

Цена в договоре перевозки груза может состоять из нескольких компонентов:

1. Провозная плата, установленная соглашением сторон, если иное не предусмотрено законодательством. При этом провозная плата за пере-

Иоффе [и др.]; отв.ред. О.С. Иоффе, [и др.]; Ленинград. ун-т – Ленинград, 1971. – Т. 2. – С. 223; Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 384.

²⁰⁵ Подробнее см. Романец, Ю.В. Направленность обязательства как основа формирования системы договоров / Ю.В. Романец // Журнал российского права. – 2000. – № 5/6. – С. 29 – 37.

возку груза транспортом общего пользования определяется на основании тарифов, утверждаемых в порядке, установленном транспортными уставами и кодексами, а также иным законодательством.

2. Плата за выполняемые перевозчиком по требованию грузовладельца работы и услуги, не предусмотренные тарифами. Размер такой платы определяется соглашением перевозчика и грузовладельца.

В соответствии с п. 4 ст. 744 ГК, перевозчик имеет право удерживать переданные ему для перевозки грузы в обеспечение причитающейся ему провозной платы и других платежей по перевозке (ст. 340 ГК), если иное не установлено законодательством или не вытекает из существа обязательства.

Содержание договора перевозки груза. Основной обязанностью перевозчика является доставка груза. Выполнение этой обязанности означает доставку груза: а) в определенный договором пункт назначения; б) в сроки определенные договором или законодательством; в) по установленному договором маршруту, когда это специально определено договором.

Согласно п. 1 ст. 745 ГК перевозчик обязан подать грузоотправителю в срок установленный договором исправные транспортные средства, в состоянии, пригодном для перевозки соответствующего груза. При этом грузоотправитель вправе отказаться от поданных транспортных средств, не пригодных для перевозки соответствующего груза.

Грузоотправитель обязан уплатить за перевозку груза провозную плату, а в случаях предусмотренных договором или законодательством – плату за работы и услуги, выполненные перевозчиком и не предусмотренные тарифами.

Применительно к договорам перевозки груза отдельными видами транспорта транспортными уставами и кодексами, а также правилами перевозки грузов устанавливаются характерные для данного вида перевозки права и обязанности сторон.

Ответственность по договору перевозки груза. В соответствии с п. 1 ст. 747 ГК в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств по перевозке стороны несут ответственность, установленную ГК и иными актами законодательства, а также соглашением сторон.

Предполагаются недействительными любые соглашения перевозчика и грузовладельца об ограничении или устранении установленной законодательством ответственности. Исключение составляют случаи, когда возможность таких соглашений предусмотрена законодательством.

Статья 748 ГК указывает на ответственность перевозчика за неподачу транспортных средств для перевозки груза в соответствии с договором и на ответственность отправителя за непредъявление груза либо неиспользование поданных транспортных средств, установленную законодательством, а также соглашением сторон.

Непреодолимая сила, а также иные явления стихийного характера (пожары, заносы, наводнения), военные действия, прекращение или ограничение перевозки

грузов в определенных направлениях, установленного в порядке, предусмотренном законодательством и иные, предусмотренные законодательством случаи освобождают перевозчика и грузоотправителя от ответственности за неподачу транспортных средств либо неиспользование поданных транспортных средств.

Перевозчик несет ответственность за несохранность груза, происшедшую после принятия его к перевозке и до выдачи грузополучателю или уполномоченному им лицу, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) груза или багажа произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело.

В соответствии с п. 2 ст. 750 ГК ущерб, причиненный при перевозке груза возмещается перевозчиком: а) в случае утраты или недостачи груза – в размере стоимости утраченного или недостающего груза; б) в случае повреждения (порчи) груза – в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза – в размере его стоимости; в) в случае утраты груза, сданного к перевозке с объявлением его ценности, – в размере объявленной стоимости груза. При этом стоимость груза определяется исходя из его цены, указанной в счете продавца или предусмотренной договором, а при отсутствии счета или указания цены в договоре – исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары. Помимо этого, перевозчик возвращает грузоотправителю (получателю) провозную плату, взысканную за перевозку утраченного, недостающего, испорченного или поврежденного груза, если эта плата не входит в стоимость груза.

Документы о причинах несохранности груза (коммерческий акт, акт общей формы и т. п.), составленные перевозчиком в одностороннем порядке, в случае спора подлежат оценке судом наряду с другими документами, удостоверяющими обстоятельства, которые могут служить основанием для ответственности перевозчика, отправителя либо получателя груза (п. 4 ст. 750 ГК).

Условия ответственности участников обязательства по перевозке определяются по правилам гл. 25 ГК, а также в соответствии с правилами, содержащимися в транспортных уставах и кодексах.

Особенности договоров перевозки груза отдельными видами транспорта:

Железнодорожный транспорт. Основным источником правового регулирования является Устав железнодорожного транспорта общего пользования. Устав определяет порядок составления, заключения и выполнения договоров на железнодорожные перевозки, основные условия перевозок грузов, основные правила эксплуатации подъездных путей, а также взаимоотношения Белорусской железной дороги, ее предприятий с предприятиями и организациями других видов транспорта.

Для железнодорожной перевозки грузов характерна система заявок, порядок заполнения и представления которых, их выполнения и учета устанавливаются правилами перевозок грузов.

Оформление договорных отношений при железнодорожных перевозках груза отличается своими особенностями. В соответствии с п. 30 Устава железнодорожного транспорта общего пользования грузоотправитель должен предоставить железнодорожной станции отправления на каждую отправку груза, заполненную накладную, состоящую из листов оригинала накладной, дорожной ведомости, корешка дорожной ведомости, квитанции о приеме груза, являющуюся договором на перевозку груза. В необходимых случаях грузоотправитель обязан предоставить документы «второй очереди»: документы для выполнения таможенных процедур, сертификат и спецификацию.

Подтверждением приема груза к перевозке является выданная железнодорожной станцией квитанция о приеме груза, в которой проставляется календарный штампель железнодорожной станции.

Разнообразие сдаваемых к перевозке грузов, существенные различия в их характеристике и особенностях перевозки определяют необходимость детальной регламентации отношений, связанных с подачей и определением пригодности вагонов и контейнеров. Согласно п. 40 Устава пригодность для перевозки конкретного груза в коммерческом отношении определяется: вагонов – грузоотправителями, если погрузка производится ими, или предприятиями Белорусской железной дороги, если погрузка производится этими предприятиями; контейнеров, специализированных вагонов – грузоотправителями. Однако в любом случае предприятия Белорусской железной дороги обязаны подавать под погрузку вагоны, контейнеры в техническом отношении исправные, годные для перевозки конкретного груза.

Значение сроков доставки груза при железнодорожных перевозках возрастает по мере увеличения протяженности пути следования. Исчисление срока доставки груза начинается с 24 часов дня приема груза к перевозке. Груз считается доставленным в срок, если на железнодорожной станции назначения он выгружен предприятием Белорусской железной дороги или если вагон, контейнер с грузом подан грузополучателю под погрузку до истечения установленного срока доставки (п. 51 Устава).

На грузополучателя п. 55 Устава возлагается обязанность принять и вывести с железнодорожной станции груз, прибывший в его адрес.

Раздел VII Устава содержит нормы об ответственности Белорусской железной дороги, ее предприятий, грузоотправителей, грузополучателей. Так, п. 110 Устава устанавливает ответственность за неподачу предприятиями Белорусской железной дороги вагонов и контейнеров для выполнения перевозок, непредъявление груза, неиспользование грузоотправите-

лем поданных вагонов и контейнеров или отказ его от предусмотренных заявкой вагонов и контейнеров. При этом размер уплачиваемого штрафа зависит от грузоподъемности вагонов и контейнеров.

Автомобильный транспорт. В соответствии со ст. 3 Закона Республики Беларусь «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках» законодательство об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках основывается на Конституции Республики Беларусь и состоит из Гражданского кодекса Республики Беларусь, Закона Республики Беларусь «Об основах транспортной деятельности», Закона «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках» и иных актов законодательства.

На отношения автомобильного перевозчика и физического лица, имеющего намерение заключить (заключившего) договор автомобильной перевозки пассажира или груза либо договор фрахтования исключительно для личных, бытовых, семейных и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, распространяется законодательство о защите прав потребителей.

Особенности регулирования автомобильной перевозки опасных грузов определяются законодательством в области перевозки опасных грузов.

Автомобильные перевозки подразделяются на *внутриреспубликанские* и *международные* автомобильные перевозки.

К *внутриреспубликанским* автомобильным перевозкам относятся:

- городские автомобильные перевозки;
- пригородные автомобильные перевозки;
- междугородные внутриобластные автомобильные перевозки;
- междугородные межобластные автомобильные перевозки.

Городские автомобильные перевозки – автомобильные перевозки, выполняемые в пределах города (населенного пункта) и за его пределы до пунктов, установленных решением местных исполнительных и распорядительных органов.

Пригородные автомобильные перевозки – автомобильные перевозки, которые не могут быть отнесены к городским автомобильным перевозкам и выполняются в пределах административных границ района или за его пределы с протяженностью маршрута не более 50 километров, измеряемого от границ города (населенного пункта), являющегося начальным пунктом маршрута.

Междугородные внутриобластные автомобильные перевозки – автомобильные перевозки, которые не могут быть отнесены к городским или пригородным автомобильным перевозкам и выполняются в пределах административных границ области Республики Беларусь.

Междугородные межобластные автомобильные перевозки – автомобильные перевозки, которые не могут быть отнесены к городским или пригородным автомобильным перевозкам и выполняются по территориям двух и более областей Республики Беларусь.

Автомобильные перевозки пассажиров могут выполняться в регулярном или нерегулярном сообщении.

Автомобильные перевозки пассажиров в регулярном сообщении – систематические автомобильные перевозки пассажиров, выполняемые согласно расписаниям либо интервалам движения транспортных средств с установленными началом и окончанием работы по определенным маршрутам с местами посадки и высадки пассажиров, оборудованными в соответствии с требованиями технических нормативных правовых актов.

Автомобильные перевозки пассажиров в регулярном сообщении подразделяются на автомобильные перевозки пассажиров транспортом общего пользования и иные автомобильные перевозки пассажиров в регулярном сообщении.

Автомобильные перевозки пассажиров в нерегулярном сообщении – автомобильные перевозки пассажиров, которые не могут быть отнесены к автомобильным перевозкам пассажиров в регулярном сообщении.

Коммуникации автомобильного транспорта, требования логистики определяют необходимость рационального использования транспортных средств для перевозки грузов.

Заключение договора автомобильной перевозки груза осуществляется в порядке, установленном Правилами автомобильных перевозок грузов, и подтверждается составлением товарно-транспортной накладной или иного транспортного документа. Неправильно составленные товарно-транспортная накладная или иной транспортный документ, а также их утеря не влияют на действительность заключенного договора автомобильной перевозки груза.

В соответствии со ст. 42 Закона «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках» автомобильный перевозчик обязан подать в срок, установленный договором автомобильной перевозки груза, договором фрахтования для автомобильной перевозки грузов или договором об организации автомобильных перевозок грузов, исправное транспортное средство под загрузку в состоянии, пригодном для автомобильной перевозки соответствующих грузов. При этом, грузоотправитель вправе отказаться от своевременно поданного под загрузку транспортного средства, если оно не соответствует условиям договора или непригодно для автомобильной перевозки соответствующих грузов.

Если своевременно поданное под загрузку транспортное средство не соответствует условиям договора или непригодно для выполнения автомобильной перевозки соответствующих грузов, то такое транспортное средство считается не поданным под загрузку.

Время подачи под загрузку транспортного средства исчисляется с момента прибытия транспортного средства и предъявления грузоотправителю путевого листа водителем транспортного средства.

Транспортными документами при выполнении автомобильных перевозок грузов признаются:

- путевой лист;
- товарно-транспортная накладная;
- международная товарно-транспортная накладная «CMR» (CMR-накладная), составленная согласно Конвенции о договоре международной дорожной перевозки грузов (КДПГ), принятой в г. Женеве 19 мая 1956 г.;
- заказ-поручение и иные документы, в соответствии с законодательством.

Использование транспортного средства при выполнении автомобильной перевозки груза оформляется путевым листом.

Для выполнения автомобильной перевозки груза товарного характера оформляется товарно-транспортная накладная, а в случаях, предусмотренных Правилами автомобильных перевозок грузов, оформляются заказ-поручение или иные документы, определенные Правилами автомобильных перевозок грузов.

Выполнение автомобильной перевозки груза нетоварного характера оформляется путем внесения записи в путевой лист, а в случаях, предусмотренных Правилами автомобильных перевозок грузов, – иными транспортными документами, определенными Правилами автомобильных перевозок грузов.

Транспортные документы оформляются в порядке, установленном Министерством финансов Республики Беларусь по согласованию с Министерством транспорта и коммуникаций Республики Беларусь, за исключением оформления CMR-накладной, которое осуществляется в порядке, установленном Министерством транспорта и коммуникаций Республики Беларусь по согласованию с Министерством финансов Республики Беларусь.

Обязанности по составлению путевого листа возлагаются на автомобильного перевозчика, товарно-транспортной накладной – на грузоотправителя, заказа-поручения – на автомобильного перевозчика, если иное не установлено законодательными актами или соглашением сторон.

Если законодательством предусмотрена необходимость оформления грузосопроводительных документов (сертификата соответствия, ветеринарного и фитосанитарного сертификатов, сертификата происхождения товаров и т.п.), заказчик автомобильной перевозки груза обязан обеспечить предоставление таких документов, оформленных надлежащим образом, автомобильному перевозчику вместе с транспортным документом.

Автомобильный перевозчик не обязан проверять правильность оформления грузосопроводительных документов. Вместе с тем, на автомобильного перевозчика возлагается обязанность возмещения убытков, понесенных заказчиком автомобильной перевозки груза в случае утери или ненадлежащего использования грузосопроводительных документов.

Допускается заключение договора фрахтования для автомобильной перевозки грузов, по которому перевозчик обязуется по заявке заказчика предоставить за плату заказчику автомобильной перевозки грузов (фрахтователю) всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для автомобильной перевозки грузов (ст. 38 Закона).

За неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору автомобильной перевозки пассажира или груза, договору фрахтования для автомобильных перевозок пассажиров или грузов, договору об организации перевозок пассажиров или грузов стороны несут ответственность, установленную Законом «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках», иными актами законодательства, а также соглашением сторон. Так, перевозчик несет ответственность за неподачу транспортного средства, за несохранность груза или багажа, за задержку отправления транспортного средства или опоздание его прибытия в пункт назначения при автомобильной перевозке пассажиров, за причинение вреда жизни или здоровью пассажира. Заказчик несет ответственность за неиспользование поданных транспортных средств, а также за другие нарушения, когда это предусмотрено законодательством или соглашением сторон.

Соглашения сторон об ограничении или устранении установленной законодательством ответственности недействительны, за исключением случаев, когда возможность таких соглашений предусмотрена законодательством.

При автомобильной перевозке опасных грузов грузоотправитель обязан указать в товарно-транспортной накладной данные об опасности груза. Основу правового регулирования перевозки опасных грузов составляет Закон Республики Беларусь «О перевозке опасных грузов».

Морской транспорт. Современное морское право и по своей сути и терминологически отличается своими традициями. Среди иных видов перевозок перевозки морским транспортом в наибольшей степени подвержены традициям нормотворчества сложившимся в течение весьма длительного периода времени. Внешняя история морского права начинается сборниками морских обычаев, сложившихся частью в границах Средиземного моря, частью у северных берегов Европы. История морского законодательства открывается знаменитым *Ordonnance de la marine*, 1681 г., область применения которого была много шире области его юридической силы, как закона. В XIX в., при общей кодификации, морскому праву также было уделено внимание в торговых уложениях.²⁰⁶

Основу правового регулирования отношений, возникающих в связи с перевозкой судами грузов, использованием судов для буксировки, осуществлением спасательных операций, а также иные отношения в области торгового мореплавания составляет Кодекс торгового мореплавания Респуб-

²⁰⁶ Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.) / Г.Ф. Шершеневич. – М.: Спарк, 1994. – С 307.

лики Беларусь (КТМ). Если международным договором Республики Беларусь установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены КТМ, то применяются правила международного договора.

Следует различать договор морской перевозки груза, когда перевозчик обязуется доставить в порт назначения вверенный ему отправителем груз и выдать его уполномоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза обусловленную плату (фрахт), (ст. 80 КТМ) и договор фрахтования (чартер) при котором одна сторона (фрахтовщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) за плату (фрахт) всю или часть вместимости одного или нескольких судов на один или несколько рейсов для морской перевозки груза (ст. 81 КТМ).

При заключении договора об организации морских перевозок грузов, когда это необходимо для осуществления систематических перевозок (практикуется на всех видах транспорта), условия морской перевозки груза, определенные в договоре об организации морских перевозок грузов, считаются включенными в договор морской перевозки груза.

Документ, удостоверяющий заключение договора морской перевозки груза и служащий доказательством приема перевозчиком указанного в этом документе груза – коносамент. Требования к содержанию коносамента определены ст. 87 КТМ (наименование перевозчика и его местонахождение; название судна; место погрузки и дата приема груза в порту погрузки; наименование отправителя и его местонахождение; место назначения груза либо место назначения судна; наименование получателя, если он указан отправителем; наименование груза, основные марки необходимые для его идентификации; описание внешнего состояния груза и др.). Коносамент может быть выдан на имя определенного получателя (именной коносамент), приказу отправителя или получателя (ордерный коносамент) либо на предъявителя.

Характерной особенностью правоотношений по морской перевозке грузов является определение в КТМ специальных взаимосвязанных условий, влияющих на погрузку груза и вознаграждение одним из которых выступает время, предоставляемое под погрузку (стальнойное и контрстальнойное время).

При морской перевозке грузов особым образом регламентируется порядок размещения груза на судне. В соответствии со ст. 106 КТМ груз размещается на судне по усмотрению капитана судна. При этом перевозчик несет ответственность за правильное размещение, крепление и сепарацию груза на судне.

Одним из проявлений действия морских обычаев являются нормы ст. 116 КТМ, в соответствии с которыми перевозчик обязан доставлять грузы в соответствии с указанными в договоре маршрутом и сроками, а при отсутствии такого указания – в соответствии с обычным маршрутом и в обычные сроки. При этом не считается нарушением договора всякое

отклонение судна от намеченного маршрута (дивиация) в целях спасения на море людей, судов и грузов, а равно иное разумное отклонение от маршрута, если оно не вызвано неправильными действиями перевозчика.

Характерными особенностями отличаются условия и порядок платежей при морской перевозке грузов. Так, в случаях, предусмотренных договором, и при наличии соответствующей оговорки в коносаменте уплата причитающихся перевозчику платежей может производиться получателем. Перевозчик имеет право удерживать переданные ему для морской перевозки грузы в обеспечение причитающегося ему фрахта и других платежей по перевозке, например демередж (вознаграждение, причитающееся перевозчику за простой судна в течение контрсталийного времени), если иное не установлено законодательством или не вытекает из существа обязательства.

Размер фрахта устанавливается соглашением сторон, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь. При отсутствии соглашения сторон размер фрахта определяется исходя из ставок, применяемых в месте и во время погрузки судна. Погрузка груза в большем количестве, чем это было предусмотрено договором, ведет к увеличению фрахта. Если вместо груза, предусмотренного договором, на судно погружен другой груз, фракт за перевозку которого больше, чем установлено договором, уплачивается фракт за перевозку действительно погруженного груза. Если же фракт за перевозку действительно погруженного на судно груза меньше фрахта, предусмотренного договором, уплачивается фракт, предусмотренный договором.

Внутренний водный транспорт. Правовые, экономические и организационные основы судоходства по внутренним водным путям Республики Беларусь установлены Кодексом внутреннего водного транспорта Республики Беларусь (КВВТ). Статья 4 КВВТ устанавливает приоритет международного договора Республики Беларусь перед КВВТ в том случае, если вступившим в силу международным договором Республики Беларусь установлены иные правила, чем те, которые содержатся в КВВТ.

Внутренний водный транспорт – вид транспорта, на котором перевозки грузов выполняются по внутренним водным путям с использованием судов внутреннего плавания, судов смешанного (река – море) плавания и маломерных судов.

По договору перевозки груза внутренним водным транспортом перевозчик обязуется доставить вверенный ему грузоотправителем груз в пункт назначения и выдать его уполномоченному на получение груза лицу (грузополучателю), а грузоотправитель обязуется уплатить за перевозку установленную плату (ст. 69 КВВТ).

Заключение договора перевозки груза внутренним водным транспортом подтверждается составлением коносамента. Кроме коносамента оформляются и другие перевозочные документы, обязательные для всех лиц, участвующих в перевозке грузов внутренним водным транспортом.

Формы и порядок заполнения таких документов устанавливаются Правилами перевозок грузов внутренним водным транспортом.

До предъявления груза к перевозке грузоотправитель обязан подготовить груз таким образом, чтобы обеспечить безопасность транспортировки, его сохранность, а также сохранность судна и контейнеров, рациональное использование грузоподъемности и вместимости судна и контейнеров.

Пригодность судов и контейнеров для перевозки предъявляемого груза определяется грузоотправителем или уполномоченным им лицом на основании требований, установленных Правилами перевозки грузов. Правила перевозки грузов устанавливают также способы размещения и крепления грузов на судах с указанием необходимых для погрузки, крепления и перевозки грузов приспособлений и материалов, а также нормативы предоставления таких приспособлений и материалов.

За перевозку грузов внутренним водным транспортом взимается провозная плата, устанавливаемая соглашением сторон, если законодательством Республики Беларусь не предусмотрено иное. Провозная плата определяется на основании тарифов. Работы и услуги, выполняемые перевозчиком по требованию грузовладельца и не предусмотренные тарифами, оплачиваются по соглашению сторон.

Срок доставки грузов внутренним водным транспортом и порядок их исчисления определяются в соответствии с Правилами перевозок грузов.

При наличии оснований и в порядке, предусмотренном ст. 79 КВВТ возможно ограничение или прекращение перевозки грузов (действие непреодолимой силы, военные действия, объявление карантина, чрезмерное скопление грузов и судов в порту и др.).

Воздушный транспорт. Правоотношения по воздушной перевозке более чем, другие виды перевозок испытывают воздействие публично-правовых начал, так как использование воздушного пространства сопряжено с необходимостью обеспечения авиационной и экологической безопасности, эффективности перевозок и авиационных работ.

Основу правового регулирования воздушных перевозок составляет Воздушный кодекс Республики Беларусь.

Технические особенности и возможности воздушного транспорта подразделяют воздушные перевозки на внутренние воздушные перевозки, при осуществлении которых пункты отправления, назначения и посадок расположены на территории Республики Беларусь и международные воздушные перевозки, при осуществлении которых пункты отправления и назначения расположены соответственно на территориях двух государств или на территории одного государства, если предусмотрен пункт (пункты) посадки на территории другого государства.

По договору воздушной перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему грузоотправителем груз или почтовые отправления в пункт на-

значения и выдать их грузополучателю или лицу уполномоченному на получение груза или почтовых отправок, а грузоотправитель обязуется оплатить воздушную перевозку грузов или почтовых отправок (ч. 3 ст. 95 ВК). Допускается фрахтование воздушного судна с заключением договора фрахтования (воздушного чартера), когда одна сторона (фрахтовщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) за плату для выполнения одного или нескольких рейсов одно или несколько воздушных судов либо часть воздушного судна для воздушных перевозок грузов.

Договор воздушной перевозки груза удостоверяется грузовой накладной установленной формы.

Плата за воздушные перевозки грузов осуществляется на основании тарифов устанавливаемых при выполнении внутренних воздушных перевозок в соответствии с законодательством, а при выполнении международных воздушных перевозок в соответствии с международными договорами Республики Беларусь. Перечень, размер и порядок исчисления тарифов, ставок и сборов за выполнение работ и предоставление услуг, оказываемых гражданской авиацией, утверждаются в порядке, определяемом Советом Министров Республики Беларусь. Размер платы за выполнение работ и предоставление услуг, оказываемых гражданской авиацией, не предусмотренных указанным перечнем, устанавливается соглашением сторон (ст. 106 Воздушного кодекса).

Срок доставки груза и почтовых отправок определяется авиационными правилами или правилами воздушных перевозок, установленными перевозчиком, если иное не предусмотрено договором воздушной перевозки груза.

Договор перевозки пассажира и багажа

По договору перевозки пассажира перевозчик обязуется перевести пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его уполномоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить, если иное не определено законодательными актами, установленную плату за проезд, а при сдаче багажа – и за провоз багажа (п. 1 ст. 740 ГК).

Договор перевозки пассажира консенсуальный, двусторонний и возмездный. Перевозка транспортом общего пользования делает этот договор публичным (п. 1 ст. 396 ГК). Договор перевозки багажа реальный, двусторонний и возмездный.

Сдача пассажиром к перевозке багажа дополняет правоотношения по перевозке пассажира сопутствующим правовым институтом, что внешне проявляется в особенностях правового регулирования отношений по перевозке пассажиров и багажа.

Источники правового регулирования. В гл. 40 ГК содержатся лишь общие положения применимые к отношениям по перевозке пассажиров и багажа. Акцент в правовом регулировании данных отношений смещается в сторону транспортных уставов и кодексов, а также правил перевозки пассажиров и ба-

гажа отдельными видами транспорта. Как правило, нормы о перевозке пассажиров и багажа в транспортных уставах и кодексах расположены в отдельных главах: Кодекс торгового мореплавания – гл. 12 «Морская перевозка пассажиров»; Кодекс внутреннего водного транспорта – гл. 11 «Перевозка пассажиров и багажа внутренним водным транспортом»; Закон «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках» – гл. 4 «Автомобильные перевозки пассажиров». Одним из исключений является Воздушный кодекс, в гл. 14 которого содержатся нормы и о перевозке пассажиров, багажа и о перевозке грузов.

В соответствии с п. 2 ст. 740 ГК, если иное не предусмотрено законодательством, заключение договора перевозки пассажира удостоверяется билетом или иным документом, предусмотренным законодательством, а сдача пассажиром багажа – багажной квитанцией. *Формы билета и багажной квитанции* устанавливаются в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами, иными актами законодательства. Как правило, формы билета и багажной квитанции определяются правилами перевозок отдельными видами транспорта. Билет и багажная квитанция могут быть как на предъявителя, так и именованными (например, на воздушном транспорте).

Согласно п. 2 ст. 744 ГК *плата за перевозку пассажиров и багажа* транспортом общего пользования определяется на основании тарифов, устанавливаемых в соответствии с законодательством. Так, в соответствии со ст. 104 КВВТ плата за перевозку пассажиров и багажа внутренним водным транспортом общего пользования определяется на основании тарифов, в порядке, установленном Правилами перевозок пассажиров и багажа и иным законодательством Республики Беларусь.

Права и обязанности пассажиров, а также перевозчиков определяются транспортными уставами и кодексами. В п. 3 ст. 740 ГК содержится указание лишь на отдельные из прав пассажиров (право на бесплатный провоз ручной клади в пределах установленных норм, право сдавать к перевозке багаж за плату по тарифу).

Общие условия перевозки пассажиров содержатся в ст. 99 Воздушного кодекса с указанием на обязанность перевозчика организовать обслуживание пассажиров воздушных судов и обеспечить их точной и своевременной информацией о движении воздушных судов и предоставляемых услугах. Перечень услуг и порядок их предоставления пассажирам воздушных судов определяются авиационными правилами, а также правилами воздушных перевозок, установленными перевозчиком.

Права и обязанности пассажиров, а также Белорусской железной дороги и ее предприятий при железнодорожных пассажирских перевозках и перевозках багажа определяются разделом VI Устава железнодорожного транспорта общего пользования. В частности, согласно абз. 7 ч. 1 п. 94 Ус-

тава пассажир имеет право занять в пути следования по согласованию с начальником поезда место в вагоне более высокой категории с доплатой разницы в стоимости проезда при наличии свободных мест.

При пассажирских перевозках внутренним водным транспортом обязанности перевозчика определены ст. 106 КВВТ, а права и обязанности пассажира ст. 107 КВВТ. Так, перевозчик обязан обеспечить пассажирам условия проезда, установленные стандартами и другими обязательными нормативами, в соответствии с комфортабельностью судна, а также категорией пассажирских мест.

Особенности *ответственности* при перевозках пассажиров и багажа определяются транспортными уставами и кодексами. Так, в соответствии со ст. 152 КТМ ответственность перевозчика за причинение вреда жизни и здоровью пассажира определяется по правилам Гражданского кодекса Республики Беларусь, если иным законодательством Республики Беларусь или договором морской перевозки пассажира не предусмотрена повышенная ответственность перевозчика. Ответственность перевозчика за утрату, недостачу или повреждение (порчу) багажа определяется по правилам ст. 153 и ст. 154 КТМ. Ответственность перевозчика и пассажира при перевозках внутренним водным транспортом определяется нормами главы 12 КВВТ, а ответственность Белорусской железной дороги, ее предприятий и пассажиров нормами, содержащимися в разделе VII Устава железнодорожного транспорта общего пользования.

ДОГОВОР ТРАНСПОРТНОЙ ЭКСПЕДИЦИИ

По договору транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента) выполнить или организовать выполнение транспортно-экспедиционных услуг, определенных договором (ст. 16 Закона Республики Беларусь «О транспортно-экспедиционной деятельности»).

Договор транспортной экспедиции – консенсуальный, двусторонний и возмездный. Исходя из того, что в основу классификации гражданско-правовых договоров положен утвердившиеся в юридической литературе признак системной направленности на достижение определенного результата, а воля сторон направлена на совершение договора транспортной экспедиции, представляется маловероятным позиционирование договора экспедиции как договора реального в тех случаях, когда экспедитором выступает перевозчик.²⁰⁷

²⁰⁷ Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 413.

Источники правового регулирования. Общие положения о договоре транспортной экспедиции содержатся в гл. 41 ГК. Отдельные нормы, касающиеся транспортной экспедиции, включены в транспортные уставы и кодексы. Основные положения содержатся в Законе Республики Беларусь «О транспортно-экспедиционной деятельности». Применяются также Законы «Об основах транспортной деятельности» и «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках».

Отношения транспортной экспедиции регулируются также Правилами транспортно-экспедиционной деятельности в Республике Беларусь, утвержденные постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 30.12.2006 г. № 1766.

Элементы договора транспортной экспедиции

Сторонами договора транспортной экспедиции являются экспедитор и клиент. Экспедитором может выступать коммерческая организация или индивидуальный предприниматель при наличии специального разрешения (лицензии). Чаще всего, экспедирование осуществляют специализированные организации, обладающие всеми необходимыми для этого условиями. Клиентами могут быть любые юридические и физические лица.

Экспедитор при исполнении договора транспортной экспедиции может вступать в отношения с третьими лицами от своего имени или от имени клиента. В отношениях с третьими лицами экспедитор действует от своего имени, если иное не предусмотрено договором транспортной экспедиции. Права и обязанности по договорам, заключенным экспедитором от своего имени, возникают непосредственно у экспедитора. Экспедитор, вступающий в отношения с третьими лицами от имени клиента, должен иметь доверенность клиента, согласно которой клиент уполномочивает его действовать в таком статусе. Экспедитор на основании выданной ему доверенности обязан передать клиенту оригиналы договоров, заключенных в соответствии с договором транспортной экспедиции от имени клиента.

В случае привлечения экспедитором другого экспедитора для выполнения своих обязанностей по договору транспортной экспедиции заключается еще один договор транспортной экспедиции. При этом экспедитор, привлеченный другого экспедитора, выступает в качестве клиента.

Предметом договора транспортной экспедиции являются услуги, связанные с перевозкой груза. Услуги могут включать в себя: организацию перевозки груза транспортом или маршрутом, избранным экспедитором или клиентом; заключение экспедитором от имени клиента договора перевозки груза; отправку и получение груза; получение требующихся для экспорта или импорта документов; выполнение таможенных и иных формальностей; проверку количества и состояния груза; погрузку и выгрузку груза; уплату пошлин, сборов и других платежей; хранение груза; упаков-

ку, маркировку, пакетирование и сортировку груза; закрепление грузов; осуществление расчетов с перевозчиками и др.

Экспедитор может также оказывать услуги и по перевозке груза, если это предусмотрено договором транспортной экспедиции.

Согласно ст. 8 Закона «О транспортно-экспедиционной деятельности» к транспортно-экспедиционным услугам относятся:

- услуги, связанные с подготовкой груза к перевозке: определение массы груза, упаковка, затаривание, маркировка, пакетирование, сортировка груза;
- услуги, связанные с погрузкой (выгрузкой) груза: обеспечение выполнения погрузочно-разгрузочных работ, в том числе перевалки груза при смешанной перевозке, закрепления, укрытия, увязки груза, а также предоставление необходимых для этих целей приспособлений;
- организация процесса перевозки груза любым видом транспорта;
- оформление перевозочных, грузосопроводительных и иных документов, необходимых для выполнения перевозки груза;
- сопровождение груза в процессе перевозки и иные услуги по обеспечению его сохранности;
- согласование схемы (маршрута, последовательности) перевозки груза несколькими видами транспорта при смешанной перевозке;
- консолидация и деконсолидация отправок грузов;
- представление груза и сопроводительных документов в таможенные органы;
- проверка количества мест, массы и состояния груза;
- хранение груза;
- прием груза в пункте назначения;
- уплата пошлин, сборов и других платежей, связанных с оказываемыми транспортно-экспедиционными услугами;
- осуществление расчетов с участниками транспортно-экспедиционной деятельности;
- консультирование по вопросам организации перевозок грузов;
- оказание информационных услуг, связанных с перевозкой груза.

Форма договора транспортной экспедиции – простая письменная (п. 4 ст. 755 ГК). Клиент должен выдать экспедитору доверенность, если она необходима для выполнения его обязанностей (п. 5 ст. 755 ГК).

Клиент выдает поручение экспедитору на выполнение или организацию выполнения транспортно-экспедиционных услуг. Поручение экспедитору может быть выдано клиентом в рамках заключенного долгосрочного договора транспортной экспедиции, а также может быть разовым. Поручение экспедитору, выданное клиентом в рамках заключенного между ними долгосрочного договора транспортной экспедиции, принимается экспедитором

к исполнению немедленно по его получении, если иное не предусмотрено этим договором или не вытекает из поручения. В случае выдачи клиентом поручения экспедитору при отсутствии заключенного договора транспортной экспедиции требуется письменное подтверждение экспедитора о даче согласия на принятие к исполнению такого поручения. При получении клиентом указанного подтверждения договор транспортной экспедиции считается заключенным. Поручение экспедитору должно содержать все данные, необходимые для его надлежащего исполнения. Форма поручения экспедитору определяется Правилами транспортно-экспедиционной деятельности.

Цена в договоре транспортной экспедиции. Под ценой в договоре транспортной экспедиции понимается вознаграждение экспедитора. Причитающаяся экспедитору плата определяется соглашением сторон, если иное не предусмотрено актами законодательства Республики Беларусь. Актами законодательства Республики Беларусь может устанавливаться фиксированная плата (тариф, ставка, сбор) за выполнение транспортных работ и услуг. Расходы, связанные с выполнением определенных договором экспедиции услуг, связанные с перевозкой груза относятся на клиента.

Содержание договора транспортной экспедиции. Основная обязанность экспедитора – выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза. При такой общей направленности каждому договору транспортной экспедиции, тем не менее, свойственна своя индивидуальность, поскольку перечень транспортных работ и услуг достаточно разнообразен. В обязанности экспедитора может входить: организация перевозки груза с определением вида транспорта и маршрута перевозки; заключение договора перевозки груза или перевозка груза; обеспечение отправки и получение груза; погрузка и разгрузка груза; осуществление платежей в связи с перевозкой груза; осуществление необходимых работ с самим грузом. Каждая из этих обязанностей содержит, следующие из основных, производные обязанности. Например, получение груза может означать необходимость участия экспедитора в приемке груза по количеству и качеству с составлением акта общей формы или коммерческого акта.

Глава 5 Закона «О транспортно-экспедиционной деятельности» определяет права и обязанности клиента и экспедитора.

Клиент имеет право:

- выбирать вид транспорта, маршрут и последовательность перевозки груза несколькими видами транспорта, если иное не предусмотрено договором транспортной экспедиции;
- требовать у экспедитора представления информации о процессе перевозки груза, если это предусмотрено договором транспортной экспедиции;
- давать иные указания экспедитору в соответствии с договором;

- частично отказаться от исполнения договора транспортной экспедиции, уведомив об этом экспедитора и возместив ему расходы, понесенные в связи с исполнением этого договора, а также выплатив часть вознаграждения соразмерно объему оказанных транспортно-экспедиционных услуг.

Клиент обязан:

- представить экспедитору документы и другую информацию, необходимые для надлежащего исполнения договора транспортной экспедиции;
- выдать экспедитору доверенность, если она необходима для исполнения обязанностей по договору транспортной экспедиции;
- указать особые свойства груза, вследствие которых может быть причинен вред самому грузу, третьим лицам или их имуществу, другим грузам или окружающей среде, а также свойства груза, подверженного быстрой порче;
- возместить расходы, понесенные экспедитором в интересах клиента, в том числе в случае, если экспедитор не мог предварительно уведомить о них клиента либо не получил в разумный срок ответа на свое уведомление, и выплатить экспедитору причитающееся вознаграждение.

Клиент должен исполнять иные обязанности, предусмотренные законодательством Республики Беларусь или договором транспортной экспедиции.

Экспедитор имеет право:

- привлекать третьих лиц для исполнения своих обязанностей по договору транспортной экспедиции, если иное не предусмотрено этим договором. При этом экспедитор несет ответственность перед клиентом за исполнение договора транспортной экспедиции третьими лицами;
- осуществлять перевозку груза собственным транспортом. В этом случае, экспедитор заключает с клиентом договор транспортной экспедиции и договор перевозки груза;
- выбирать или изменять вид транспорта, маршрут и последовательность перевозки груза несколькими видами транспорта, если иное не предусмотрено договором транспортной экспедиции;
- требовать от клиента возмещения расходов, понесенных в связи с исполнением своих обязанностей по договору транспортной экспедиции, а также уплаты вознаграждения, установленного этим договором;
- не приступать к исполнению своих обязанностей по договору транспортной экспедиции до получения от клиента документов и другой информации, необходимых для его надлежащего исполнения.

Если иное не предусмотрено договором транспортной экспедиции, экспедитор вправе удерживать находящийся у него груз в случае неисполнения клиентом своих обязанностей по возмещению расходов, понесенных экспедитором в интересах клиента при исполнении договора, и выплате причитающегося вознаграждения.

Удержание груза экспедитором возможно до возмещения расходов, понесенных им в интересах клиента, и выплаты причитающегося вознаграждения или до предоставления клиентом надлежащего обеспечения исполнения своих обязанностей в части возмещения расходов, понесенных экспедитором в интересах клиента, в том числе расходов экспедитора, связанных с удержанием груза, и выплаты причитающегося вознаграждения.

Требования экспедитора, удерживающего груз, удовлетворяются из стоимости груза в объеме и порядке, предусмотренных для удовлетворения требований, обеспеченных залогом.

Экспедитор обязан:

- исполнять принятые по договору транспортной экспедиции обязанности в интересах клиента;
- точно следовать указаниям клиента, за исключением случая, когда договором транспортной экспедиции предусмотрено, что экспедитор вправе отступить от этих указаний в интересах клиента. Если экспедитор не мог предварительно запросить клиента о даче согласия на отступление от его указаний либо не получил в разумный срок ответа на свой запрос, он обязан уведомить клиента о допущенном отступлении от его указаний по договору транспортной экспедиции, как только это станет возможным;
- незамедлительно информировать клиента о невозможности полного или частичного исполнения своих обязанностей по договору транспортной экспедиции по независящим от него причинам;
- в случае представления клиентом неполной информации запросить у него дополнительную информацию о свойствах груза, об условиях его перевозки и иную информацию, необходимую для надлежащего исполнения договора транспортной экспедиции.

Ответственность по договору транспортной экспедиции. Положения об ответственности содержатся в гл. 6 Закона «О транспортно-экспедиционной деятельности». В частности, экспедитор несет ответственность за несохранность груза, за нарушение срока исполнения обязанностей, а клиент за непредставление предусмотренной Законом «О транспортно-экспедиционной деятельности» информации.

Ответственность сторон в форме возмещения убытков или взыскания неустойки наступает по общим правилам главы 25 ГК.

ДОГОВОР ЗАЙМА. КРЕДИТНЫЙ ДОГОВОР

По договору займа одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу та-

кую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества (п. 1 ст. 760 ГК).

Договор займа реальный и односторонний. Договор займа предполагается возмездным, если иное не предусмотрено законодательством или договором. В соответствии с п. 3 ст. 762 ГК договор займа предполагается беспроцентным (безвозмездным), если в нем прямо не предусмотрено иное, в случаях, когда: а) договор заключен между гражданами на сумму, не превышающую установленный законодательством пятидесятикратный размер базовой величины, и не связан с осуществлением предпринимательской деятельности, хотя бы одной из сторон; б) по договору заемщику передаются не деньги, а другие вещи, определенные родовыми признаками.

Заем был хорошо известен римскому гражданскому праву. Договор в виде *mutuum* (ссуды) представлял собой обычный способ одалживания денег или каких-либо иных вещей, предметов природного происхождения, например, вина или урожая. Лицо, бравшее в долг деньги или, вино или урожай, обязано было вернуть долг владельцу в той же сумме (если это были деньги) и того же качества (если это было вино или урожай). Первое время существовала практика, при которой должник вообще не выплачивал никаких процентов за предоставлявшуюся ему ссуду даже в том случае, если он задерживал ее возвращение.²⁰⁸

Виды договора займа: целевой заем (ст. 767 ГК); вексельный и облигационный заем (ст. 768 ГК); государственный заем (ст. 769 ГК); коммерческий заем (ст. 770 ГК).

Источники правового регулирования. Основные положения о договоре займа содержатся в главе 42 ГК. Отдельные виды займа регулируются специальным законодательством. Например, при выдаче векселя, что считается одним из видов заемных операций, руководствуются вексельным законодательством, основу которого составляет Закон «Об обращении переводных и простых векселей». Заем, оформленный облигацией, регулируется законодательством о выпуске облигаций. Так, постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 27.03.2007 г. № 775 утверждена Инструкция по выпуску, размещению и погашению индексируемых облигаций Национального банка для юридических лиц.

Элементы договора займа

Сторонами договора займа являются заимодавец и заемщик. Заимодавцем могут быть физические и юридические лица, причем, последние в том случае, если это не противоречит их уставным целям деятельности. Осуществление определенных видов валютных операций требует получения разрешения (лицензии) Национального банка Республики Беларусь

²⁰⁸ Аннерс, Э. История европейского права / Э. Аннерс; пер. со швед., Ин-т Европы. – М.: Наука, 1994. – С 91.

в соответствии с положениями Закона Республики Беларусь «О валютном регулировании и валютном контроле». Заемщиком по общему правилу могут быть любые физические и юридические лица, а в отношениях по государственному займу заемщиком выступает Республика Беларусь и ее административно-территориальные единицы.

Предметом договора займа могут быть деньги или другие вещи, определяемые родовыми признаками. В соответствии с п. 3 ст. 760 ГК иностранная валюта и валютные ценности могут быть предметом договора займа на территории Республики Беларусь с соблюдением правил ст.ст. 141, 142 и 298 ГК. Согласно ч. 3 ст. 11 Закона Республики Беларусь «О валютном регулировании и валютном контроле» в отношениях между физическими лицами – резидентами, не выступающими при проведении валютных операций в качестве индивидуальных предпринимателей, разрешается использование иностранной валюты, ценных бумаг в иностранной валюте и платежных документов в иностранной валюте в случаях: предоставления займов, возврата займов и процентов за пользование ими; дарения (в том числе в виде пожертвований), а также отмены дарения; передачи на хранение и их возврата.

Форма договора займа. В соответствии с п. 1 ст. 761 ГК договор займа должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает не менее чем в десять раз установленный законодательством размер базовой величины, а в случаях, когда займодавцем является юридическое лицо, – независимо от суммы. В иных случаях применяются общие правила ГК о форме сделок (ст.ст. 159 – 164 ГК).

Подтверждением договора займа и его условий может служить расписка заемщика, иной документ, удостоверяющий передачу заемщику займодавцем определенной денежной суммы или определенного количества вещей (п. 2 ст. 761 ГК).

При оформлении займа или облигации, отношения займа подтверждаются в соответствии с требованиями специального законодательства.

Содержание договора займа, исходя из того, что этот договор односторонний, составляет обязанность заемщика возвратить сумму займа. Взятая в займы сумма должна быть возвращена заемщиком в срок, в порядке, предусмотренном договором. Если срок возврата договором не установлен или определен моментом востребования, то в соответствии с ч. 2 п. 1 ст. 763 ГК сумма займа должна быть возвращена заемщиком в течение тридцати дней со дня предъявления займодавцем требования об этом. Иное может быть предусмотрено договором займа.

В возмездном договоре займа заемщик обязан выплатить проценты на сумму займа. Если в договоре размер процентов на сумму займа не установлен, их размер определяется ставкой рефинансирования Национального банка

Республики Беларусь на день уплаты заемщиком суммы долга или его соответствующей части (п. 1 ст. 762 ГК).

Согласно п. 2 ст. 762 ГК при отсутствии иного соглашения проценты выплачиваются ежемесячно до дня возврата суммы займа.

Обязанность по возврату суммы займа может быть исполнена заемщиком и досрочно, если только иное не предусмотрено договором займа. В тех же случаях, когда заем предоставлялся под проценты, досрочный возврат суммы займа возможен лишь с согласия заимодавца.

Если иное не предусмотрено договором займа, сумма займа считается возвращенной в момент передачи ее заимодавцу или зачисления соответствующих денежных средств на его банковский счет (п. 3 ст. 763 ГК).

Нарушение заемщиком сроков возврата взятой в займы суммы, при том, что иное не предусмотрено законодательством или договором, ведет к уплате процентов в размере, предусмотренном п. 1 ст. 366 ГК, со дня, когда сумма займа должна была быть возвращена, до дня ее возврата заимодавцу – независимо от уплаты процентов, предусмотренных п. 1 ст. 762 ГК.

Если договором займа предусмотрено возвращение займа по частям (в рассрочку), то при нарушении заемщиком срока, установленного для возврата очередной части займа, заимодавец вправе потребовать досрочного возврата всей оставшейся суммы займа вместе с причитающимися процентами (п. 2 ст. 764 ГК).

Статья 765 ГК допускает оспаривание договора займа по его безденежности. Заемщику предоставляется право доказывать, что деньги или другие вещи в действительности не получены им от заимодавца или же получены, но в меньшем количестве, чем указано в договоре займа. В тех случаях, когда договор займа должен быть совершен в письменной форме (ст. 761 ГК), его оспаривание по безденежности путем свидетельских показаний не допускается. Исключение составляют случаи заключения договора займа под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя заемщика с заимодавцем или стечения тяжелых обстоятельств.

Если в процессе оспаривания заемщиком договора займа по его безденежности будет установлено, что деньги или другие вещи в действительности не были получены от заимодавца, договор займа считается незаключенным. Если же деньги или другие вещи в действительности были получены заемщиком от заимодавца, но в меньшем количестве, договор считается заключенным на это количество денег или вещей (п. 3 ст. 765 ГК).

Договор займа может предусматривать обязанности заемщика по обеспечению возврата суммы займа. Согласно ст. 766 ГК при невыполнении заемщиком предусмотренных договором займа обязанностей по обеспечению возврата суммы займа, а также при утрате обеспечения или ухудшении его условий по обстоятельствам, за которые заимодавец не отвечает, заимодавец

вправе потребовать от заемщика досрочного возврата суммы займа и уплаты причитающихся процентов, если иное не предусмотрено договором.

По кредитному договору банк или небанковская кредитно-финансовая организация (кредитодатель) обязуются предоставить денежные средства (кредит) другому лицу (кредитополучателю) в размере и на условиях, определенных договором, а кредитополучатель обязуется возвратить (погасить) кредит и уплатить проценты за пользование им (ч. 1 ст. 137 Банковского кодекса).

Кредитный договор консенсуальный, двусторонний и возмездный.

В юридической литературе традиционно отграничивают договор займа от кредитного договора. Хотя правоотношения займа и кредитования имеют схожую правовую природу, отличия между двумя договорами существенные. Кредитный договор в отличие от договора займа консенсуальный, всегда возмездный и двусторонний. В основе кредитного договора лежат принципы целенаправленности, материальной обеспеченности, срочности. Существенное различие проводится и по предмету договора: в договоре займа он шире (деньги и другие вещи), в кредитном договоре только деньги.

Источники правового регулирования. В соответствии с п. 2 ст. 771 ГК к отношениям по кредитному договору применяются правила гл. 42 ГК с учетом особенностей, установленных законодательством. Основу правового регулирования кредитования на уровне кодифицированного акта составляет Банковский кодекс Республики Беларусь, где содержится гл. 18 «Банковский кредит». Важные положения содержатся в Законе Республики Беларусь «О кредитных историях». Значительное количество нормативных правовых актов, направленных на регулирование отношений по предоставлению кредита принимается Национальным банком Республики Беларусь.

Элементы кредитного договора

Сторонами кредитного договора являются кредитодатель и кредитополучатель. В качестве кредитодателя может выступать банк или иная кредитно-финансовая организации. Кредитополучателями могут быть любые юридические и физические лица. В отдельных случаях возможна множественность лиц в обязательстве по кредитованию, когда допускается предоставление синдицированных кредитов одному кредитополучателю несколькими банками – участниками в рамках единого синдицированного кредитного договора, заключаемого между банками – участниками и кредитополучателем. Таким образом, при предоставлении синдицированного кредита несколькими банками – участниками кредитополучателю существует смешанная множественность, поскольку банки – участники выступают и как кредиторы (активная множественность) в отношении права тре-

бовать возврата кредита, и как должники (пассивная множественность) в отношении обязанности предоставить кредит кредитополучателю.

Предмет кредитного договора – денежные средства. Предоставление банками денежных средств в форме кредита осуществляется: а) в безналичном порядке путем перечисления банком денежных средств на счет кредитополучателя либо на счета третьих лиц; б) путем выдачи кредитополучателю наличных денежных средств.

Форма кредитного договора. В соответствии со ст. 139 Банковского кодекса кредитный договор должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы кредитного договора влечет его недействительность. Статья 152 Банковского кодекса указывает на такой вид кредитного договора как межбанковский кредитный договор, устанавливающий отношения между банками по взаимному кредитованию, особенности которого определяются Национальным банком Республики Беларусь. Согласно ст. 152 Банковского кодекса на межбанковский кредитный договор не распространяются требования гл. 18 Банковского кодекса о способах обеспечения исполнения обязательств и о форме кредитного договора, если иное не предусмотрено Национальным банком или кредитным договором.

Срок кредитного договора. Кредит может быть краткосрочным или долгосрочным. Под краткосрочным кредитом понимается кредит, предоставленный на срок до двенадцати месяцев для целей, связанных с созданием и движением текущих активов, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь. Как один из способов краткосрочного кредитования предусматривается овердрафтное кредитование, при котором денежные средства предоставляются для покрытия овердрафта²⁰⁹ в целях оперативной оплаты платежных инструкций кредитополучателя (платежных инструкций третьих лиц, акцептованных кредитополучателем) при отсутствии или недостатке денежных средств на текущем (расчетном) счете или карт – счете.

Под долгосрочным кредитом понимается кредит, предоставленный на срок от одного года до пяти лет, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь, для целей, связанных с созданием и движением долгосрочных активов.

Содержание кредитного договора. Основная обязанность кредитодателя предоставить денежные средства кредитополучателю. Исполнение этой обязанности означает передачу денежных средств в определенные

²⁰⁹ Овердрафт – дебетовое сальдо на текущем (расчетном) счете или карт – счете, возникающее в течение банковского дня в результате проведения юридическими и физическими лицами операций по перечислению денежных средств в безналичном порядке, а также путем снятия наличных денежных средств на сумму, превышающую остаток денежных средств на его счете.

сроки и на условиях предусмотренных договором. Статья 140 БК определяет существенные условия кредитного договора:

- о сумме кредита с указанием валюты кредита (для кредитной линии – о максимальном размере (лимите) общей суммы предоставляемых кредитополучателю денежных средств (кредите) и предельном размере единовременной задолженности кредитополучателя);

- о сроке и порядке предоставления и возврата (погашения) кредита;

- о размере процентов за пользование кредитом и порядке их уплаты, а также о размере платы за пользование кредитом и порядке ее внесения, если обязанность ее уплаты предусмотрена кредитным договором, за исключением случаев предоставления кредита на льготных условиях на основании решений, принятых Президентом Республики Беларусь или в установленном порядке Правительством Республики Беларусь;

- о целях, на которые кредитополучатель обязуется использовать или не использовать предоставленные денежные средства (целевое использование кредита), – в случае, предусмотренном ч. 2 ст. 144 Банковского кодекса;

- о способе обеспечения исполнения обязательств по кредитному договору;

- об ответственности кредитодателя и кредитополучателя за неисполнение (ненадлежащее исполнение) ими обязательств по кредитному договору;

Это могут быть и иные условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Способ предоставления денежных средств устанавливается кредитным договором. Это может быть зачисление денежных средств на счет кредитополучателя (на счета третьих лиц) или предоставление наличных денежных средств.

Основными обязанностями кредитополучателя являются: а) возврат полученной денежной суммы; б) уплата процентов на кредит; в) целевое использование денежных средств. Другие обязанности кредитополучателя связаны с основными и определяются кредитным договором, с учетом законодательства о кредитовании.

Исполнение обязательств по кредитному договору может обеспечиваться гарантийным депозитом денег, переводом на кредитодателя правового титула на имущество, в том числе на имущественные права, залогом недвижимого и движимого имущества, поручительством, гарантией и иными способами, предусмотренными законодательством Республики Беларусь или договором.

Кредитодатель до заключения кредитного договора обязан обеспечить возможность ознакомления каждого кредитополучателя с информацией о размере процентов и платы за пользование кредитом, если обязанность ее уплаты предусмотрена кредитным договором.

Кредитодатель при заключении кредитного договора с каждым конкретным кредитополучателем определяет самостоятельно размер, периодич-

ность начисления и сроки уплаты процентов и платы за пользование кредитом, если обязанность ее уплаты предусмотрена кредитным договором.

Стороны вправе предусмотреть в кредитном договоре порядок, при котором проценты за пользование кредитом уплачиваются полностью в день возврата (погашения) кредита или равномерными взносами в период его возврата (погашения).

Уплата процентов за пользование кредитом в день предоставления кредита не допускается.

Кредитополучатель, не возвративший (не погасивший) кредит в срок, обязан в период со дня истечения срока возврата (погашения) кредита до его полного возврата (погашения) уплачивать проценты за пользование кредитом в повышенном размере, определенном в кредитном договоре, если иной размер не предусмотрен законодательством Республики Беларусь.

Если иное не предусмотрено Президентом Республики Беларусь, при недостаточности средств для полного исполнения обязательств по кредитному договору кредитополучатель в первую очередь погашает издержки банка по исполнению обязательства, во вторую очередь – основную сумму долга по кредиту, затем причитающиеся проценты и плату за пользование им, в третью очередь исполняет иные обязательства, вытекающие из кредитного договора.

В кредитном договоре может быть предусмотрена ответственность кредитополучателя за несвоевременное внесение процентов и платы за пользование кредитом, если обязанность ее уплаты предусмотрена кредитным договором.

Ответственность по кредитному договору. Ответственность наступает по правилам гл. 25 ГК («Ответственность за нарушение обязательств») с учетом положений законодательства о кредитовании. Положения об ответственности содержатся в гл. 17 Банковского кодекса «Ответственность субъектов и участников банковских правоотношений».

ДОГОВОР ФИНАНСИРОВАНИЯ ПОД УСТУПКУ ДЕНЕЖНОГО ТРЕБОВАНИЯ (ФАКТОРИНГ)

Финансирование под уступку денежного требования – это заимствованный из зарубежного права институт. Факторинг достаточно хорошо известен праву стран англосаксонской правовой семьи и праву стран правового классицизма (Франция, Германия, Нидерланды). В странах романо-германской правовой семьи основу правового регулирования отношений по уступке денежного требования составляют нормы, содержащиеся в гражданских кодексах. Так, нормы о вступлении в права кредитора в денежном обязательстве содержатся в параграфе II части I главы V «О погашении обязательств» («De l'extinction

des obligations») Титула III Гражданского кодекса Франции.²¹⁰ В Гражданском кодексе Нидерландов соответствующие нормы содержатся в Титуле 2 «О переходе требований, долгов и отказа от прав требования» («Overgans van vorderingen en schulden en afstand van vorderingen») Книги 6.²¹¹

По договору финансирования под уступку денежного требования (факторинга) одна сторона (фактор) – банк или небанковская кредитно-финансовая организация – обязуется другой стороне (кредитору) вступить в денежное обязательство между кредитором и должником на стороне кредитора путем выплаты кредитору суммы денежного обязательства должника с дисконтом. Под дисконтом понимается разница между суммой денежного обязательства должника и суммой, выплачиваемой фактором кредитору (ч. 1 ст. 153 БК).

Договор факторинга консенсуальный и возмездный. Из содержания п. 1 ст. 772 ГК явно не следует характеристика данного договора как двустороннего или одностороннего. Вместе с тем, судя по делению факторинга на открытый и скрытый и исходя из правовой сути правоотношений по переходу прав кредитора к другому лицу, можно предположить, что при открытом факторинге уместно говорить о том, что договор будет двусторонним, а при скрытом факторинге – односторонним.

Источники правового регулирования. Общие положения о договоре факторинга содержатся в гл. 43 ГК. На уровне специального кодифицированного акта нормы о факторинге содержатся в гл. 19 Банковского кодекса. Отдельные положения, касающиеся факторинга, содержатся в специальных банковских правилах и инструкциях. Так, постановлением Совета директоров Национального банка Республики Беларусь от 04.04.2002 г. № 112 утверждены Правила бухгалтерского учета финансирования под уступку денежного требования.

Распространение договора факторинга в международной практике привело к разработке и подписанию Конвенции о международном факторинге.

Виды договора факторинга. Виды договора факторинга определены ст. 154 Банковского кодекса.

По договору факторинга:

– должник может быть уведомлен о заключении договора факторинга, по которому права кредитора переходят к фактору (*открытый факторинг*);

²¹⁰ Code civil – Edition Dalloz, 1996. – P. 845.

²¹¹ Nieuw nederlands burgerlijk wetboek het vermogensrecht. – Kluwer law and taxation publishers – Deventer Boston, 1990. – P. 292.

– должник может быть не уведомлен о заключении договора факторинга, по которому права кредитора переходят к фактору (*скрытый факторинг*).

Договоры факторинга подразделяются:

– по месту проведения факторинга – на *внутренние*, если сторонами договора факторинга являются резиденты; *международные*, если одна из сторон договора факторинга является нерезидентом;

– по условиям платежа между фактором и кредитором – на договоры *без права обратного требования (регресса)*, когда фактор несет риск неоплаты должником денежных требований; *с правом обратного требования (регресса)*, когда кредитор несет риск неоплаты должником денежных требований.

Элементы договора факторинга

Сторонами договора факторинга являются фактор и кредитор. В качестве фактора могут выступать банки и небанковские кредитно-финансовые организации. Клиентами могут выступать юридические и физические лица. Однако распространение факторинга в сфере осуществления предпринимательской деятельности предполагает участие в нем, как правило, коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей. Пункт 1 Правил бухгалтерского учета финансирования под уступку денежного требования определяя проводки по учету операций факторинга, в качестве получателей денежных средств указывает на коммерческие организации и индивидуальных предпринимателей.

Предмет договора факторинга. Вопрос о предмете договора факторинга в юридической литературе трактуется не всегда одинаково. В одних случаях предполагается, что это услуги,²¹² в других – денежные обязательства²¹³ или денежное требование.²¹⁴ Представляется более правильным мнение о том, что предметом договора факторинга является финансирование посредством выплаты кредитору суммы денежного обязательства должника с дисконтом.²¹⁵ От предмета договора факторинга следует отличать предмет уступки по договору факторинга, на который указано в ст. 155 Банковского кодекса. Предметом уступки по договору факторинга может быть как денежное требование, срок платежа по которому уже наступил (существую-

²¹² Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: ИНФРА – М – НОРМА, 1996. – С. 391.

²¹³ Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь: В 2 кн. / Отв. ред. В.Ф. Чигир. – Минск: Амалфея, 1999. – Кн. 2. – С. 255.

²¹⁴ Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 441.

²¹⁵ Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2002. – Ч. 2. – С. 467.

щее денежное требование), так и денежное требование, срок платежа по которому наступит в будущем (будущее денежное требование).

Форма договора факторинга письменная, что следует из необходимого применительно к данному договору правила ст. 162 ГК и сферы применения договора факторинга, отличающейся большим оборотом денежных средств. При открытом факторинге требуется применение правил ст. 360 ГК о форме уступки требования.

Цена договора факторинга определяется как сумма денежного обязательства должника с дисконтом и, в конечном счете, характеризуется размером финансирования под уступку денежного требования.

Сроки выплаты фактором суммы денежного обязательства должника с дисконтом определяются договором факторинга.

Содержание договора факторинга. Основной обязанностью фактора является обязанность вступить в денежное обязательство между кредитором и должником на стороне кредитора. Осуществление этой обязанности означает необходимость выплаты фактором кредитору суммы денежного обязательства должника с дисконтом.

При открытом факторинге кредитор обязан совершить все необходимые, для перехода прав на фактора, действия, в том числе передать фактору документы, удостоверяющие право требования и сообщить сведения, имеющие значение для осуществления требования.

Ответственность по договору факторинга. Ответственность фактора по общим правилам ГК (гл. 25) может наступить в том случае, если он не вступил в денежное обязательство. Правила об ответственности кредитора перед фактором содержатся в ст. 162 Банковского кодекса. Так, кредитор несет ответственность перед фактором за действительность денежного требования, под которое предоставлена денежная сумма. В случае недействительности денежного требования фактор имеет право регресса к кредитору независимо от условий платежа.

ДОГОВОР БАНКОВСКОГО ВКЛАДА (ДЕПОЗИТА)

В юридической литературе правовая природа правоотношений по вкладам с участием банка вызывает споры. Отечественная доктрина уже изначально отдавала приоритет в пользу правоотношений займа. Г.Ф. Шершеневич отмечал, что срочные и бессрочные вклады по своей юридической природе, представляют договор займа, основанный на личном кредите, каким пользуется банк в глазах общества.²¹⁶

²¹⁶ Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.) / Г.Ф. Шершеневич. – М.: Спарк, 1994. – С. 243.

Вопрос о правовой природе договора банковского вклада в действительности не ограничивается только лишь границами классификационных критериев, выбираемых с целью юридической диагностики договора. В действительности вопрос шире и касается сути предшествующего ему вопроса о правовой природе банковских правоотношений. В частности, утверждается, что правоотношение с участием банка не является в чистом виде правоотношением финансовым, но не является в чистом виде и гражданско-правовым: мы имеем сложное комплексное правоотношение, сочетающее в себе характерные особенности финансовых и гражданских правоотношений, не относящееся ни к одному из названных типов правоотношений, носящее одновременно публично-правовой и частно-правовой характер.²¹⁷

С другой стороны, вопрос о правовой природе договора банковского вклада тесно связан с вопросом, приходящимся на область поиска дефиниций, в том числе таких, как «банковские операции». Так, М. М. Агарков определил банковские операции как сделки, совершение которых составляет непосредственный предмет деятельности банка, как, например, прием вкладов, учет векселей, перевод и т. д.²¹⁸

Наличие в ГК отдельной главы «Банковский вклад (депозит)» подчеркивает приверженность доктрине, основанной на проведенной в СССР кредитной реформе 1930 – 1932 гг., согласно которой договор банковского вклада позиционировался в качестве самостоятельного гражданско-правового договора.

По договору банковского вклада (депозита) одна сторона (вкладополучатель) принимает от другой стороны (вкладчика) денежные средства – вклад (депозит) и обязуется возвратить вкладчику денежные средства, проводить безналичные расчеты по поручению вкладчика в соответствии с договором, а также выплатить начисленные по вкладу (депозиту) проценты на условиях и в порядке, определенных этим договором (ч. 1 ст. 181 Банковского кодекса).

Договор банковского вклада реальный, односторонний и возмездный.

Источники правового регулирования. В ГК содержится глава 44 имеющая значение с точки зрения запросов доктрины, касающихся проблемы определения правовой природы банковских договоров. Основу же правового регулирования отношений банковского вклада составляет другой кодифицированный акт – Банковский кодекс, в разделе VI которого содержится гл. 21 «Банковский вклад (депозит)».

Большое значение имеют правила и инструкции, утверждаемые Национальным банком Республики Беларусь, которые определяют порядок совершения банковских операций.

²¹⁷ Тосунян, Г.А. Предмет и метод банковского права / Г.А. Тосунян, А.Ю. Викулин // Государство и право. – 1998. – № 9. – С. 39.

²¹⁸ Агарков, М.М. Основы банковского права: курс лекций /М.М. Агарков. – М.: БЕК, 1994. – С. 50.

В соответствии с ч. 2 ст. 1 Банковского кодекса имущественные отношения и связанные с ними неимущественные отношения, возникающие при осуществлении банковской деятельности, регулируются также гражданским законодательством с учетом особенностей, предусмотренных Банковским кодексом.

Элементы договора банковского вклада

Сторонами договора банковского вклада являются вкладополучатель и вкладчик. В качестве вкладополучателей могут выступать банки. Согласно ст. 8 БК банк – юридическое лицо, имеющее исключительное право осуществлять *в совокупности* такие банковские операции, как: привлечение денежных средств физических и (или) юридических лиц во вклады (депозиты); размещение привлеченных денежных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности и срочности; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц. Возможность участия в правоотношениях банковского вклада небанковских кредитно-финансовых организаций ограничена БК. В соответствии со ст. 9 БК небанковская кредитно-финансовая организация – юридическое лицо, имеющее право осуществлять отдельные банковские операции и виды деятельности, предусмотренные ст. 14 БК, за исключением осуществления в совокупности тех банковских операций, которые в соответствии со ст. 8 БК вправе осуществлять лишь банки. При этом, допустимые сочетания банковских операций, которые могут осуществлять небанковские кредитно-финансовые организации, устанавливаются Национальным банком Республики Беларусь.

Одним из важнейших принципов банковской деятельности является обязательность получения банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями специального разрешения (лицензии) на осуществление банковских операций (ст. 13 БК).

Вкладчиком может быть любое юридическое и физическое лицо.

Договор банковского вклада (депозита) может быть заключен на имя другого лица, которое приобретает права вкладчика со дня предъявления им вкладополучателю в письменной форме первого требования, основанного на правах в отношении данного вклада (депозита) (ч. 1 ст. 190 БК).

Предметом договора банковского вклада являются деньги (вклад). Статья 179 БК определяет, что банковский вклад (депозит) – это денежные средства в белорусских рублях или иностранной валюте, размещаемые физическими и юридическими лицами в банке или небанковской кредитно-финансовой организации в целях хранения и получения дохода на срок или до востребования, либо до наступления (ненаступления) определенного в заключенном договоре обстоятельства (события).

Статья 191 БК отдельно выделяет вклад (депозит) драгоценных металлов и драгоценных камней основанный на договоре. По смыслу данной

статьи отношения по вкладу (депозиту) драгоценных металлов и драгоценных камней регулируются специальным законодательством.

В юридической литературе остается спорным вопрос о праве собственности на денежные средства, переданные вкладополучателю. История этого вопроса связана с характеристикой денег, в том числе с идентификацией денег как вещей, определенных родовыми признаками.

Распространено мнение о том, что банк в любом случае приобретает право собственности на средства, которые размещены у него на депозите. Вкладчик утрачивает титул собственности на принадлежавшие ему наличные денежные средства и приобретает обязательственное право, либо сохраняет за собой право требования, но вытекающее уже из договора банковского счета (при безналичном перечислении со счета). Право вкладчика на денежные средства, переданные банку во вклад, является не вещным, а правом требования возврата денег и уплаты причитающихся процентов.²¹⁹

Форма договора банковского вклада. Статья 183 БК определяет, что договор банковского вклада (депозита) должен быть заключен в письменной форме. Подтверждением письменной формы договора считается его документальное оформление посредством специальных формализованных форм, каковыми являются: депозитный договор; сберегательная книжка; сберегательный или депозитный сертификат; договор вкладного счета и т. д.

Особенности документального оформления правоотношений банковского вклада (депозита) с участием банка и индивидуального предпринимателя определяются банковскими правилами.

Несоблюдение письменной формы договора банковского вклада (депозита) влечет за собой признание этого договора недействительным со дня его заключения.

Содержание договора банковского вклада. Вкладополучатель обязан вернуть вкладчику вклад и уплатить начисленные на вклад проценты. Вклад должен быть возвращен в срок, установленный договором. Согласно ст.ст. 187, 188 БК вкладополучатель выплачивает вкладчику проценты по вкладу (депозиту) в размере, определяемом договором банковского вклада (депозита).

Размер процентов по вкладу (депозиту) может быть изменен по соглашению сторон, если иное не предусмотрено договором банковского вклада.

В случае уменьшения ставки рефинансирования, устанавливаемой Национальным банком, вкладополучатель вправе в одностороннем порядке, если это предусмотрено договором банковского вклада (депозита), уменьшить размер процентов, выплачиваемых по вкладу (депозиту) в официальной денежной единице Республики Беларусь (белорусских рублях), с предварительным уведомлением об этом вкладчика.

²¹⁹ Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С 447.

В случае уменьшения вкладополучателем размера процентов по вкладу (депозиту) новый их размер применяется к вкладу (депозиту), внесенному до уведомления вкладчика об уменьшении размера процентов в республиканских печатных средствах массовой информации, являющихся официальными изданиями, или иным способом, предусмотренным договором банковского вклада (депозита), по истечении не менее одного месяца со дня уведомления.

Проценты по вкладу (депозиту) начисляются со дня его поступления к вкладополучателю по день, предшествующий дню его возврата вкладчику и выплачиваются вкладчику ежемесячно, если иное не предусмотрено договором банковского вклада (депозита). При возврате вклада (депозита) проценты начисляются и выплачиваются полностью. При этом, размер процентов, определяется договором банковского вклада (депозита). Установленный договором банковского вклада размер процентов может быть изменен по соглашению сторон (по срочным и условным банковским вкладам) и в одностороннем порядке вкладополучателем по вкладу до восстановления. В последнем случае, с предварительного уведомления вкладчика, если это предусмотрено договором банковского вклада.

Если договор банковского вклада предусматривает совершение вкладополучателем каких-либо банковских операций, например расчетов, то вкладополучатель обязан их осуществлять в соответствии с банковскими правилами и инструкциями устанавливающими порядок проведения таких операций.

Вкладчик имеет следующие права: распоряжаться вкладом; получать доход по вкладу; совершать безналичные расчеты; пополнять сумму вклада, если это предусмотрено условиями договора.

Вкладчик, за исключением индивидуального предпринимателя, вправе потребовать возврата вклада (депозита) по договору срочного или условного банковского вклада (депозита) до наступления срока возврата вклада (депозита) или указанного в договоре события. При этом вкладополучатель обязан вернуть вклад (депозит) в течение пяти дней со дня предъявления требования. Такое право вкладчика предусмотрено ст. 186 БК.²²⁰

К *существенным условиям договора банковского вклада (депозита)* согласно ст. 184 БК относятся:

- валюта вклада (депозита) и сумма первоначального взноса во вклад (депозит);
- размер процентов по вкладу (депозиту);
- вид договора банковского вклада (депозита);

²²⁰ В ч. 3 ст. 186 БК говорится о «физических лицах», под которыми понимаются не являющиеся индивидуальными предпринимателями граждане Республики Беларусь, иностранные граждане, лица без гражданства.

- срок возврата вклада (депозита) – для договора срочного банковского вклада (депозита);
- обстоятельство (событие), при наступлении (ненаступлении) которого вкладополучатель обязуется возвратить вклад (депозит), – для договора условного банковского вклада (депозита);
- фамилия, имя, отчество, данные документа, удостоверяющего личность физического лица, наименование и место нахождения юридического лица (место нахождения его постоянно действующего исполнительного органа), на имя которого вносится вклад (депозит), – для договора банковского вклада (депозита) на имя другого лица;
- иные условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Договор банковского вклада (депозита), заключаемый с вкладчиком – физическим лицом (за исключением вкладчика – индивидуального предпринимателя), кроме условий, определенных ч. 1 ст. 184 БК или иным законодательством Республики Беларусь, должен содержать следующие существенные условия:

- порядок внесения вкладчиком денежных средств во вклад (депозит);
- порядок возврата денежных средств вкладчику в случае неисполнения вкладополучателем обязательства или досрочного расторжения этого договора;
- ответственность вкладополучателя за неисполнение обязательства.

Виды договора банковского вклада

Договор банковского вклада (депозита) до востребования, в соответствии с которым вкладополучатель обязан возвратить вклад и выплатить начисленные по нему проценты по первому требованию вкладчика.

Договор срочного банковского вклада (депозита), в соответствии с которым вкладополучатель обязан возвратить вклад и выплатить начисленные по нему проценты по истечении указанного в договоре срока.

Договор условного банковского вклада (депозита), в соответствии с которым вкладополучатель обязан возвратить вклад и выплатить начисленные по нему проценты при наступлении (ненаступлении) определенного в договоре обстоятельства (события).

Ответственность по договору банковского вклада наступает по общим правилам о гражданско-правовой ответственности (гл. 25 ГК). В статьях 135, 136 БК содержатся общие положения, касающиеся ответственности банка и небанковской кредитно-финансовой организации за ущерб, причиненный вкладчикам, а также ответственности Национального банка, банков и небанковских кредитно-финансовых организаций за

ущерб, причиненный в результате наложения ареста на имущество банка или небанковской кредитно-финансовой организации.

ДОГОВОР БАНКОВСКОГО СЧЕТА

По договору текущего (расчетного) банковского счета одна сторона (банк или небанковская кредитно-финансовая организация) обязуется открыть другой стороне (владельцу счета) текущий (расчетный) банковский счет для хранения денежных средств владельца счета и (или) зачисления на этот счет денежных средств, поступающих в пользу владельца счета, а также выполнять поручения владельца счета о перечислении и выдаче соответствующих денежных средств со счета, а владелец счета предоставляет банку или небанковской кредитно-финансовой организации право использовать временно свободные денежные средства, находящиеся на счете, с уплатой процентов, определенных законодательством Республики Беларусь или договором, и уплачивает банку или небанковской кредитно-финансовой организации вознаграждение (плату) за оказываемые ему услуги (ч. 1 ст. 197 Банковского кодекса).

Договор банковского счета консенсуальный, двусторонний и возмездный.

В юридической литературе тема банковского счета, как правило, рассматривается в связи с необходимостью его идентификации в системе гражданско-правовых договоров, а с другой стороны, в связи с характеристикой расчетных правоотношений.

Достаточно популярным и устойчивым оказалось мнение о том, что договор банковского счета имеет смешанную правовую природу и в этом качестве в нем различают признаки договоров займа, хранения и поручения.²²¹ Все же большинство авторов считают, что договор банковского счета это самостоятельный договор.²²²

А.В. Аграновский отмечает, что основными элементами договора банковского счета выступают субъекты (владелец счета и кредитная организация), объект (безналичные расчетные операции) и содержание (обязанность кредитной организации выполнять или обеспечивать выполнение безналичных расчетных операций либо их часть). Опираясь на проведен-

²²¹ См., например: Гражданское право: В 2 ч. – М., Юриздат, 1938. – Ч. 2. – С. 337; Флейшиц, Е.А. Расчетные и кредитные правоотношения / Е.А. Флейшиц. – М.: Госюриздат, 1956. – С. 75 – 84; Ефимова, Л.Г. Банковские сделки: право и практика / Л.Г. Ефимова. – М.: НИМП, 2001. – С. 307, 308.

²²² См., например: Шкундин, З.И. Договор расчетного счета / З.И. Шкундин // Советское государство и право. – 1950. – № 5. – С.33 – 45; Иоффе, О.С. Советское гражданское право: в 2 т. / О.С. Иоффе. – Ленинград: ЛГУ, 1961. – Т. 2. – С. 397; 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. 2. – С. 278.

ные исследования, автор обращает внимание на то, что ни в одном из других предпринимательских договоров нет в единстве всех тех элементов, которые присущи договору банковского счета.²²³

В большинстве случаев признается, что правоотношения банковского счета возникают из-за необходимости осуществления расчетов субъектами хозяйствования.

Источники правового регулирования. В ГК содержится глава 45 «Текущий (расчетный) банковский счет». Однако на уровне кодифицированного акта основу правового регулирования отношений по текущему банковскому счету составляет Банковский кодекс, который содержит главу 22 «Банковский счет». Инструкции и правила Национального банка Республики Беларусь определяют порядок и условия открытия и закрытия банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями банковских счетов (См., например, постановление Правления Национального банка Республики Беларусь от 03.04.2009 г. № 40 Об открытии банковских счетов).

Понятие и типы банковских счетов. Теория банковского счета применительно к сфере банковских правоотношений позволяет моделировать понятие «счет» в различных значениях. С одной стороны счет это определяемый банковскими правилами и инструкциями формализованный способ учета денежных средств, а также драгоценных металлов и драгоценных камней. С другой стороны – это формально-юридический способ классификации денежных средств, в зависимости от их целевого назначения.

А.В. Аграновский указывает на то, что характеристика банковского счета должна основываться на том, что это одновременно документ бухгалтерского учета кредитной организации, фиксирующий состояние и движение денежных средств, и субэлемент договора банковского счета.²²⁴

Основными типами счетов, учитываемых в соответствии с действующими планами счетов бухгалтерского учета являются: текущий счет; субсчет; специальный счет для хранения иностранной валюты; благотворительный счет; временный счет; корреспондентский счет; вкладной (депозитный) счет; карт-счет; специальный счет для аккумуляирования денежных средств граждан.

Элементы договора текущего банковского счета

Сторонами договора являются банк и владелец счета. Банковский кодекс допускает возможность осуществления банковских операций по открытию и ведению банковских счетов физических и юридических лиц небанковскими кредитно-финансовыми организациями в порядке и на условиях предусмотренных банковским законодательством.

²²³ Аграновский А.В. О роли договора банковского счета в организации безналичных расчетов / А.В. Аграновский // Право и политика. – 2005. – № 2. – С. 94.

²²⁴ Там же. С. 96.

Необходимым условием осуществления операций по открытию и ведению банковских счетов является наличие лицензии, выданной Национальным банком Республики Беларусь. Общие положения о лицензировании банковских операций содержатся в главе 12 Банковского кодекса.

В качестве владельца счета могут выступать юридические лица и индивидуальные предприниматели, а также физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями.

В юридической литературе преобладает мнение о том, что *предметом договора банковского счета* являются денежные средства владельца счета.²²⁵ Другая точка зрения состоит в том, что предмет договора банковского счета – отношения сторон, возникающие в связи с открытием текущего счета²²⁶ и сами безналичные расчетные операции.²²⁷

Представляется, что правильнее всего считать предметом договора банковского счета услуги банка, которые он оказывает владельцу счета. В пользу такого варианта можно сослаться на теоретические обоснования, которые указывают на самостоятельность договора банковского счета. Действительно, правовой сутью договора банковского счета являются не хранение или заем денежных средств, а совершение банковских операций в связи с помещением денежных средств на определенный тип счета. В дальнейшем же услуги, формализуемые как банковские операции, будут отличаться по своему содержанию в зависимости от типа счета.

Форма и порядок заключения договора. Применяются общие правила ГК о форме сделок. На практике данный договор заключается в письменной форме. Кроме собственно договора банковского счета может заключаться договор на расчетно-кассовое обслуживание.

С недостаточной степенью определенности в юридической литературе трактуется вопрос о *публичности* договора банковского счета. Несомненно, что выводы о публичности или непубличности договора банковского счета должны основываться на анализе норм действующего законодательства. Анализ же действующего законодательства предполагает возможным утверждение о публичности договора банковского счета, но с определенными оговорками. Так, согласно ч. 1 ст. 199 БК банк и небанковская кредитно-финансовая организация обязаны заключить договор текущего (расчетного) банковского счета с любым физическим или юридическим лицом, обратившимся с предложением открыть

²²⁵ См., например: Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 456; Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2002. – Ч. 2. – С. 498.

²²⁶ Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь: В 2 кн. / Отв. ред. В.Ф. Чигир. – Минск: Амалфея, 1999. – Кн. 2. – С. 268.

²²⁷ Аграновский А.В. О роли договора банковского счета в организации безналичных расчетов / А.В. Аграновский // Право и политика. – 2005. – № 2. – С. 94.

ему текущий (расчетный) банковский счет, на условиях, определенных ими для открытия таких счетов. В соответствии с ч. 2 ст. 22 БК банки и небанковские кредитно-финансовые организации самостоятельно определяют условия проведения сделок, не противоречащих законодательству Республики Беларусь. Договоры, заключаемые банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями с клиентами, являются *публичными договорами* или договорами присоединения, *если иное не предусмотрено правилами, действующими в этих банках и небанковских кредитно-финансовых организациях.*

Инструкции и правила, определяющие порядок открытия и закрытия банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями банковских счетов определяют перечень документов, необходимых для открытия (переоформления) счетов: заявление по установленной форме; документы, подтверждающие государственную регистрацию; карточка с образцами подписей и оттиска печати предпринимателя, должностных лиц организации, имеющих право распоряжаться счетом и иные документы.

Содержание договора текущего банковского счета

Банк обязан:

- открыть текущий счет;
- выполнять поручения владельца счета о перечислении денежных средств со счета;
- обеспечивать зачисление поступивших на имя владельца счета денежных средств;
- осуществлять выдачу наличных денежных средств;
- уплачивать владельцу счета проценты, за использование временно свободных денежных средств;
- обеспечить банковскую тайну операций по счету;
- вернуть денежные средства при прекращении обязательств по договору текущего банковского счета.

За пользование денежными средствами, находящимися на текущем (расчетном) банковском счете, банк или небанковская кредитно-финансовая организация уплачивают проценты в размере и порядке, определенном договором текущего (расчетного) банковского счета, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь.

Проценты, уплачиваемые банком или небанковской кредитно-финансовой организацией за пользование денежными средствами, находящимися на текущем (расчетном) банковском счете, зачисляются на этот счет по истечении каждого месяца, если иное не предусмотрено договором.

Банк или небанковская кредитно-финансовая организация вправе после предварительного уведомления владельца счета в одностороннем порядке изменять размер процентов, уплачиваемых ими за пользование денежными

средствами, находящимися на текущем (расчетном) банковском счете, если это предусмотрено договором текущего (расчетного) банковского счета.

Проценты за пользование свободными денежными средствами определяются законодательством (основные положения в ст. 204 БК) и договором текущего (расчетного) банковского счета.

Основными обязанностями владельца счета является соблюдение банковских правил и инструкций об операциях по счету, а также кассовых операций и уплата банку вознаграждения за оказываемые банком услуги.

Общий порядок уплаты вознаграждения за оказываемые банком услуги определяется ст. 204 БК. Владелец счета оплачивает услуги банка или небанковской кредитно-финансовой организации по осуществлению операций с денежными средствами, находящимися на его текущем (расчетном) банковском счете, на условиях, определенных договором текущего (расчетного) банковского счета.

Вознаграждение за оказываемые услуги взимается банком или небанковской кредитно-финансовой организацией из денежных средств владельца счета ежемесячно, если иное не предусмотрено договором текущего банковского счета.

Вознаграждение (плата) не взимается:

- за обслуживание государственных органов, организаций, финансируемых из бюджета, иных юридических лиц и индивидуальных предпринимателей по открытым ими текущим (расчетным) банковским счетам для размещения бюджетных средств;

- за исполнение платежных поручений владельца счета на перечисление налога, сбора (пошлины), пени и иных обязательных платежей в республиканский и местные бюджеты, государственные целевые бюджетные и внебюджетные фонды;

- за исполнение решений налогового органа, таможенного органа, органа Фонда социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь о взыскании налога, сбора (пошлины), пени и иных обязательных платежей в республиканский и местные бюджеты, государственные целевые бюджетные и внебюджетные фонды;

- за прием наличных денежных средств от физических лиц при уплате налога, сбора (пошлины) и иных обязательных платежей в республиканский и местные бюджеты, государственные целевые бюджетные фонды и Фонд социальной защиты населения Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь;

- за проведение межбанковских расчетов с использованием бюджетных средств, а также в иных случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь.

Ответственность по договору банковского вклада наступает по общим правилам о гражданско-правовой ответственности (гл. 25 ГК). В статьях 135 и 136 БК содержатся общие положения, касающиеся ответственности банка и небанковской кредитно-финансовой организации за

ущерб, причиненный вкладчикам, а также ответственности Национального банка, банков и небанковских кредитно-финансовых организаций за ущерб, причиненный в результате наложения ареста на имущество банка или небанковской кредитно-финансовой организации.

Обязательства по договору текущего (расчетного) банковского счета подлежат прекращению по требованию владельца счета в течение срока, установленного соглашением сторон.

Банк или небанковская кредитно-финансовая организация вправе прекратить обязательства по договору текущего (расчетного) банковского счета при отсутствии денежных средств на этом счете в течение трех месяцев со дня последнего списания с него денежных средств, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством Республики Беларусь.

При прекращении обязательств по договору текущего (расчетного) банковского счета, а также в иных случаях, предусмотренных этим договором, остаток денежных средств на счете по требованию его владельца выдается или может быть перечислен на другой указанный им банковский счет не позднее следующего банковского дня после передачи документов в избранные им банк или небанковскую кредитно-финансовую организацию, если иное не предусмотрено законодательством Республики Беларусь.

РАСЧЕТНЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ

В большинстве случаев расчетные правоотношения возникают как дополнительные к основным правоотношениям в силу возмездности последних. Оборот имущества, работ, услуг предполагает осуществление расчетов посредством передачи денег должником кредитору. Передача денег кредитору может осуществляться непосредственно самим должником и в этом случае говорят о наличных расчетах (ст. 141 ГК). При передаче денег кредитору через банк говорят о безналичных расчетах.

В юридической литературе справедливо указывается на корреляцию правоотношений банковского счета и безналичных расчетов, когда безналичным расчетам предшествует договор банковского счета.²²⁸

Безналичные и наличные расчеты позиционируются как *способы* осуществления расчетов. Применительно к безналичным расчетам принято различать также и *формы* расчетов.

²²⁸ Аграновский А.В. О роли договора банковского счета в организации безналичных расчетов / А.В. Аграновский // Право и политика. – 2005. – № 2. – С. 94.

Расчетные правоотношения следует рассматривать как урегулированные нормами права отношения по передаче денежных средств от должника кредитору.

Источники правового регулирования. В ГК содержится глава 46 «Расчеты». В Банковском кодексе гл. 24 «Расчеты», которая составляет основу правового регулирования расчетных отношений. Из некодифицированных актов важнейшие положения содержатся в Инструкции о банковском переводе, утвержденной постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 29.03.2001 г. № 66, а также в Инструкции о порядке совершения банковских документарных операций, утвержденной постановлением Правления Национального Банка Республики Беларусь от 29.03.2001 г. № 67.

Общие положения о расчетах. В соответствии с п. 1 ст. 775 ГК расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами (ст. 141) или в безналичном порядке, установленном законодательством. Согласно ч. 1 ст. 231 БК расчеты могут проводиться *в безналичной или наличной* форме.

В отношении расчетов между юридическими лицами, а также расчетов с участием граждан, в связи с осуществлением ими предпринимательской деятельности презюмируются безналичные расчеты. Осуществление расчетов между этими лицами наличными деньгами возможно в случаях, предусмотренных законодательством.

Вопрос о допустимости осуществления расчетов наличными деньгами индивидуальными предпринимателями непосредственным образом связан с вопросом, касающимся обязанности хранения денежных средств на банковских счетах. Так, в соответствии с п. 1 Указа Президента Республики Беларусь от 22.02.2000 г. № 82 «О некоторых мерах по упорядочению расчетов в Республике Беларусь» индивидуальные предприниматели обязаны открывать в банках текущие (расчетные) счета, если: а) ежемесячный размер выручки от реализации товаров (работ, услуг), кроме выручки, полученной от осуществления видов деятельности, по которым эти предприниматели уплачивают единый налог в соответствии с законодательными актами, превышает сумму, эквивалентную 1000 базовых величин, на первое число месяца, в котором производилась реализация товаров (работ, услуг); б) прием наличных денежных средств осуществляется ими с использованием кассовых суммирующих аппаратов или специальных компьютерных систем.²²⁹

Порядок осуществления расчетов наличными денежными средствами определяется банковскими инструкциями и правилами.

²²⁹ Рассматриваются предложения о понижении минимального уровня базовых величин (до 500) при котором необходимо будет открывать текущий банковский счет.

Особенности расчетных правоотношений:

1. Основу расчетных правоотношений составляют наличные и безналичные деньги. Использование в расчетах иных вещей, а также других объектов гражданских прав исключается.

2. Расчетные правоотношения видоизменяют правовую природу гражданских правоотношений из-за ощутимого воздействия публично-правовых начал на сферу частных интересов. Одним из проявлений такого воздействия является наличие института приостановления операций по банковским счетам.

3. Позиционируемые как производные расчетные правоотношения коррелируют с основными гражданско-правовыми отношениями и, не смотря на свою вторичность, имеют: а) самостоятельное значение в качестве расчетных обязательств; б) воздействуют на область основного или предшествующего обязательства.

4. Чаще всего основанием возникновения расчетных обязательств являются обязательства, возникающие из договора, но это могут быть также и обязательства, возникающие вследствие причинения вреда, а также обязательства, возникающие из иных оснований.

5. Расчетные обязательства противодействуют статике гражданских правоотношений за счет эволюционирования денег (наличные деньги и различные формы безналичных денег) и появления новых видов банковских операций, что находит внешнее проявление в виде системы банковского законодательства, состоящего из двух групп нормативных правовых актов: а) нормативные правовые акты, определяющие порядок совершения банковских, в том числе расчетных операций; б) нормативные правовые акты, направленные на регулирование технологических процедур в области банковских технологий.

Формы безналичных расчетов. В соответствии со ст. 231 Банковского кодекса под расчетами в безналичной форме понимаются расчеты между физическими и юридическими лицами либо с их участием, проводимые через банк или небанковскую кредитно-финансовую организацию, филиал (отделение) в безналичном порядке. Расчеты в безналичной форме проводятся в виде банковского перевода, аккредитива, инкассо.

Безналичные расчеты осуществляются на основании платежных инструкций клиента, вид, форма и обязательные реквизиты которых устанавливаются Национальным банком Республики Беларусь. Согласно ст. 233 БК платежные инструкции могут иметь письменную форму или выдаваться в форме электронного документа.

В соответствии со ст. 232 БК расчеты в безналичной форме в виде банковского перевода проводятся на основании платежных инструкций. Платежные инструкции могут быть выданы посредством: а) представления, предусмотренных банковскими правилами расчетных документов (*платежное пору-*

чение, платежное требование, платежное требование-поручение); б) использования платежных инструментов (чек, банковская пластиковая карточка и др.).

Применительно к договорным обязательствам конкретная форма безналичных расчетов, как правило, определяется соглашением сторон с указанием формы расчетов в самом договоре.

Платежное поручение – платежная инструкция, согласно которой один банк (банк-отправитель) по поручению клиента (плательщика) осуществляет за вознаграждение перевод денежных средств в другой банк (банк-получатель) лицу, указанному в поручении (бенефициару). При этом бенефициар при расчетах платежными поручениями не имеет права требовать от банка-отправителя осуществления платежа.

В тех случаях, когда счета плательщика и бенефициара открыты в одном банке либо если бенефициар не имеет счета в банке, и ему банком-отправителем выдаются наличные денежные средства, то банк-отправитель и банк-получатель совпадают в одном лице.

Платежное поручение – широко применяемый вид платежных инструкций.

Следует различать исполнение платежного поручения банком-отправителем и исполнение платежного поручения банком-получателем.

Под *исполнением банком-отправителем платежного поручения* понимается выдача платежного поручения банку-получателю с одновременным предоставлением ему денежных средств, необходимых для исполнения этого платежного поручения.

Под *исполнением банком-получателем* платежного поручения понимаются:

- зачисление денежных средств на счет бенефициара. В этом случае после исполнения платежного поручения банк-получатель обязан представить бенефициару документы, подтверждающие зачисление денежных средств на его счет;
- выдача наличных денежных средств бенефициару или использование денежных средств в соответствии с его указаниями (при переводе (зачислении) денежных средств в пользу бенефициара, не имеющего счета в банке).

Перевод денежных средств посредством платежного поручения завершается акцептом банком-получателем платежного поручения. Акцепт банком-получателем платежного поручения считается исполнением плательщиком обязательства по перечислению денежных средств в пользу бенефициара.

С момента акцепта банком-получателем платежного поручения до момента передачи денежных средств в распоряжение бенефициара банк-получатель является его должником.

Исполнение платежного поручения считается надлежащим даже в случае, если сумма платежного поручения, акцептованного банком-получателем,

в результате взимания им вознаграждения (платы) за оказываемые услуги окажется меньше суммы платежного поручения плательщика.

Банк-отправитель при принятии платежного поручения плательщика, в пределах возложенных на него функций по осуществлению контроля, обязан проверить форму платежного поручения на соответствие требованиям законодательства Республики Беларусь, а в случаях, предусмотренных Президентом Республики Беларусь, также проверить представляемые с ним документы.

В случае недостаточности сведений, содержащихся в платежном поручении плательщика, для исполнения этого поручения банк-отправитель возвращает его плательщику без исполнения.

Платежное поручение плательщика принимается банком-отправителем к исполнению только при наличии денежных средств на счете плательщика, если договором между ними не предусмотрена возможность кредитования банком-отправителем счета плательщика (овердрафт) либо предоставления ему кредита в иной форме.

Платежное поручение считается принятым к исполнению (акцептованным) банком-отправителем в случае:

- направления банком-отправителем уведомления плательщику об акцепте его платежного поручения;
- выдачи банком-отправителем платежного поручения в целях исполнения полученного платежного поручения;
- получения банком-отправителем платежного поручения, если плательщик и банк-отправитель договорились, что банк-отправитель будет исполнять платежные поручения плательщика по их получении;
- дебетования банком-отправителем счетов плательщика для осуществления платежа по платежному поручению;
- кредитования банком-отправителем корреспондентского счета банка-получателя для исполнения платежного поручения;
- использования банком-отправителем полученных денежных средств в соответствии с указаниями платежного поручения;
- ненаправления плательщику в установленный срок уведомления об отказе от акцепта его платежного поручения.

Банк-отправитель вправе отказаться от акцепта платежного поручения плательщика в случае:

- отсутствия на счете плательщика достаточной суммы денежных средств, если исполнение платежного поручения должно осуществляться путем дебетования имеющихся на счете плательщика денежных средств;
- если форма платежного поручения не соответствует требованиям законодательства Республики Беларусь.

Уведомление об отказе от акцепта платежного поручения должно быть направлено не позднее банковского дня, следующего за днем истечения срока исполнения платежного поручения.

Платежное поручение считается принятым к исполнению (акцептованным) банком-получателем в случае:

- направления банком-получателем уведомления банку-отправителю об акцепте платежного поручения;
- получения банком-получателем платежного поручения, если банк-отправитель и банк-получатель договорились, что банк-получатель будет исполнять платежные поручения банка-отправителя по их получении;
- дебетования банком-получателем корреспондентского счета банка-отправителя для осуществления платежа по платежному поручению;
- кредитования банком-получателем счета бенефициара для исполнения платежного поручения или предоставления иным образом денежных средств в распоряжение бенефициара;
- использования банком-получателем денежных средств для погашения долга бенефициара перед банком или использования их в соответствии с исполнительным документом;
- направления банком-получателем уведомления бенефициару о том, что тот имеет право распоряжения полученными денежными средствами;
- использования банком-получателем полученных денежных средств в соответствии с указаниями платежного поручения;
- ненаправления банку-отправителю в установленный срок уведомления об отказе от акцепта его платежного поручения.

Банк-получатель вправе отказаться от акцепта платежного поручения банка-отправителя в случае:

- отсутствия на корреспондентском счете банка-отправителя достаточной суммы денежных средств, если исполнение платежного поручения должно осуществляться путем дебетования имеющихся на счете банка-отправителя денежных средств;
- отсутствия возмещения на сумму платежного поручения со стороны банка-отправителя, покрываемого иным образом;
- если форма платежного поручения не соответствует требованиям законодательства Республики Беларусь.

Уведомление об отказе от акцепта платежного поручения должно быть направлено не позднее банковского дня, следующего за днем истечения срока исполнения платежного поручения.

Банк-получатель обязан после акцепта платежного поручения передать денежные средства в распоряжение бенефициара или иным образом использовать переведенные денежные средства в соответствии с платежным поручением.

В случае недостаточности сведений, содержащихся в платежном поручении, для надлежащего исполнения этого поручения либо при наличии расхождений в полученном платежном поручении банк-получатель обязан не позднее банковского дня, следующего за днем получения платежного поручения, запросить у банка-отправителя или плательщика дополнительную информацию. При неполучении ответа от банка-отправителя или плательщика в трехдневный срок со дня направления запроса, если иной срок не установлен договором, банк-получатель обязан возвратить полученные денежные средства банку-отправителю.

Банк-отправитель и банк-получатель обязаны исполнить платежное поручение в случае его акцепта в тот банковский день, когда это поручение получено. При недостаточности времени для исполнения платежного поручения до окончания банковского дня оно может быть исполнено в следующий за ним банковский день. В платежном поручении может быть указан иной срок его исполнения.

В случае отсутствия на счете достаточной суммы денежных средств, если исполнение платежного поручения должно осуществляться путем дебетования имеющихся на счете денежных средств, платежное поручение при наличии соответствующего договора может быть исполнено при появлении денежных средств на счете в сроки, установленные ч. ст. 248 БК. Статья 249 БК допускает возможность изменения и отзыва платежного поручения.

Платежным требованием является платежная инструкция, содержащая требование получателя денежных средств, к плательщику об уплате определенной суммы денежных средств через банк.

По общему правилу, использование платежного требования для осуществления безналичных расчетов в форме банковского перевода оговаривается в договоре между бенефициаром (получатель денежных средств) и плательщиком. Исключения могут составлять случаи, установленные банковскими правилами.

В тех случаях, когда инициатором банковского перевода является бенефициар, говорят о дебетовом переводе. При осуществлении дебетового перевода платежные инструкции оформляются расчетными документами (платежным требованием).

Особенность данной формы расчетов состоит в том, что по общему правилу платежное требование оформляется самим взыскателем, в соответствии с порядком, установленным Инструкцией о банковском переводе, и представляется в обслуживающий его банк для направления в банк, обслуживающий плательщика. Иное может быть предусмотрено законодательством.

Платежное требование составляется на бланках установленной формы и представляется банку-получателю в трех экземплярах, если иное не предусмотрено Инструкцией о банковском переводе. При этом, первый экземпляр платежного требования заверяется оттиском печати и подписями

должностных лиц взыскателя (бенефициара) согласно заявленным в банк-получатель образцам подписей и оттиска печати.

Платежное требование должно содержать обязательные реквизиты.

Исполнению платежного требования предшествует проверка правомерности осуществления его дебетового перевода на основании представленных банку-отправителю документов, а также проверка на соответствие платежного требования данным документам, представленных банку-отправителю в установленных законодательством случаях.

Платежное требование-поручение является платежной инструкцией, содержащей требование получателя денежных средств к плательщику оплатить стоимость поставленного по договору товара либо действий, совершенных в его пользу, на основании направленных плательщику (минуя обслуживающий банк) расчетных, отгрузочных и иных документов, предусмотренных договором.

Платежное требование-поручение является нетипичной формой безналичных расчетов, поскольку единственное среди них, которое поступает непосредственно плательщику. Тем не менее, платежное требование-поручение должно содержать обязательные реквизиты.

Характерная особенность платежного требования-поручения состоит в том, что оно не является безусловным, в том смысле, что предполагает право плательщика отказаться полностью или частично от оплаты. Порядок и сроки отказа (полностью или частично) определяются договором между бенефициаром и плательщиком. Так, например, в договоре поставки стороны могут определить, что покупатель (плательщик) вправе отказаться от оплаты некачественных товаров по результатам их приемки, с приложением документов, подтверждающих нарушение условий договора поставки о качестве товаров (акт приемки, результаты экспертизы и т. п.).

В практике субъектов предпринимательства такая форма безналичных расчетов не получила широкого распространения, так как требует высокого уровня исполнительности сторон и доверия между ними.

Аккредитив – обязательство, в силу которого банк, действующий по поручению клиента-приказодателя (банк-эмитент), должен осуществить платеж получателю денежных средств (бенефициару) либо акцептовать и оплатить или учесть переводной вексель, выставленный бенефициаром, или дать полномочия другому банку (исполняющему банку) осуществить такой платеж либо акцептовать и оплатить или учесть переводной вексель, выставленный бенефициаром, если соблюдены все условия аккредитива.

Характерная особенность аккредитивной формы расчетов проявляется в том влиянии, которое оказывается на национальное законодательство со стороны международных соглашений. Одним из важнейших воздейст-

вующих факторов являются Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов (UCP 500) в редакции 1993 г. (УПОД).

Аккредитив относится к числу наиболее часто используемых форм безналичных расчетов, но чаще всего используется в правоотношениях осложненных иностранным элементом. В отличие от иных форм безналичных расчетов аккредитив в большей степени обеспечивает интересы бенефициара, поскольку порядок открытия аккредитива основан на механизме резервирования и тем самым гарантирует оплату.

Исполнение аккредитива возможно следующими способами:

- а) платеж по предъявлению;
- б) платеж с отсрочкой;
- в) акцепт;
- г) оплата или учет переводного векселя.

Особенности условий и исполнения аккредитива определяют основу его классификации по отдельным видам.

Отзывной аккредитив – аккредитив, который может быть изменен или отменен банком-эмитентом без предварительного уведомления бенефициара. Отзыв аккредитива не создает обязательств банка-эмитента перед получателем средств. Вместе с тем, банк-эмитент обязан предоставить возмещение исполняющему банку, если до получения уведомления об изменении условий или отмене аккредитива исполняющий банк осуществил платеж, акцептовал и оплатил или учел переводной вексель при представлении бенефициаром документов, соответствующих по внешним признакам условиям аккредитива, или, как уполномоченный на осуществление платежа, с отсрочкой принял такие документы.

Безотзывный аккредитив – это аккредитив, который не может быть отменен или изменен без согласия бенефициара. Аккредитив является безотзывным, если иное прямо не оговорено в его тексте.

Банк-эмитент обязан предоставить возмещение исполняющему банку, который осуществил платеж, принял обязательство платежа с отсрочкой, акцептовал и оплатил или учел переводной вексель при представлении документов, соответствующих по внешним признакам условиям аккредитива, а также принять такие документы.

По просьбе банка-эмитента исполняющий банк, участвующий в аккредитивной операции, может подтвердить безотзывный аккредитив (подтвержденный аккредитив). Такое подтверждение означает принятие исполняющим банком по отношению к обязательству банка-эмитента дополнительного обязательства осуществить платеж по аккредитиву, акцептовать и оплатить или учесть переводной вексель либо совершить иные действия в соответствии с условиями аккредитива. Банк, подтвердивший аккредитив, является подтверждающим банком.

Безотзывный аккредитив, подтвержденный исполняющим банком, не может быть изменен или отменен без согласия исполняющего банка.

Если аккредитивом предусмотрено использование его частями в установленные сроки и какая-либо часть не использована в установленный для нее срок, аккредитив становится недействительным как для этой части, так и для последующих частей, если иное не предусмотрено аккредитивом.

Переводный аккредитив – это аккредитив, по которому по заявлению бенефициара банк-эмитент (исполняющий банк) может дать согласие иному лицу (иному бенефициару) на полное либо частичное исполнение аккредитива, если это допускается обязательством, с условием представления этим бенефициаром документов, указанных в аккредитиве.

Если аккредитив определен банком-эмитентом как переводный, он может быть переведен. Переводный аккредитив может быть переведен только один раз, если иное не оговорено в его тексте. Запрет на перевод аккредитива не означает запрета на уступку права требования причитающейся по нему суммы денежных средств.

Резервный аккредитив – это аккредитив, по которому банк выдает независимое обязательство выплатить определенную сумму денежных средств бенефициару по его требованию (заявлению) или по требованию с представлением соответствующих условиям аккредитива документов, указывающих, что платеж причитается вследствие неисполнения приказодателем какого-либо обязательства или наступления какого-либо обстоятельства (события).

К резервному аккредитиву применяются положения Банковского кодекса, относящиеся к банковской гарантии, если иное не предусмотрено условиями аккредитива.

Юридическим фактом, порождающим отношения между приказодателем аккредитива и банком-эмитентом, служит договор, который в юридической литературе именуют договором об открытии аккредитива. Наиболее верно рассматривать договор об открытии аккредитива как соглашение *suī jeneris*, наиболее схожее по своей правовой природе с кредитным договором. Основной целью данного договора для приказодателя аккредитива является получение от банка-эмитента обязательства произвести платеж определенному лицу. Выставление аккредитива представляет собой одностороннюю сделку, совершаемую банком-эмитентом, в результате которой у банка-эмитента возникает обязательство произвести платеж бенефициару либо оплатить, акцептовать или учесть переводные векселя бенефициара.²³⁰

²³⁰ Карашев, К. Некоторые вопросы правового регулирования аккредитивного правоотношения / К. Карашев // Хозяйство и право. – 2005. – № 5. – С. 78 – 79. См. также: Богоненко, В.А. Расчеты аккредитивами / В.А. Богоненко // Финансы, учет, аудит. – 1998. – № 3. – С. 36 – 38; Богоненко, В.А. О некоторых особенностях правоотношений с уча-

Аккредитивы могут также классифицироваться и по иным критериям. Так, в зависимости от применяемого правопорядка различают аккредитив *внутренний*, когда в качестве банка-эмитента и бенефициара выступают резиденты. Особенности исполнения внутренних аккредитивов определяются Национальным банком Республики Беларусь.

Аккредитив считается международным, если одна из сторон, участвующих в расчетах по аккредитиву, является нерезидентом. При осуществлении операций по международным аккредитивам стороны руководствуются нормами международных договоров, международными правилами и обычаями в сфере аккредитивов, а также нормами применимого к международным аккредитивам права.

Международные правила и обычаи могут применяться к внутренним аккредитивам в случае ссылки на них в тексте аккредитива.

Если сторонами не определено иное, то применимым к международным аккредитивам правом в отношениях между банком-эмитентом и приказодателем, банком-эмитентом и авизиующим или исполняющим банком, а также авизиующим или исполняющим банком и бенефициаром является право государства банка-эмитента.

Чеком признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя осуществить платеж указанной в нем суммы чекодержателю.

В качестве плательщика по чеку может быть указан только банк, где чекодатель имеет денежные средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков. Отзыв чека до истечения срока для его предъявления не допускается.

Правила проведения расчетов в безналичной форме посредством чеков устанавливаются нормативными правовыми актами Национального банка РБ.

Посредством чеков из чековой книжки юридические лица, индивидуальные предприниматели, физические лица, и посредством расчетных чеков физические лица могут осуществлять расчеты в белорусских рублях за товары (работы, услуги).

Чекодателями являются юридические или физические лица, осуществляющие расчеты за товары (работы, услуги) посредством чека из чековой книжки или физическое лицо, осуществляющее расчеты за товары (работы, услуги) посредством расчетного чека или получающее по расчетному чеку наличные денежные средства в банке чекодателя или в банках, с которыми банк чекодателя заключил соответствующие договоры.

Чекодержатель – это юридическое лицо, являющееся получателем платежа по чеку из чековой книжки или расчетному чеку. Чекодержатель может являться чекодателями – физическим лицом в случае получения наличных денежных средств по расчетному чеку.

Бланки чековых книжек и расчетных чеков имеют форму единого образца, установленного Национальным банком Республики Беларусь.

Денежные средства, предназначенные для оплаты чеков из чековых книжек, расчетных чеков учитываются на счете специального режима, который открывается в банке чекодателя. Порядок начисления процентов на сумму денежных средств, учитываемых на счете специального режима, и размер процентов устанавливается банком чекодателя.

Банковская пластиковая карточка – платежный инструмент, обеспечивающий доступ к банковскому счету и проведение расчетов в безналичной форме за товары (работы, услуги), получение наличных денежных средств и осуществление иных операций в соответствии с законодательством РБ.

Выпуск в обращение банковских пластиковых карточек осуществляется банком на основании лицензии на осуществление банковской деятельности.

Банки выпускают в обращение банковские пластиковые карточки и в порядке, установленном Национальным банком, осуществляют расчетное или кассовое обслуживание физических или юридических лиц при осуществлении операций с использованием банковских пластиковых карточек.

Особенность расчетов посредством банковских пластиковых карточек состоит в том, что банк-эмитент или банк-нерезидент, осуществляющие эмиссию банковских пластиковых карточек, определяют правила совершения операций с эмитированными ими карточками и принимают на себя обязательство по перечислению денежных средств со специальных счетов (карт-счетов) в соответствии с условиями договоров, заключаемых с владельцами счетов и другими участниками системы. С другой стороны, особенность в том, что в системе расчетов с использованием банковских пластиковых карточек исполнение банком своих обязательств основывается на высокотехнологичных банковских операциях с применением специального оборудования и компьютерных программ, которые применяются в работе банкоматов, платежных терминалов, платежно-справочных терминалов и других элементах системы.

Банковские пластиковые карточки в зависимости от характера совершаемых операций подразделяются на отдельные виды.

Дебетовая карточка. При использовании этой карточки операции производятся в пределах остатка средств на карт-счете (текущем счете, счете по учету вкладов (депозитов), счете для расчетов карточками), а также в пределах овердрафта,²³¹ если он предусмотрен договором между банком-эмитентом и владельцем карт-счета (текущего счета, счета для расчетов карточками).

Кредитная карточка. При использовании кредитной карточки операции производятся по карт-счету (счету по учету кредитной задолженности кредитополучателя) в пределах суммы кредита, установленной договором карт-счета.

²³¹ См. банковское кредитование.

Дебетовая и кредитная карточки могут быть личной или корпоративной. При использовании *личной карточки* операции по карт-счету производятся на основании заключенного между банком-эмитентом и физическим лицом договора карт-счета или в случаях, установленных Инструкцией о порядке совершения операций с банковскими пластиковыми карточками – доверенности физического лица – владельца карт-счета. При использовании *корпоративной карточки* операции по карт-счету производятся на основании заключенного между банком-эмитентом и юридическим лицом (индивидуальным предпринимателем) договора карт-счета и в необходимых случаях доверенности владельца карт-счета.

Эмиссия дебетовых и кредитных карточек представляет собой сложное правовое явление и не может рассматриваться исключительно в качестве завершенной банковской операции. Эмиссия карточек предполагает необходимость совершения банком последовательных и взаимосвязанных действий: заключение банком-эмитентом договора карт-счета с клиентом; открытие банком-эмитентом карт-счета клиенту; персонализация карточки; выдача карточки держателю; предоставление возможности использовать карточку.

Существенными условиями договора карт-счета являются:

- наименование банка-эмитента и клиента;
- наименование системы;
- вид карточки (дебетовая, кредитная);
- порядок использования карточки, в том числе порядок предоставления овердрафта (если предусматривается);
- срок действия карточки (если устанавливается);
- срок действия договора;
- порядок замены и изъятия карточки
- ответственность сторон;
- порядок рассмотрения споров.

В договор карт-счета могут быть также включены дополнительные условия в соответствии с банковскими правилами, определяющими порядок совершения операций с банковскими пластиковыми карточками.

Заключение банком-эмитентом договора карт-счета с физическим лицом осуществляется в форме отдельного соглашения либо дополнительного соглашения к уже имеющемуся договору текущего (расчетного) банковского счета, договору банковского вклада (депозита), кредитному договору либо оформляется путем приема банком-эмитентом заявления на открытие карт-счета по форме, установленной банком-эмитентом.

Заключение банком-эмитентом договора карт-счета с юридическим лицом, индивидуальным предпринимателем осуществляется в форме отдельного соглашения.

Предоставление овердрафта осуществляется банком-эмитентом в порядке, установленном нормативными правовыми актами Национального банка.

ДОГОВОР ХРАНЕНИЯ

По договору хранения одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажателем), и возвратить эту вещь в сохранности (п. 1 ст. 776 ГК).

Договор хранения считается реальным, но при профессиональном хранении договор консенсуальный. Договор хранения может быть возмездным и безвозмездным. Относительно того, односторонний или двусторонний договор хранения, в юридической литературе преобладают различные мнения. Так, В.Ф. Яковлева считает, что договор хранения может быть и односторонним и двусторонним.²³² Однако преобладающим является мнение о том, что договор хранения – это двусторонний договор.²³³

Институт хранения относится к числу традиционных институтов гражданского права. В конце XIX в. он позиционировался как поклажа. Поклажа, называемая также отдачей на сохранение, представляется договором, по которому одно лицо передает другому на сохранение какое-либо движимое имущество на определенный срок или бессрочно, за вознаграждение или без вознаграждения, с правом потребовать его обратно.²³⁴ Товарные склады, под именем доков, возникли в XVIII столетии в Лондоне. Из Англии они распространились по континенту Европы в течение XIX в. В России закон о товарных складах, известных более под именем элеваторов, появился 30 марта 1888 г.²³⁵

Источники правового регулирования. Основные положения о хранении содержатся в гл. 47 ГК. В параграфе 1 содержатся общие положения о хранении, а в параграфах 2 – 3 правила об отдельных видах хранения. Отдельные нормы, касающиеся специальных видов хранения, содержатся в иных нормативных правовых актах. Так, помимо норм, содержащихся в параграфе 2

²³² 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. 337.

²³³ См., например: Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 605 ; Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2002. – Ч. 2. – С. 547; Советское гражданское право: учеб. / в 2 т. / Илларионова Т.И. [и др.]; под ред. О.А. Красавчикова. – 3-е изд., испр. и доп. – М.: Вышш. шк., 1985. – Т. 2. – С. 330.

²³⁴ 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. 274 – 275.

²³⁵ Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.) / Г.Ф. Шершеневич. – М.: Спарк, 1994. – С. 229 – 230.

гл. 47 ГК «Хранение на товарном складе», складское хранение регулируется Положением о двойных и простых складских свидетельствах, утвержденным Государственным комитетом по ценным бумагам Республики Беларусь 04.05.2001 г. № 39/п. Отношения хранения, возникающие при перевозке, экспедировании грузов, открытии банковского счета или вклада, при хранении в ломбарде, при розничной купле-продаже и в других случаях регулируются также специальным законодательством. Например, в Банковском кодексе содержится гл. 26 «Банковское хранение. Временное пользование банковским сейфом». Отдельные нормы о хранении содержатся в Уставе железнодорожного транспорта общего пользования и т. д.

Виды договора хранения. Классификация основанная на законе (гл. 47 ГК) различает общее (обычное) хранение и специальное хранение. Правила об общем хранении содержатся в § 1 гл. 47 ГК. К специальным видам хранения (§ 3 гл. 47 ГК) относится: хранение в ломбарде; хранение в банке; хранение в камерах хранения транспортных организаций; хранение в гардеробах организаций; хранение в гостинице; секвестр. Отдельным видом хранения признается хранение на товарном складе (§ 2 гл. 47 ГК).

Доктринальная классификация различает *регулярное хранение*, при котором на хранение передаются индивидуально-определенные вещи, *нерегулярное хранение*, при котором на хранение передаются вещи определенных родовыми признаками, *обычное*, когда договор хранения заключается в обычных условиях гражданского оборота, *чрезвычайное* – вещи передаются на хранение при особых, чрезвычайных обстоятельствах.

Хранение может быть также *профессиональным*, когда хранение осуществляется коммерческой либо некоммерческой организацией (п. 2 ст. 776 ГК).

Элементы договора хранения

Стороны в договоре хранения – хранитель и поклажедатель. В качестве хранителей могут выступать физические и юридические лица при необходимости, имеющие лицензию (осуществление отдельных видов банковских операций и т. д.). Поклажедателями могут быть и физические и юридические лица.

Предмет договора хранения. Предмет договора хранения следует отличать от того объекта, по поводу которого заключается договор хранения. Если исходить из прочно утвердившегося в доктрине положения о том, что основанием деления договоров является их направленность на достижение определенного правового результата,²³⁶ то следует признать, что предме-

²³⁶ См., например: Гордон, М.В. Система договоров в советском гражданском праве / М.В. Гордон // Ученые записки Харьковского юридического института. – 1954. – Вып. 5. – С. 65 – 87; Романец, Ю.В. Направленность обязательства как основа формирования системы договоров / Ю.В. Романец // Журнал российского права. – 2000. – № 5/6. –

том договора хранения являются услуги по хранению. Такая точка зрения получила широкое распространение в юридической литературе.²³⁷ Объектом же договора хранения, безусловно, являются вещи.

На хранение могут передаваться как индивидуально-определенные вещи, так и вещи, определенные родовыми признаками.

Срок в договоре хранения. Срок хранения определяется договором. По смыслу п. 2 ст. 779 ГК договор хранения может быть заключен как с указанием определенного срока, так и без указания срока. В этом последнем случае срок хранения определяется моментом востребования.

Форма договора хранения. Письменная форма применяется в случаях, указанных в ст. 162 ГК. В соответствии с ч. 1 п. 1 ст. 777 ГК для договора хранения между гражданами (п.п. 2 ч. 1 ст. 162 ГК) соблюдение письменной формы требуется, если стоимость передаваемой на хранение вещи превышает не менее чем в десять раз установленный законодательством размер базовой величины.

Статья 777 ГК устанавливает характерные особенности в отношении формы договора хранения. Так, договор хранения, предусматривающий обязанность хранителя принять вещь на хранение, должен быть заключен в письменной форме независимо от состава участников договора и стоимости вещи, передаваемой на хранение.

При чрезвычайном хранении, когда вещь передается в особых, чрезвычайных обстоятельствах (пожар, стихийное бедствие, внезапная болезнь, угроза нападения и т.п.) передача вещи может доказываться свидетельскими показаниями.

Согласно п. 2 ст. 777 ГК простая письменная форма договора хранения считается соблюденной в тех случаях, когда принятие вещи на хранение удостоверяется: сохранной распиской, квитанцией, свидетельством или иным документом, подписанным хранителем; номерным жетоном (номером), иным знаком, удостоверяющим прием вещей на хранение, если только такая форма подтверждения приема вещей на хранение предусмотрена законодательством либо является обычной для данного вида хранения.

С.29 – 37; Кашанин, А.В. Кауза гражданско-правового договора как выражение его сущности / А.В. Кашанин // Журнал российского права. – 2001. – № 4. – С. 93 – 104.

²³⁷ 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. 341; 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. 2. – С. 331; Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 609; Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: ИНФРА – М – НОРМА, 1996. – С. 466.

Несоблюдение простой письменной формы договора хранения не лишает стороны права ссылаться на свидетельские показания в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем (п. 3 ст. 777 ГК).

Цена в возмездном договоре хранения определяется стоимостью услуг по хранению вещей. Если иное не предусмотрено договором хранения, хранителю возмещаются расходы на хранение, которые включаются в причитающееся хранителю вознаграждение. Порядок выплаты вознаграждения определяется правилами статьи 786 ГК.

Содержание договора хранения

Обязанности хранителя:

- принять вещь на хранение (в консенсуальном договоре);
- хранить вещь в течение обусловленного договором срока;
- обеспечить сохранность переданной на хранение вещи с обеспечением мер предусмотренных договором хранения, а при отсутствии условий об этом в договоре, принять меры, соответствующие существу обязательства и свойствам вещи;
 - обеспечить без оговорок сохранность вещи посредством мер, когда их обязательность предусмотрена законодательством или в установленном им порядке (противопожарные, санитарные, охранные и т. п.);
 - обеспечить равнозначную, такую же как и при хранении собственных вещей заботу о принятой на хранение вещи при безвозмездном хранении;
 - не пользоваться вещью без согласия поклажедателя или пользоваться лишь тогда, когда это необходимо для обеспечения сохранности вещи и не противоречит договору;
 - возвратить поклажедателю ту самую вещь, которая была передана на хранение, если только договором не было предусмотрено хранение с обезличением, возвратить вещь со всеми плодами и доходами, полученными за время хранения вещи.

Права хранителя:

- потребовать от поклажедателя взять вещь досрочно, если это предусмотрено законодательством или договором;
- при просрочке уплаты вознаграждения более чем на половину периода оплаты отказаться от договора;
- если создается опасность утраты, недостачи или повреждения вещи, изменить способ, место, иные условия хранения, не дожидаясь ответа поклажедателя;
- если возникла реальная угроза порчи вещи или порча уже произошла, либо возникли обстоятельства, не позволяющие обеспечить сохранность вещи, а своевременного принятия мер со стороны поклажедателя ожидать нельзя – продать вещь или ее часть по цене, сложившейся в месте хранения;

– в случае, если на хранение переданы опасные по своей природе вещи (легковоспламеняющиеся, взрывоопасные и т. п.) без предупреждения об этом хранителя, хранитель вправе их обезвредить или уничтожить в любое время без возмещения поклажедателю убытков (при профессиональном хранении это правило применяется если опасные по своей природе вещи были переданы на хранение под неправильным наименованием, а наружный осмотр не мог подтвердить их опасные свойства).

Обязанности поклажедателя:

– передать вещь на хранение в предусмотренный договором срок (консенсуальный договор);

– предупредить хранителя о свойствах и особенностях вещей, тогда когда отсутствие такой информации может повлиять на сохранность вещи;

– выплатить хранителю вознаграждение за хранение, если иное не предусмотрено законодательством или договором по окончании хранения или в периоды определенные договором (при прекращении хранения досрочно по обстоятельствам, за которые хранитель отвечает, последний утрачивает право на вознаграждение);

– при безвозмездном хранении возместить хранителю произведенные им необходимые расходы на хранение, если иное не предусмотрено законодательством или договором;

– взять вещь обратно по истечении срока хранения или срока предоставленного хранителем для обратного получения вещи;

– возместить хранителю убытки, причиненные свойствами вещи, если хранитель не знал и не должен был знать об этих свойствах вещи.

Право поклажедателя: потребовать возврата вещи обратно, до истечения срока ее хранения (ст. 794 ГК).

Ответственность по договору хранения

Ответственность хранителя. В силу правил гл. 25 ГК, в том числе ст. 364 в случае отказа от принятия вещи на хранение хранитель возмещает возникшие в связи с этим у поклажедателя убытки. Хранитель несет ответственность за утрату, недостачу или повреждение вещей, принятых на хранение. При профессиональном хранении от такой ответственности освобождает непреодолимая сила, свойства вещи о которых хранитель не знал и не должен был знать, но которые стали причиной утраты, недостачи, повреждения либо если эти последствия – результат умысла или грубой неосторожности поклажедателя. Если эти последствия наступили после наступле-

ния обязанности поклажедателя взять вещь обратно хранитель отвечает лишь при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности.

Размер ответственности хранителя за утрату, недостачу или повреждение вещи зависит от того, безвозмездный или возмездный договор хранения. В безвозмездном договоре за утрату и недостачу вещи ответственность наступает в размере стоимости этой вещи, а при повреждении вещи – в размере суммы, на которую понизилась ее стоимость. Если хранение осуществлялось возмездно, хранитель отвечает за причиненные убытки в полном объеме в соответствии со ст. 14 ГК.

В случае, если в результате повреждения, за которое хранитель отвечает, качество вещи изменилось настолько, что она не может быть использована по первоначальному назначению, поклажедатель вправе от нее отказаться и потребовать от хранителя возмещения стоимости этой вещи, а также других убытков, если иное не предусмотрено законодательством или договором хранения (п. 3 ст. 792 ГК).

Ответственность поклажедателя. В случае если вещь не передана на хранение в определенный договором срок поклажедатель возмещает убытки, возникшие в связи с этим у хранителя, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Однако поклажедатель освобождается от этой ответственности при условии, что заявит хранителю об отказе от его услуг в разумный срок (ч. 2 п. 1 ст. 778 ГК). За несвоевременную выплату вознаграждения в возмездном договоре хранения или суммы расходов на содержание вещей наступает ответственность по правилам ст. 366 ГК. Поклажедатель обязан возместить хранителю убытки, возникшие из-за свойств вещи, если хранитель не знал и не должен был знать об этих свойствах.

Отдельные / специальные виды хранения:

Хранение на товарном складе. По договору складского хранения товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и вернуть эти товары в сохранности (п. 1 ст. 797 ГК).

Отношения складского хранения помимо общих положений о хранении (§ 1 гл. 47 ГК) регулируются законодательством о складских документах.

Договор складского хранения используется в сфере осуществления предпринимательской деятельности.

Особенности договора складского хранения:

1. По смыслу ст. 797 ГК хранителем может быть коммерческая организация, а в качестве поклажедателя выступают коммерческая организация, индивидуальный предприниматель. Нельзя исключить возможность участия в договоре в качестве поклажедателя и некоммерческой организации.

2. На хранение передаются исключительно товары. Сама деятельность товарных складов рассчитана на коммерчески оборот товаров, кото-

рые предназначены для использования их в предпринимательской деятельности, а не для личного, семейного или домашнего потребления.

3. В силу правил ст. 798 ГК договор складского хранения, заключаемый складом общего пользования, является публичным договором (ст. 396 ГК).

4. Принятие товара на хранение обременяет хранителя обязанностью за свой счет произвести осмотр товаров и определить их количество, а также внешнее состояние. Кроме этого, хранитель должен обеспечить такие условия хранения, которые бы позволили периодически осматривать товары или их образцы (если хранение осуществляется с обезличением), брать пробы и принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности товаров.

5. Хранение на товарном складе предоставляет хранителю право принимать все те меры, которые по его усмотрению необходимы для обеспечения сохранности товаров. Однако п. 1 ст. 800 ГК возлагает на него обязанность уведомить поклажедателя о принятых мерах, если требовалось существенно изменить условия хранения товаров, предусмотренные договором складского хранения.

6. При возвращении товара каждая из сторон договора вправе потребовать осмотра товара с целью определения его количества и состояния качества. При отсутствии такого осмотра заявление о недостатке или повреждении товара вследствие его ненадлежащего хранения должно быть сделано складу письменно при получении товара, а в отношении недостатка или повреждения товара, которые не могли быть обнаружены при обычном способе принятия товара, – в течение трех дней по его получении (п. 2 ст. 801 ГК).

7. Наличие договорных отношений, а с другой стороны принятие товаров на хранение подтверждается складскими документами: а) двойным складским свидетельством; б) простым складским свидетельством; в) складской квитанцией.

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, 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).

Складское и залоговое свидетельства дают их держателю определенные ст. 804 ГК права: а) держатель складского и залогового свидетельств имеет право распоряжаться хранящимся на складе товаром в полном объеме; б) дер-

жатель одного лишь складского свидетельства, вправе распоряжаться товаром, но не может взять его со склада до погашения кредита, выданного по залоговому свидетельству; в) держатель залогового свидетельства, иной, чем держатель складского свидетельства, имеет право залога на товар в размере выданного по залоговому свидетельству кредита и процентов по нему.

Складское свидетельство и залоговое свидетельство могут передаваться по передаточной надписи (индоссаменту), как вместе, так и порознь.

Характерная особенность при складском хранении состоит в том, что товарный склад выдает товар держателю складского и залогового свидетельства в обмен на оба этих свидетельства. Таким образом, товар, находящийся на товарном складе обеспечивает ликвидность двойного складского свидетельства и его оборотоспособность. С другой стороны, посредством двойного складского свидетельства могут осуществляться расчеты при осуществлении предпринимательской деятельности.²³⁸

В соответствии с п. 2 ст. 806 ГК держателю складского свидетельства, который не имеет залогового свидетельства, но внес сумму долга по нему, товар выдается складом не иначе как в обмен на складское свидетельство и при условии представления вместе с ним квитанции об уплате всей суммы долга по залоговому свидетельству. Выдача товарным складом товара в обмен на одно лишь складское свидетельство и без внесения суммы долга по залоговому свидетельству возлагает на склад ответственность перед держателем залогового свидетельства за платеж всей обеспеченной по нему суммы.

Держатель складского и залогового свидетельств, вправе требовать выдачи товара по частям. При этом в обмен на первоначальные свидетельства ему выдаются новые свидетельства на товары, оставшиеся на складе (п. 4 ст. 806 ГК).

Хранение в ломбарде основано на кредитовании под залог переданных на хранение вещей. Договор хранения в ломбарде вещей, принадлежащих гражданину, является публичным договором (ст. 396 ГК). Договор оформляется выдачей поклажедателю именной сохранный квитанции.

Договор хранения в ломбарде вещей отличается заданностью субъектного состава. В качестве хранителя выступает специализирующаяся на ломбардных операциях организация, а поклажедателем может быть лишь гражданин.

Сдаваемая на хранение вещь подлежит оценке по соглашению сторон в соответствии с ценами на вещи такого рода и качества, устанавливаемыми в торговле в момент и в месте принятия вещей на хранение.

Вещи, переданные на хранение, должны быть застрахованы ломбардом и за его счет в полной сумме произведенной оценки.

²³⁸ Такое свойство двойного складского свидетельства делает его схожим с векселем.

Срок хранения устанавливается соглашением сторон и если вещь не востребована поклажедателем, ломбард обязан хранить ее и за пределами установленного срока, но не более чем два месяца. При этом взимается плата, предусмотренная договором хранения. По истечении двух месяцев невостребованная вещь может быть продана ломбардом в порядке, установленном п. 5 ст. 339 ГК с вычетом из вырученной от продажи суммы платы за хранение вещи и иных причитающихся ломбарду платежей. Оставшаяся сумма возвращается поклажедателю.

Хранение ценностей в банке. По договору банковского хранения одна сторона (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить переданные ей другой стороной (поклажедателем) документы и ценности и возвратить их поклажедателю в сохранности (ч. 1 ст. 278 Банковского кодекса).

Помимо Гражданского кодекса отношения банковского хранения регулируются гл. 26 Банковского кодекса и иным банковским законодательством.

На хранение могут передаваться ценные бумаги, драгоценные металлы, драгоценные и полудрагоценные камни, документы, иные драгоценные вещи и ценности.

В качестве хранителя выступают банки и небанковские кредитно-финансовые организации. В соответствии со ст. 14 БК хранение драгоценных металлов и драгоценных камней, предоставление физическим и юридическим лицам специальных помещений или находящихся в них сейфов для хранения документов и ценностей относится к числу банковских операций. Особенности регулирования банковских операций с драгоценными металлами и драгоценными камнями устанавливаются специальным законодательством.

Поклажедателями могут быть физические и юридические лица (ст. 14 БК).

Договор хранения ценностей в банке оформляется выдачей банком поклажедателю именного сохранного документа. Этот же документ является основанием для выдачи поклажедателю предметов банковского хранения.

Виды банковского хранения установлены статьей 281 БК: а) закрытое банковское хранение; б) сейфовое банковское хранение; в) открытое банковское хранение.

При *закрытом* банковском хранении поклажедатель передает предметы банковского хранения в индивидуальный банковский сейф, ячейку сейфа или изолированное помещения в банке. Хранитель обеспечивает поклажедателю возможность помещения предметов банковского хранения в индивидуальный банковский сейф и изъятия их из него вне чье-либо контроля, в том числе и контроля со стороны хранителя.

Общие положения о хранении ценностей в индивидуальном банковском сейфе содержатся в ст. 812 ГК. Порядок помещения (изъятия) предметов банковского хранения в индивидуальный банковский сейф устанавливается законодательством.

При *сейфовом* банковском хранении хранение предметов банковского хранения осуществляется с предоставлением поклажедателю охраняемого хранителем индивидуального банковского сейфа (ячейки сейфа, изолированного помещения в банке, небанковской кредитно-финансовой организации). Хранитель осуществляет контроль за помещением поклажедателем предметов банковского хранения в индивидуальный банковский сейф и изъятием их из него.

Открытое банковское хранение – вид банковского хранения, при котором хранитель обязуется хранить предметы банковского хранения поклажедателя, а по истечении срока договора банковского хранения возвратить их в неизменном виде.

При открытом банковском хранении предметы банковского хранения разных поклажедателей хранятся отдельно, без опечатывания, с указанием имени каждого поклажедателя.

К договору о предоставлении банковского сейфа в пользование другому лицу без ответственности банка или небанковской кредитно-финансовой организации за содержимое сейфа применяются правила Гражданского кодекса (глава 34) и иных актов законодательства о договоре аренды.

Хранение в камерах хранения транспортных организаций. Договор хранения вещей в камерах хранения транспортных организаций является публичным договором (ст. 396 ГК). Особенности данных правоотношений в том, что камеры хранения транспортных организаций обязаны принимать на хранение вещи, а не только багаж, т.е. поклажедателем могут быть как пассажиры, так и другие граждане независимо от наличия у них проездных документов.

Подтверждением принятия вещи на хранение в камеру хранения (кроме автоматических камер) является специальная квитанция или номерной жетон. При утере квитанции или номерного жетона сданная в камеру хранения вещь выдается поклажедателю по представлении доказательств принадлежности ему этой вещи.

Транспортными уставами и кодексами могут устанавливаться специальные требования, касающиеся порядка приема и хранения вещей. Так, общие положения о хранении в железнодорожных камерах определены п. 93 Устава железнодорожного транспорта общего пользования.

Срок хранения вещей в камерах хранения определяется актами республиканских органов государственного управления, изданными в соответствии с ч. 2 п. 2 ст. 738 ГК («Общие положения о перевозке»), если соглашением сторон не установлен более длительный срок. Вещи, не востребованные в указанные сроки, камера хранения обязана хранить еще в течение тридцати дней. По истечении этого срока невостребованные вещи могут быть проданы по правилам, установленным п. 2 ст. 789 ГК.

Убытки поклажедателя вследствие утраты, недостачи или повреждения вещей, сданных в камеру хранения, в пределах суммы их оценки поклажедателем при сдаче на хранение подлежат возмещению хранителем в течение двадцати четырех часов с момента предъявления требований об их возмещении (п. 4 ст. 813 ГК).

Правила ст. 813 ГК не регулируют отношения по хранению в автоматических камерах хранения. Временное пользование автоматической камерой хранения указывает на арендный характер этих правоотношений.

Хранение в гардеробах организаций. Для хранения верхней одежды, головных уборов и иных подобных вещей предназначаются специально оборудованные места. Особенностью данного хранения является то, что на хранение сдаются не вещи вообще, а вещи, необходимость хранения которых вызвана в связи с посещением определенной организации, как ее работниками, так и иными гражданами.

Хранение в гардеробах предполагается безвозмездным, если только вознаграждение за хранение не оговорено или иным очевидным способом не обусловлено при сдаче вещей на хранение (п. 1 ст. 814 ГК).

Как при возмездном, так и при безвозмездном хранении хранитель обязан принять для обеспечения сохранности сданной в гардероб вещи все меры, предусмотренные п.п. 1 и 2 ст. 781 ГК.

Правила ст. 814 ГК применяются также к хранению верхней одежды, головных уборов и иных подобных вещей, оставляемых без сдачи их на хранение гражданами в местах, отведенных для этих целей в организациях и средствах транспорта (п. 2 ст. 814 ГК).

Хранение в гостинице. Расположение гражданина в гостинице предполагает и внесение им в гостиницу вещей. Как хранитель вещей гостиница отвечает без особого о том соглашения с проживающим в ней лицом (постояльцем), за утрату, недостачу или повреждение его вещей, внесенных в гостиницу за исключением денег, иных валютных ценностей, ценных бумаг и других драгоценных вещей (п. 1 ст. 815 ГК).

Внесенной в гостиницу считается вещь, которая была вверена работникам гостиницы, а также вещь, помещенная в гостиничном номере или же ином предназначенном для этого месте.

В случае принятия на хранение денег, иных валютных ценностей, ценных бумаг и других драгоценных вещей, в том числе и тогда, когда они были помещены в предоставленный гостиницей индивидуальный сейф, расположенный в номере постояльца или в ином помещении гостиницы гостиница отвечает за их утрату. При этом, гостиница освобождается от ответственности за несохранность содержимого сейфа, если только докажет, что по условиям хранения доступ кого-либо к сейфу, без ведома самого постояльца, был невозможен или же стал возможен вследствие непреодолимой силы. Кроме того, гостиница освобождается от ответственности за утрату, недостачу или повреждение вещей постояльца, если они произошли по вине самого постояльца.

Гостиница освобождается от ответственности и в том случае, если постоялец, обнаруживший утрату, недостачу или повреждение своих вещей промедлит с заявлением об этом гостинице.

Правила ст. 815 ГК применяются в отношении хранения вещей граждан в отелях, домах отдыха, пансионатах, санаториях, банях и других подобных организациях.

Хранение вещей, являющихся предметом секвестра. На хранение передается вещь являющаяся предметом спора о праве на вещь. Предполагается, что передача вещи являющейся предметом спора позволит сохранить ее за тем, которому данная вещь должна принадлежать. Секвестр может быть основан на договоре спорящих сторон (договорной секвестр), а также на решении суда о передаче вещи на хранение (судебный секвестр).

Хранителем по судебному секвестру может быть как лицо, назначенное судом, так и лицо, определяемое по взаимному согласию спорящих сторон. В обоих случаях требуется согласие хранителя, если законодательством не установлено иное (ч. 2 п. 2 ст. 816 ГК).

На хранение могут передаваться как движимые, так и недвижимые вещи.

Предполагается возмездность договора о секвестре, если только договором или решением суда, которым установлен секвестр, не предусмотрено иное.

ДОГОВОР СТРАХОВАНИЯ

Институт страхования хорошо известен отечественному праву. Считается, что изначально страхование возникло в силу необходимости обеспечить имущественные интересы при перевозке товаров по морю. Не случайно, к концу XIX в. наиболее развитым было именно морское страхование.²³⁹

Всякое имущественное право может сделаться жертвой несчастного случая, конечно, во вред его субъекту на основании положения: *casum sentit dominus*. Но для субъекта права, разумеется, может быть слишком тяжело внезапно, по какому-либо несчастному случаю лишиться своего права: одно такое событие может лишить лицо значительной части его достояния или даже ввергнуть в полную нищету. Естественно поэтому, что люди стали придумывать средства, как бы обеспечить себя от внезапного, решительного удара судьбы.²⁴⁰

Механизм страхования строится на основе консолидации вкладов лиц, желающих обезопасить себя от неблагоприятных последствий. Такие вклады образуют собой денежный фонд (страховой фонд) посредством которого минимизируются последствия. Именно то обстоятельство, что какое-либо

²³⁹ Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.) / Г.Ф. Шершеневич. – М.: Спарк, 1994. – С. 221.

²⁴⁰ 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. 319 – 320.

событие может наступить не только относительно конкретного лица, а в отношении неопределенного круга лиц позволяет консолидировать их денежные вклады. В действительности же, наступление определенного события происходит, как правило, относительно какого то конкретного лица (лиц), но не в отношении сразу всех вкладчиков. Таким образом, компенсационные возможности страхового фонда не вызывают сомнений.

Не вызывает сомнений экономическое значение страхования. Без страхования, охватывающего все более широкий круг страховых рисков, современное общество немыслимо. Предпринимательство неизбежно связано с риском, без страхования которого произошел бы спад активности финансово-промышленных кругов. А это, в свою очередь, привело бы к свертыванию производства, сокращению рабочих мест, снижению покупательной способности населения и многим другим, крайне нежелательным социально-экономическим и политическим последствиям.²⁴¹

Таким образом, страхование представляет собой систему отношений, возникающих в связи с защитой допускаемых интересов физических и юридических лиц, основанную на внесении ими денежных взносов (страховых взносов) образующих страховой фонд, из средств которого при наступлении определенного события (страхового случая) выплачиваются страховые суммы.

Характерная особенность правоотношений страхования состоит в их сложной правовой природе. Данные отношения аккумулируют в себе частно-правовые и публично-правовые начала. В наибольшей степени публично-правовой характер правоотношений страхования проявляется в сфере организации страхования: создание и деятельность страховых организаций, создание и распределение страхового фонда, осуществление надзора в области страхования и т.д.

Страхование представляет собой важное звено финансовой системы. Как финансовый институт страхование представляет собой однородные, взаимосвязанные по формам и методам аккумуляции или распределения денежных средств экономические отношения.²⁴² Такие отношения регулируются нормами финансового права.

Отношения страхования, основанные на договоре, регулируются нормами гражданского права. Вместе с тем, договор страхования как гражданско-правовая форма не закрыт для публично-правовых начал, а напротив, совершается при их активном воздействии. Так, возможность выступать в договоре страхования в качестве страховщика предполагает необходимость выполнения государственно-властных предписаний, касающихся порядка создания и деятельности страховых организаций.

²⁴¹ Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 496.

²⁴² Грачева, Е.Ю. Финансовое право России: учебник / Е.Ю. Грачева, Н.А. Куфаова, С.Г. Пепеляев – М.: ТЕИС, 1995. – С. 6.

Источники правового регулирования. Источники правового регулирования страхования могут быть разделены по нескольким группам:

1. Кодифицированные законы. В эту группу, прежде всего, входит Гражданский кодекс, содержащий гл. 48 «Страхование». Помимо ГК в эту группу входят и иные кодифицированные акты, например, Кодекс о судостроительстве и статусе судей, Кодекс внутреннего водного транспорта, Кодекс торгового мореплавания, Воздушный кодекс и др.

Кодифицированный акт, который бы специально регулировал отношения страхования, в Республике Беларусь отсутствует.²⁴³

2. Некодифицированные законы, содержащие отдельные нормы о страховании, например, Закон «Об автомобильном транспорте и автомобильных перевозках», Закон «О статусе военнослужащих», Закон «О прокуратуре» и др.

3. Правила, положения, инструкции по отдельным видам страхования.

4. Нормативные правовые акты, определяющие размер страховых тарифов и страховых взносов по обязательному страхованию.

5. Договор страхования.

Классификация страхования. Потребность в классификации страхования вызвана необходимостью обеспечить системность, последовательность и упорядоченность данных отношений, эффективность их правового регулирования.

Классификация позволяет формализовать информацию о страховании, которое охватывает различные объекты и субъекты страховой ответственности, различные формы организации деятельности, разнообразные риски, а также упорядочить разнообразные страховые отношения и создать единую и взаимосвязанную структуру.²⁴⁴

Классификация страхования представляет собой научную систему деления страхования на сферы деятельности, отрасли, подотрасли, виды, звенья, которые располагаются так, что каждое последующее звено является частью предыдущего.²⁴⁵

Формы страхования: обязательное и добровольное. *Обязательное* страхование возникает в силу предписаний законодательных актов. При *добровольном* страховании его необходимость и обязательность для себя устанавливает сам субъект.

Обязательное страхование можно подразделить на *собственно обязательное страхование* и *обязательное государственное страхование*. Когда в целях обеспечения социальных интересов граждан и государства законодательством устанавливается обязательное страхование жизни, здоро-

²⁴³ Такие акты есть в других странах, например во Франции. Подробнее см. Богоненко, В.А. Особенности правового регулирования страхования во Франции / В.А. Богоненко // Вестник Полоцкого государственного университета. Экономические и юридические науки. – 2005. – № 2. – С. 156 – 159.

²⁴⁴ Коваленко, Н.Н. Правовое регулирование страхования в Республике Беларусь: учеб. пособие / Н.Н. Коваленко. – Минск: РИВШ, 1999. – С. 30.

²⁴⁵ См. подробнее: Шахов, В.В. Страхование / В.В. Шахов – М., 1997. – С. 50.

вья и имущества государственных служащих определенных категорий говорят об обязательном государственном страховании, во всех иных случаях об обязательном страховании (собственно обязательном страховании).

Виды страхования. В зависимости от объекта страхования можно условно разделить на *имущественное, личное и страхование ответственности*. Условность такой классификации определяется тем обстоятельством, что в отношениях страхования независимо от того – что является объектом страхования, в той или иной степени присутствует имущественный интерес.

Объекты страхования:

1. Имущество.
2. Иные имущественные интересы: риск убытков от предпринимательской деятельности; риск ответственности за причинение вреда; риск ответственности за нарушение договора и др.
3. Имущественные интересы, связанные с жизнью, здоровьем.
4. Иные объекты, при отсутствии противоправных интересов.

Впервые в ГК указываются *интересы, страхование которых не допускается* (ст. 818):

- страхование убытков от участия в играх, лотереях и пари;
- расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников.

Основные понятия института страхования:

Страховщик – юридическое лицо, принимающее на себя обязанность по выплате страховой суммы при наступлении определенного события.

Страхователь – физическое или юридическое лицо, уплачивающее страховые взносы и вступающее в отношения страхования со страховщиком.

Страховой случай – событие, с наступлением которого законодательство или договор связывают выплату страховой суммы или возмещения. Перечень страховых случаев при обязательном страховании определяется законодательством, а при добровольном – договором.

Страховой риск – вероятное наступление страхового случая. Выражает объем возможной ответственности страховщика по тому или иному виду страхования.

Страховая стоимость – действительная стоимость имущества или предпринимательского риска. Такой стоимостью считается: для имущества – его действительная стоимость в месте его нахождения в день заключения договора страхования; для предпринимательского риска – убытки от предпринимательской деятельности, которые страхователь понес бы при наступлении страхового случая.

Страховая сумма – сумма денежных средств, в пределах которой страховщик обязан произвести выплату при наступлении страхового случая.

Страховое возмещение – сумма денежных средств, выплачиваемых в счет возмещения ущерба при наступлении страхового случая по договору имущественного страхования.

Страховое обеспечение – сумма денежных средств, выплачиваемых одновременно или периодически в пределах обусловленной договором страховой суммы по договору личного страхования.

Страховой взнос (страховая премия) – плата за страхование, которую страхователь обязан уплатить страховщику.

Страховой интерес – заинтересованность в судьбе объектов, в силу которой они могут быть застрахованы. Такая заинтересованность строится на предположении о возможных убытках или иных неблагоприятных последствиях, которые страхователь может понести вследствие воздействия на объект страхования.

В юридической литературе понятие страхового интереса не нашло четкого обоснования. Часто под страховым интересом понимают убытки, которые страхователь может понести при наступлении страхового случая.²⁴⁶ Можно предположить, что более правильно считать страховым интересом именно заинтересованность или интерес, сами же убытки (возможность их наступления) вызывают интерес к страхованию и поэтому могут рассматриваться в данном контексте как причина, а не следствие. С другой стороны, обязательство по страхованию носит безусловный характер, отсутствие страхового случая не означает недействительности страхового обязательства, следовательно, для его действительности и наличия страхового интереса не требуется наступления убытков.²⁴⁷

Страховой тариф – ставка, определяющая страховой взнос с единицы страховой суммы, с учетом объекта страхования и характера страхового риска.

Сострахование – страхование объекта по одному договору совместно несколькими страховщиками.

²⁴⁶ 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.]; Ленинград. ун-т – Ленинград, 1971. – Т. 2. – С. 267; 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. 2. – С. 269; Гражданское право: учеб. / в 2 ч. // Под общ. ред. проф. В.Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2002. – Ч. 2. – С. 587.

²⁴⁷ Мнение о том, что страховой интерес – это интерес или заинтересованность страхователя также поддерживается в юридической литературе. См., например: Гражданское право: учеб. В 3 ч. /под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 498; Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.) / Г.Ф. Шершеневич. – М.: Спарк, 1994. – С. 223; 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. 324; Коваленко, Н.Н. Правовое регулирование страхования в Республике Беларусь: учеб. пособие / Н.Н. Коваленко. – Минск: РИВШ, 1999. – С. 33.

Перестрахование – страхование части страхового риска, принятого на себя страховщиком по договору страхования у другого страховщика (страховщиков) по договору перестрахования.

Понятие, элементы и содержание договора страхования

По договору страхования одна сторона (страховщик) обязуется при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или третьему лицу (застрахованному лицу, выгодоприобретателю), в пользу которого заключен договор, причиненный вследствие этого события ущерб застрахованным по договору имущественным интересам в пределах определенной договором суммы (страховой суммы, лимита ответственности), а другая сторона (страхователь) обязуется уплатить обусловленную договором сумму (страховой взнос, страховую премию) (п. 1 ст. 819 ГК).

Договор страхования двусторонний и возмездный. Исходя из определения договора страхования, этот договор позиционируется как консенсуальный. Вместе с тем, согласно п. 1 ст. 847 ГК договор страхования, если в нем не предусмотрено иное, вступает в силу в момент уплаты страховой премии (страхового взноса). Таким образом, договор страхования может быть как реальным, так и консенсуальным.

В соответствии с п. 2 ст. 847 ГК страхование, обусловленное договором, распространяется на страховые случаи, происшедшие после вступления договора страхования в силу, если в договоре не предусмотрен иной срок начала действия страхования. Следует отличать указанный момент, с которого у всех сторон договора возникают взаимные права и обязанности, от «страхования, обусловленного договором страхования». Под этой формулировкой имеется ввиду так называемое, страховое покрытие. Понятие более широкое, чем договор страхования. Оно заключается в принятии страховщиком обязанности возмещать убытки по страховым случаям, происшедшим в обусловленный договором отрезок времени, причем не обязательно после вступления договора в силу.²⁴⁸

Сторонами договора страхования являются *страховщик* и *страхователь*. В качестве *страхователя* могут выступать физические или юридические лица, имеющие страховой интерес. Отдельным образом выделяется *застрахованное лицо*, которым может быть сам страхователь или иное лицо, в интересах которого заключается договор. Правила ст. 845 ГК допускают замену застрахованного лица, когда по договору страхования ответственности за причинение вреда застрахована ответственность лица, иного, чем страхователь. Страхователь вправе, если иное не

²⁴⁸ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: ИНФРА – М – НОРМА, 1996. – С. 538.

предусмотрено договором, в любое время до наступления страхового случая заменить это лицо другим, письменно уведомив об этом страховщика. Застрахованное лицо, названное в договоре личного страхования, может быть заменено другим лицом лишь с согласия самого застрахованного лица и страховщика.

В страховых правоотношениях может выступать *выгодоприобретатель* – лицо, управомоченное на получение страхового возмещения либо страхового обеспечения. В соответствии с п. 2 ст. 829 ГК страховщик вправе требовать от выгодоприобретателя, в том числе и тогда, когда выгодоприобретателем является застрахованное лицо, выполнения обязанностей по договору страхования, включая обязанности, лежащие на страхователе, но не выполненные им, при предъявлении выгодоприобретателем требования о выплате страхового возмещения либо страхового обеспечения. Риск последствий невыполнения или несвоевременного выполнения обязанностей, которые должны были быть выполнены ранее, несет выгодоприобретатель.

К *страховщикам* предъявляются следующие требования:

- наличие статуса юридического лица;
- наличие определенной организационно – правовой формы (акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью);
- наличие жестко закрепленной специальной правоспособности;
- наличие необходимых активов в денежной форме в соответствии с применяемой методикой соотношения между активами и принятыми страховыми обязательствами (уставный фонд, резервный фонд и резервы);
- регистрация в органе по контролю за страховой деятельностью;
- наличие специального разрешения (лицензии).

В правоотношениях страхования в качестве страховых посредников могут выступать страховые брокеры и агенты. Страховой брокер – это коммерческая организация или индивидуальный предприниматель, осуществляющие посредническую деятельность по страхованию от своего имени на основании поручения страховой организации или страхователя либо одновременно каждого из них.

Деятельность страховых агентов осуществляется на основании специального законодательства и по своей сути – представительство интересов страховщика.

Предмет договора страхования. В юридической литературе этот вопрос остается малоисследованным. Например, предлагается считать предметом договора страхования, вносимые страхователем, платежи, а также суммы, выплачиваемые страховщиком при наступлении страхового случая.²⁴⁹ Вопрос о предмете

²⁴⁹ 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. –

договора страхования должен решаться с учетом направленности страхового обязательства. Можно утверждать, что страхователя интересует способность страховщика обеспечить интересы страхователя относительно объекта страхования на компенсационной основе. Следовательно, правильнее всего считать, что предметом договора страхования являются услуги по страхованию.²⁵⁰

Форма договора страхования. Длительное время форме договора страхования законодательством не уделялось должного внимания. Законодательство о страховании конца XIX в. не содержало специальных требований к форме договора страхования. Сделка могла быть заключена в «словесной форме», хотя в действительности страхование чаще всего происходило в письменной форме.²⁵¹

В Гражданском кодексе Белорусской ССР 1964 года отсутствовали правила о форме договора страхования, как и в Гражданском кодексе Республики Беларусь, в редакции Закона от 3 марта 1994 г., что создавало многочисленные проблемы для правоприменительной практики.

В действующем ГК правила о форме договора страхования содержатся в ст. 830 «Форма договора страхования».

В соответствии с п. 1 ст. 830 ГК договор страхования должен быть заключен в письменной форме. Иное может быть установлено законами или актами Президента Республики Беларусь.

Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора страхования, за исключением договора обязательного государственного страхования (ст. 859 ГК).

Договор страхования может быть заключен посредством составления одного документа по правилам п. 2 ст. 404 ГК или посредством вручения страховщиком страхователю на основании его письменного или устного заявления страхового полиса (свидетельства, сертификата и т. п.), подписанного ими.

К договору добровольного страхования должны прилагаться правила соответствующего вида страхования, утвержденные страховщиком либо объединением страховщиков и согласованные с органом, осуществляющим государственный надзор за страховой деятельностью. Приложение к договору добровольного страхования правил страхования должно удостоверяться записью в этом договоре.

Страховщик при заключении договора страхования вправе применять формы страховых полисов (свидетельств, сертификатов), разработанные им

Т. 2. – С. 267; 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. 2. – С. 267.

²⁵⁰См., например: Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 507; Чигир, В.Ф. Договор страхования / В.Ф. Чигир // Промышленно-торговое право. – 2001. – № 6. – С. 37.

²⁵¹ Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.) / Г.Ф. Шершеневич. – М.: Спарк, 1994. – С. 224.

и согласованные с органом, осуществляющим государственный надзор за страховой деятельностью, если иное не установлено законодательными актами.

При необходимости систематического страхования разных партий однородного имущества на сходных условиях и в течение определенного срока страхование может осуществляться по системе генерального полиса, на основании одного договора страхования. Такое возможно при наличии соглашения страхователя и страховщика. Общие условия страхования по генеральному полису определяются ст. 831 ГК.

Заключение договора страхования. В силу правила, содержащегося в п. 1 ст. 834 ГК при заключении договора страхования страхователь обязан сообщить страховщику известные страхователю обстоятельства, имеющие существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его наступления (страхового риска), если эти обстоятельства не известны и не должны быть известны страховщику. Существенными признаются во всяком случае обстоятельства, предусмотренные в договоре страхования или страховом полисе (свидетельстве, сертификате) на основании письменного или устного заявления страхователя.

Заключение договора страхования при отсутствии ответов страхователя на какие-либо вопросы страховщика, не позволяет впоследствии страховщику требовать расторжения договора либо признания его недействительным на том основании, что соответствующие обстоятельства не были сообщены страхователем.

В тех случаях, когда после заключения договора страхования будет установлено, что страхователь сообщил страховщику заведомо ложные сведения об обстоятельствах, указанных в п. 1 ст. 834 ГК, страховщик вправе потребовать признания договора недействительным и применения последствий, предусмотренных п. 2 ст. 180 ГК.

Если обстоятельства, о которых умолчал страхователь уже отпали, требования страховщика о признании договора страхования недействительным не подлежат удовлетворению.

Статья 835 ГК закрепляет право страховщика на оценку страхового риска посредством: а) осмотра страхуемого имущества при заключении договора страхования имущества, назначения экспертизы достоверности стоимости такого имущества; б) обследования страхуемого лица для оценки фактического состояния его здоровья при заключении договора личного страхования. Вместе с тем, оценка страхового риска страховщиком на основании статьи 835 ГК необязательна для страхователя, который вправе доказывать иное.

При заключении договора страхования между страхователем и страховщиком должно быть достигнуто соглашение по условиям договора, которые в силу правил ст. 832 ГК признаются существенными. При заключении договора имущественного страхования или страхования ответственности это условия: об

определенном имуществе либо ином имущественном интересе, являющемся объектом страхования; о характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страхового случая); о размере страховой суммы; о сумме страхового взноса и сроках его уплаты; о сроке действия договора. При заключении договора личного страхования это условия: о застрахованном лице; о характере события, на случай наступления которого в жизни застрахованного лица осуществляется страхование (страхового случая); о размере страховой суммы; о сумме страхового взноса и сроках его уплаты; о сроке действия договора.

При заключении договора страхования между страхователем и страховщиком, если страхователем выступает гражданин, кроме существенных условий, предусмотренных пунктами 1 и 2 ст. 832 ГК, должно быть достигнуто соглашение:

- об основаниях расторжения договора ранее установленного срока;
- о порядке возврата страхователю страхового взноса (страховой премии) в случае неисполнения обязательства или расторжения договора ранее установленного срока;
- об ответственности за неисполнение обязательства.

Условия, на которых заключается договор добровольного страхования, определяются в правилах соответствующего вида страхования, утвержденных страховщиком либо объединением страховщиков и согласованных с органом, осуществляющим государственный надзор за страховой деятельностью/

Условия, содержащиеся в правилах страхования, в том числе не включенные в текст договора страхования или страхового полиса (свидетельства, сертификата), обязательны для страховщика и страхователя или выгодоприобретателя.

Срок договора страхования. Определение срока договора страхования, как правило, зависит от формы страхования. При добровольном страховании срок определяется соглашением сторон с учетом положений, содержащихся в правилах страхования, и может исчисляться определенным временем или наступлением определенных обстоятельств. При обязательном страховании в большинстве случаев срок определяется императивными нормами нормативных правовых актов.

Пункт 1 статьи 848 ГК устанавливает случаи досрочного прекращения договора страхования. Договор страхования прекращается до окончания срока, на который он был заключен, если после вступления его в силу возможность наступления страхового случая отпала, и страхование страхового риска прекратилось по обстоятельствам, иным, чем страховой случай. К таким обстоятельствам, в частности, относятся: а) утрата (гибель) застрахованного имущества по причинам, иным, чем наступление страхового случая; б) прекращение в установленном порядке предпринимательской деятельности лицом, застраховавшим предпринимательский риск или иной риск, связанный с этой деятельностью. Страхователь (выгодоприобретатель) вправе отказаться от договора стра-

хования в любое время, если к моменту отказа возможность наступления страхового случая не отпала по обстоятельствам, указанным в п. 1 ст. 848 ГК.

При досрочном прекращении договора страхования по этим обстоятельствам, страховщик имеет право на часть страховой премии пропорционально времени, в течение которого действовало страхование.

Содержание договора страхования. Основной обязанностью страхователя является уплата страхового взноса (страховой премии). Порядок и сроки уплаты страхового взноса устанавливаются договором страхования. Согласно п. 2 ст. 844 ГК при определении размера страхового взноса, подлежащего уплате по договору страхования, стороны могут применять разработанные страховщиком и согласованные с органом государственного надзора за страховой деятельностью страховые тарифы, определяющие страховой взнос с единицы страховой суммы, с учетом объекта страхования и характера страхового риска, если законодательством не установлено иное.

Договором страхования может быть предусмотрена выплата страхового взноса частями. В таком случае в договоре могут определяться последствия неуплаты очередного страхового взноса в установленный срок. В соответствии с п. 4 ст. 844 ГК страховщик вправе, при определении размера подлежащего выплате страхового возмещения или страхового обеспечения, зачесть сумму просроченной части страхового взноса (страховой премии) если страховой случай наступил до уплаты очередного страхового взноса, внесение которого просрочено.

Согласно ст. 851 ГК по договору имущественного страхования страхователь обязан уведомить страховщика о наступлении страхового случая. Такое уведомление должно быть сделано незамедлительно после того, как страхователю стало известно о наступлении страхового случая. Договором может быть установлен срок и способ уведомления о наступлении страхового случая. Тогда уведомление должно быть сделано в установленный договором срок и определенным им способом. Эта же обязанность лежит и на выгодоприобретателе, которому известно о заключении договора страхования в его пользу, если только он намерен воспользоваться правом на страховое возмещение.

Неисполнение обязанности по уведомлению страховщика о наступлении страхового случая дает право страховщику отказать в выплате страхового возмещения, если только не будет доказано, что страховщик своевременно узнал о наступлении страхового случая либо что отсутствие у страховщика сведений об этом не могло сказаться на его обязанности выплатить страховое возмещение.

Правила ст. 851 ГК об уведомлении страховщика о наступлении страхового случая и о последствиях неисполнения обязанности по уведомлению, соответственно применяются к договору личного страхования, если страховым случаем является смерть застрахованного лица или причинение

вреда его здоровью. При этом устанавливаемый договором личного страхования срок уведомления страховщика не может быть менее тридцати дней.

Наступление страхового случая налагает на страхователя обязанность принять разумные и доступные в сложившихся обстоятельствах меры, чтобы уменьшить возможные убытки. При этом, страхователь должен следовать указаниям страховщика, если только они сообщены страхователю.

По договору имущественного страхования страхователь (выгодоприобретатель) обязан незамедлительно сообщать страховщику о ставших ему известными значительных изменениях в обстоятельствах, сообщенных страховщику при заключении договора (п. 1 ст. 849 ГК). Такая обязанность страхователя (выгодоприобретателя) наступает лишь при наличии двух условий: а) изменения в обстоятельствах, сообщенных страховщику при заключении договора должны быть существенными, значительными; б) изменения в обстоятельствах могут существенно повлиять на увеличение страхового риска. Во всяком случае, значительными признаются изменения, оговоренные в договоре страхования или страховом полисе (свидетельстве, сертификате) и в переданных страхователю правилах страхования (ч. 2 п. 1 ст. 849 ГК). В свою очередь, страховщик, уведомленный о таких обстоятельствах вправе потребовать изменений условий договора страхования или уплаты дополнительных страховых взносов соразмерно увеличению риска.

Возражение страхователя (выгодоприобретателя) против изменений условий договора страхования или доплаты страховой премии дает страховщику право требовать расторжения договора в соответствии с правилами, предусмотренными гл. 29 ГК. Неисполнение страхователем (выгодоприобретателем) обязанности, предусмотренной п. 1 ст. 849 ГК позволяет страховщику требовать расторжения договора и возмещения убытков, причиненных расторжением договора (п. 5 ст. 423 ГК). Вместе с тем, страховщик не вправе требовать расторжения договора, если обстоятельства, влекущие увеличение страхового риска, уже отпали.

При личном страховании последствия изменения страхового риска в период действия договора страхования, указанные в п.п. 2 и 3 ст. 849 ГК, могут наступить, только если они прямо предусмотрены в договоре (п. 5 ст. 849 ГК).

Основная обязанность страховщика – выплатить страховые суммы. Страховая сумма, в пределах которой страховщик обязуется выплатить страховое возмещение по договору имущественного страхования или страховое обеспечение по договору личного страхования, определяется соглашением страхователя со страховщиком в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 837 ГК. В договоре личного страхования и в договоре страхования гражданской ответственности страховая сумма определяется сторонами по их усмотрению.

Если в договоре страхования имущества или предпринимательского риска страховая сумма установлена ниже страховой стоимости, страховщик

при наступлении страхового случая обязан возместить страхователю (выгодоприобретателю) часть понесенных последним убытков пропорционально отношению страховой суммы к страховой стоимости. Если страхование производится по системе первого риска, то страховое возмещение выплачивается в размере полной стоимости погибшего имущества или причиненных убытков от предпринимательской деятельности, но не более страховой суммы (ст. 839 ГК). Если страховая сумма, указанная в договоре страхования имущества или предпринимательского риска, превышает страховую стоимость, договор является ничтожным в той части страховой суммы, которая превышает страховую стоимость. При этом уплаченная излишне часть страховой премии возврату не подлежит (п. 1 ст. 841 ГК).

Страховая сумма определенным образом коррелирует со страховым взносом (страховой премией) и страховой стоимостью. Договором страхования может быть предусмотрено, что страховые взносы вносятся в рассрочку. В таком случае, если к моменту установления обстоятельств, указанных в п. 1 ст. 841 ГК, они внесены не полностью, оставшиеся страховые взносы должны быть уплачены в размере, уменьшенном пропорционально уменьшению размера страховой суммы.

Если завышение страховой суммы в договоре страхования явилось следствием обмана со стороны страхователя, страховщик вправе требовать признания договора недействительным и возмещения причиненных ему в связи с этим убытков в размере, превышающем сумму полученной им от страхователя страховой премии (п. 3 ст. 841 ГК).

Правила, предусмотренные п.п. 1 – 3 ст. 841 ГК применяются и в том случае, если страховая сумма превысила страховую стоимость в результате страхования одного и того же объекта у двух или нескольких страховщиков.

В ходе осуществления своей деятельности страховщик получает сведения о страхователе, застрахованном лице и выгодоприобретателе, состоянии их здоровья, их имущественном положении. Такие сведения страховщик не вправе разглашать, за исключением случаев, предусмотренных законодательством. За нарушение тайны сведений о страховании (ст. 836 ГК) страховщик несет ответственность в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 140 или ст. 151 ГК.

Страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения или страхового обеспечения в случаях, предусмотренных ст.ст. 853, 854 ГК:

1. Если страховой случай наступил вследствие умысла страхователя, выгодоприобретателя или застрахованного лица. Исключение составляют случаи, предусмотренные п.п. 2, 3 ст. 853 ГК, при наличии которых страховщик не освобождается от выплат, а именно: а) по договору страхования ответственности за причинение вреда жизни, здоровью или имуще-

ству, если вред причинен по вине ответственного за него лица; б) по договору личного страхования в случае смерти застрахованного лица, если его смерть наступила вследствие самоубийства и к этому времени договор страхования действовал уже не менее двух лет.

2. Воздействия ядерного взрыва, радиации или радиоактивного загрязнения.
3. Военных действий.
4. Гражданской войны.

В последних трех случаях страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения или страхового обеспечения, если законодательством или договором страхования не предусмотрено иное.

Если договором имущественного страхования не предусмотрено иное, страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения за убытки, возникшие вследствие изъятия, конфискации, реквизиции, национализации, ареста или уничтожения застрахованного имущества по распоряжению государственных органов (п. 2 ст. 854 ГК).

ДОГОВОР ПОРУЧЕНИЯ

Институт представительства достаточно давно известен отечественному праву. По Своду законов гражданских 1900 г. представительство было опосредовано такой гражданско-правовой формой, как договор доверенности или поручение (Ст. 2291 – 2293). По этому договору одно лицо обязывается быть представителем другого по какому-либо гражданскому действию.²⁵²

Потребность в представительстве возникает в тех случаях, когда граждане или юридические лица по каким-либо причинам не могут самостоятельно совершить действия, влекущие за собой возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Такие действия в их интересах могут совершать другие лица, но при этом права и обязанности возникают непосредственно у лица, интересы которого представляют.

По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя (п. 1 ст. 861 ГК).

Договор поручения консенсуальный, двусторонний. Может быть возмездным и безвозмездным. Доверитель обязан уплатить вознаграждение поверенному, если это предусмотрено законодательством или договором поручения (п. 1 ст. 862 ГК). Если хотя бы одна из сторон договора поручения совершает его в связи с осуществлением предпринимательской

²⁵² 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. 333.

деятельности, доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если только договором не предусмотрено иное.

Источники правового регулирования. Поручение регулируется правилами гл. 49 ГК. К отношениям поручения применяются также правила гл. 10 «Представительство. Доверенность». В тех случаях, когда поверенный действует в качестве коммерческого представителя, применяются также правила ст. 185 ГК «Коммерческое представительство», а особенности коммерческого представительства в отдельных сферах предпринимательской деятельности устанавливаются законодательством.

Элементы договора поручения

Сторонами договора поручения являются поверенный и доверитель. Поверенный – это лицо, которое совершает определенные юридические действия, а доверитель – лицо, по поручению которого совершаются эти действия.

Сторонами договора поручения могут быть и физические и юридические лица. Вместе с тем, при определении субъектного состава договора поручения следует учитывать: а) правила гл. 3 ГК о дееспособности граждан; б) правила ст. 45 ГК о правоспособности юридического лица; в) то, что поверенным, действующим в качестве коммерческого представительства (ст. 185 ГК) может быть лишь индивидуальный предприниматель или коммерческая организация.

Предметом договора поручения является совершение определенных юридических действий. Чаще всего это совершение каких-либо сделок. Вместе с тем, действия поверенного могут совершаться не только в сфере гражданских правоотношений, но и трудовых, процессуальных и др. Совершение юридических действий не исключает вероятности совершения фактических действий, потребность в которых может возникнуть в силу характера поручения. Не могут поручаться такие действия, которые вправе совершать лишь само заинтересованное лицо, например заключение брака.

Поручаемые действия по своему характеру должны быть правомерными, осуществимыми и конкретными.

Форма договора поручения подчиняется правилам ГК о форме сделок (§ 1 гл. 9) и правилам гл. 28 ГК «Заключение договора». Поверенный должен иметь доверенность на совершение юридических действий, предусмотренных договором поручения, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 п. 1 ст. 183 ГК. Выдача доверенности должна осуществляться с учетом требований, предусмотренных гл. 10 ГК «Представительство. Доверенность». Доверенность необходима поверенному для его отношений с третьими лицами.

Срок договора поручения связан с характером действий, которые должен совершить поверенный. Срок может определяться указанием на точную дату совершения действий или на период времени, если существо поручения предполагает совершение действий в определенный промежу-

ток времени. При этом срок действия доверенности должен быть достаточным для совершения поверенным всех необходимых действий.

Содержание договора поручения

Обязанности поверенного:

1. Лично исполнять данное ему поручение, за исключением случаев, указанных в ст. 866 ГК. Ст. 866 ГК допускает передоверие исполнения поручения, хотя в юридической литературе и подчеркивается принадлежность договора поручения к числу фидуциарных договоров. Передоверие исполнения поручения другому лицу (заместителю) допускается лишь в случаях и на условиях, предусмотренных ст. 188 ГК. Доверитель же вправе отвести заместителя, избранного поверенным. Указание в договоре поручения имени возможного заместителя снимает с поверенного ответственность за его выбор и за ведение заместителем дел. Согласно ч. 2 п. 3 ст. 866 ГК поверенный отвечает за выбор заместителя, если право поверенного передать исполнение поручения другому лицу в договоре не предусмотрено либо предусмотрено, но заместитель в нем не поименован.

2. Сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения. Форма таких сообщений может быть предусмотрена договором поручения, содержащим условие о предоставлении таких сведений, и зависит от характера совершаемых действий. Как правило, необходимость в таких сообщениях вызвана длительностью исполнения поручения.

3. Передавать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения.

Поверенный, действующий в качестве коммерческого представителя (п. 1 ст. 185 ГК), вправе в соответствии со ст. 340 ГК удерживать находящиеся у него вещи, которые подлежат передаче доверителю, в обеспечение своих требований по договору поручения.

4. По исполнению поручения или при прекращении договора поручения до его исполнения без промедления возвратить доверителю доверенность, срок действия которой не истек, и представить отчет с приложением оправдательных документов, если это требуется по условиям договора или характеру поручения.

Обязанности доверителя:

1. Выдать поверенному доверенность (доверенности) на совершение юридических действий, предусмотренных договором поручения, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 п. 1 ст. 183 ГК. Если полномочия не явствуют из обстановки, в которой действует поверенный, для представительства в отношениях с третьими лицами ему необходима доверенность, характер же его действий в отношениях с третьими лицами будет определяться доверенностью и самим договором.

2. Если иное не предусмотрено договором, доверитель обязан возмещать поверенному понесенные им издержки, а также обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения. Способ и сроки выполнения доверителем соответствующих действий могут определяться договором поручения.

3. Доверитель обязан без промедления принять от поверенного все исполненное им в соответствии с договором поручения. Такая обязанность доверителя является его кредиторской обязанностью, неисполнение которой означает просрочку кредитора с последствиями, предусмотренными ст. 377 ГК.

4. В возмездном договоре поручения доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение. При отсутствии в возмездном договоре поручения условия о размере вознаграждения или о порядке его уплаты вознаграждение уплачивается после исполнения поручения в размере, определяемом в соответствии с п. 3 ст. 394 ГК.

Прекращение договора поручения. Договор поручения может быть прекращен отменой поручения доверителем и отказом поверенного от договора. Такое право предоставлено сторонам договора поручения п. 2 ст. 867 ГК. Всякое соглашение об отказе от этого права ничтожно.

Договор поручения может быть также прекращен вследствие смерти доверителя или поверенного, объявления кого-либо из них умершим, признания недееспособным, ограничено дееспособным или безвестно отсутствующим.

Отказ от договора поручения, предусматривающего действия поверенного в качестве коммерческого представителя обязывает к уведомлению другой стороны о прекращении договора не позднее, чем за тридцать дней, если договором не предусмотрен более длительный срок.

Прекращение договора поручения ведет к определенным последствиям, затрагивающим интересы поверенного и доверителя. Последствия прекращения договора поручения определены ст. 868 ГК. По общему правилу прекращение договора поручения до того, как поручение исполнено поверенным полностью обязывает доверителя возместить поверенному понесенные при исполнении поручения издержки, уплатить ему вознаграждение в возмездном договоре соразмерно выполненной работе. Данное правило не применяется к исполнению поверенным поручения после того, как он узнал или должен был узнать о прекращении поручения.

Отмена доверителем поручения, отказ поверенного от исполнения поручения *не является основанием для возмещения убытков*, причиненных соответственно поверенному, доверителю. Из этого правила есть исключение: а) отмена доверителем поручения, предусматривающего действия поверенного в качестве коммерческого представителя; б) отказ поверенного в условиях, когда доверитель лишен возможности иначе обеспечить свои

интересы, а также отказа от исполнения договора, предусматривающего действия поверенного в качестве коммерческого представителя. В этих случаях наступает обязанность возместить убытки.

В случае смерти поверенного его наследники обязаны известить доверителя о прекращении договора поручения и принять меры, необходимые для охраны имущества доверителя, в частности сохранить его вещи и документы и затем передать их доверителю. Такая же обязанность лежит на ликвидаторе юридического лица, являющегося поверенным (ст. 869 ГК).

Действия в чужом интересе без поручения. В отечественном праве данный институт структурирован впервые. Потребность в правовом регулировании отношений без поручения вызвана практикой, когда лицо совершает какие-либо действия, не имея на то полномочий. В связи с этим может возникнуть обязательство по возмещению расходов данному лицу тем, в чьих интересах осуществлялись действия. Обязательства такого рода отличаются от обязательств по договору поручения не только отсутствием поручения, но и вообще отсутствием связывающего его участников договора. Они регламентировались ГК некоторых союзных республик (Казахской, Латвийской, Таджикской и др.).²⁵³

Правоотношения, возникающие в связи с осуществлением действий без поручения в юридической литературе, практически не исследовались.

Источники правового регулирования. Нормы, обеспечивающие регулирование отношений, возникающих в связи с осуществлением действий в чужом интересе без поручения, содержатся в гл. 50 ГК. Последующее одобрение совершаемых без поручения действий может перевести их в сферу отношений, регулируемых гл. 49 ГК «Поручение». Возмещение расходов и убытков лица, действовавшего в чужом интересе, понесенных им в связи с такими действиями, которые предприняты после получения одобрения от заинтересованного лица осуществляется по правилам о договоре соответствующего вида, например, подряд (гл. 37 ГК) или хранение (гл. 47 ГК). Отношения по возмещению вреда, причиненного действиями в чужом интересе заинтересованному лицу или третьим лицам, регулируются правилами, предусмотренными гл. 58 ГК «Обязательства вследствие причинения вреда».

Общая характеристика обязательства. Обязательство из действия в чужом интересе без поручения возникает при наличии определенных условий, а именно: а) совершаемым действиям не предшествуют какие-либо указания заинтересованного лица, как и нет на то его согласия; б) совершаемые действия не

²⁵³ См. подробнее: 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. 320.

должны совершаться безотносительно к кому-либо, должно быть определенное лицо – носитель интереса; в) целью совершения действий, является предотвращение вреда личности или имуществу, исполнение обязательства и др.; г) совершаемые действия не должны обеспечивать противоправные интересы; д) действия должны совершаться исходя из очевидной выгоды или пользы и действительных или вероятных намерений заинтересованного лица, с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью.

Предметом обязательства является совершение действий в чужом интересе. Это могут быть юридические (совершение сделок и др.) и фактические действия (предотвращение ущерба от стихийных бедствий и др.).

Сторонами обязательства являются лицо, действующее в чужом интересе и заинтересованное лицо. Ими могут быть физические и юридические лица. Исключение составляют государственные органы, органы местного управления и самоуправления, для которых такие действия являются одной из целей их деятельности (п. 2 ст. 870 ГК).

Содержание обязательства. Лицо, действующее в чужом интересе, обязано при первой возможности сообщить об этом заинтересованному лицу, выждать в течение разумного срока его решения об одобрении или неодобрении действий, если только такое ожидание не повлечет серьезного ущерба для заинтересованного лица (п. 1 ст. 871 ГК). Если действия совершаются в присутствии заинтересованного гражданина, то специально сообщать ему об этом не требуется.

Лицо, действовавшее в чужом интересе, обязано представить лицу, в интересах которого осуществлялись такие действия, отчет с указанием полученных доходов, понесенных расходов и иных убытков (ст. 879 ГК).

Заинтересованное лицо обязано возместить лицу, действовавшему в чужом интересе понесенные им необходимые расходы и иной реальный ущерб, за исключением расходов, которые вызваны действиями, указанными в п. 1 ст. 873 ГК.

В соответствии с ч. 2 п. 1 ст. 874 ГК право на возмещение необходимых расходов и иного реального ущерба сохраняется и в том случае, когда действия в чужом интересе не привели к предполагаемому результату. Однако в случае предотвращения ущерба имуществу другого лица размер возмещения не должен превышать стоимости этого имущества. Расходы, а также иные убытки лица, действовавшего в чужом интересе, понесенные им в связи с действиями, которые предприняты после получения одобрения от заинтересованного лица (ст. 872 ГК), возмещаются по правилам о договоре соответствующего вида.

Достижение положительных для заинтересованного лица результатов дает лицу, действовавшему в чужом интересе право на получение вознаграждения, если такое право предусмотрено законодательством, соглашением с заинтересованным лицом (ст. 875 ГК).

Наличие обязанностей по сделке, заключенной в чужом интересе у лица, в интересах которого она совершена, зависит от того, была ли такая сделка одобрена и если да, то при условии, что другая сторона не возражает против такого перехода либо при заключении сделки знала или должна была знать о том, что сделка заключена в чужом интересе. Согласно ч. 2 ст. 876 ГК при переходе обязанностей по такой сделке к лицу, в интересах которого она была заключена, последнему должны быть переданы и права по этой сделке.

ДОГОВОР КОМИССИИ

По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента (ч. 1 п. 1 ст. 880 ГК).

Договор комиссии консенсуальный, двусторонний и возмездный.

Договор комиссии хорошо известен отечественному праву. Уже первоначально, отношения комиссии реализовывались исключительно в сфере осуществления торговой деятельности, а нормы о комиссии содержались в Законе от 21 апреля 1910 г., а также в Уставе Торговом.²⁵⁴

В настоящее время значение договора комиссии и сфера его применения не претерпели сколько-нибудь существенных изменений. Чаще всего договор комиссии применяется при необходимости совершения договора купли-продажи и предполагается, что все необходимые действия будут осуществлены с необходимой тщательностью, осмотрительностью и к выгоде поручившего совершить сделку лица.

Источники правового регулирования. Основные положения о комиссии содержатся в главе 51 ГК. Особенности отдельных видов договора комиссии могут быть предусмотрены законодательством. Например, Приказом Государственного комитета Республики Беларусь по печати от 04.08.1999 г. № 223 были утверждены Временные правила комиссионной торговли букинистическими изданиями.

Элементы договора комиссии

Сторонами договора комиссии являются комиссионер и комитент. Комитент – физические и юридические лица, для которых совершаются указанные в договоре комиссии сделки. Комиссионер – физические или юридические лица, совершающие указанные в договоре комиссии сделки от своего имени в интересах комитента. По общему правилу комmissione-

²⁵⁴ Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.) / Г.Ф. Шершеневич. – М.: Спарк, 1994. – С. 203.

ром могут быть любые юридические и физические лица. Если деятельность комиссионера соответствует указанным в законе признакам предпринимательской деятельности, то комиссионер должен осуществлять такую деятельность или в качестве индивидуального предпринимателя или коммерческой организации. В этом случае законодательством могут устанавливаться особенности осуществления комиссионером его деятельности.

Предмет договора комиссии – оказание услуг по совершению сделок. Это могут быть любые сделки, хотя чаще всего, совершаются сделки по купле-продаже. Договором комиссии может быть предусмотрено совершение одной или нескольких сделок. Предмет договора комиссии следует отличать от предмета договора, который заключается комиссионером с третьим лицом. В этом последнем договоре предметом, как правило, является товар, но могут быть, например работы или услуги.

Форма договора комиссии. Применяются общие правила ГК о форме сделок (§ 1 гл. 9). Сфера же применения договора комиссии, а это, как правило, товарный рынок, означает заключение договора комиссии в письменной форме. Правила об отдельных видах договора комиссии могут содержать специальные правила, касающиеся оформления договорных отношений между комиссионером и комитентом.

Срок договора комиссии. Договор комиссии может быть заключен на определенный срок или без указания срока его действия.

Цена в договоре комиссии определяется размером причитающегося комиссионеру вознаграждения. От цены в договоре комиссии следует отличать цену в договоре, заключаемом комиссионером с третьим лицом.

Содержание договора комиссии. Основной обязанностью комиссионера является совершение одной или нескольких сделок. Сделки должны быть совершены в интересах комитента и на наиболее выгодных для него условиях. Комиссионер обязан исполнить поручение в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии таких указаний в договоре комиссии – в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.

В случаях, когда комиссионер совершил сделку на условиях, более выгодных, чем те, которые были указаны комитентом, дополнительная выгода делится между комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон (ч. 2 ст. 882 ГК).

Комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение третьим лицом сделки, заключенной с ним за счет комитента. Исключение составляют случаи, когда комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого лица или принял на себя ручательство за исполнение сделки (делькредере) (п. 1 ст. 883 ГК).

Неисполнение сделки третьим лицом налагает на комиссионера обязанность: а) немедленно сообщить об этом комитенту; б) собрать все необходимые доказательства такого неисполнения; в) по требованию комитента передать ему права по такой сделке с соблюдением правил об уступке требования (ст.ст. 353 – 357, 359, 360 ГК). В соответствии с п. 3 ст. 883 ГК, уступка прав комитенту по сделке, на основании п. 2 ст. 883 ГК, допускается независимо от соглашения комиссионера с третьим лицом, запрещающего или ограничивающего такую уступку. Это не освобождает комиссионера от ответственности перед третьим лицом в связи с уступкой права в нарушение соглашения о ее защите или об ограничении (п. 3 ст. 883 ГК).

Комиссионер имеет право отступить от указаний комитента, но обязательно с последующим уведомлением об этом комитента. Отступление от указаний комитента возможно, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах комитента и комиссионер не мог предварительно запросить комитента либо не получил в разумный срок ответа на свой запрос. Комиссионеру, действующему в качестве предпринимателя, может быть предоставлено комитентом право отступать от его указаний без предварительного запроса. Однако и в этом случае комиссионер обязан, если только иное не предусмотрено договором, в разумный срок уведомить комитента о допущенных отступлениях.

Пункт 2 ст. 885 ГК определяет последствия продажи имущества по цене ниже цены, согласованной с комитентом. В таком случае комиссионер обязан возместить разницу в цене, если не докажет, что у него не было возможности продать имущество по согласованной цене и продажа по более низкой цене предупредила еще большие убытки. В тех случаях, когда на комиссионера была возложена обязанность предварительно запросить комитента, комиссионер должен также доказать, что он не имел возможности получить предварительно согласие комитента на отступление от его указаний.

Вещи, находящиеся у комиссионера, которые поступили к нему от комитента или же были приобретены комиссионером за счет комитента, являются собственностью комитента (п. 1 ст. 886 ГК) и обременяют комиссионера ответственностью за их утрату, недостачу или повреждение. Если при приеме комиссионером имущества, присланного комитентом либо поступившего к комиссионеру для комитента, в этом имуществе окажутся повреждения или недостача, которые могут быть замечены при наружном осмотре, а также в случае причинения кем-либо ущерба имуществу комитента, находящемуся у комиссионера, комиссионер обязан принять меры к охране прав комитента, собрать необходимые доказательства и обо всем без промедления сообщить комитенту (п. 2 ст. 888 ГК).

Поручением комитента или договором комиссии на комиссионера может быть возложена обязанность застраховать находящееся у него имущество комитента.

Ст. 889 ГК на комиссионера возлагается обязанность по исполнению поручения представить комитенту отчет и передать ему все полученное по договору комиссии. Если комитент имеет возражения по отчету, то должен сообщить о них комиссионеру в течение тридцати дней со дня получения отчета, если только соглашением сторон не установлен другой срок. В противном случае отчет при отсутствии иного соглашения считается принятым.

Предполагается право комиссионера в целях исполнения договора заключить договор субкомиссии с другим лицом, оставаясь при этом ответственным за действия субкомиссионера перед комитентом. Иное может быть предусмотрено договором комиссии. В случае заключения договора субкомиссии комиссионер приобретает в отношении субкомиссионера права и обязанности комитента. При этом комитент не вправе без согласия комиссионера вступать до прекращения договора комиссии в непосредственные отношения с субкомиссионером, если только иное не предусмотрено договором комиссии.

Комиссионер вправе в соответствии со ст. 340 ГК удерживать находящиеся у него вещи, которые подлежат передаче комитенту либо лицу, указанному комитентом, в обеспечение своих требований по договору комиссии. При объявлении комитента экономически несостоятельным (банкротом), указанное право комиссионера прекращается. Вследствие этого его требования к комитенту в пределах стоимости вещей, которые он удерживал, удовлетворяются в соответствии со ст. 340 ГК наравне с требованиями, обеспеченными залогом. Комиссионер вправе также удержать причитающиеся ему по договору комиссии суммы из всех сумм, поступивших к нему за счет комитента. Кредиторы комитента, пользующиеся в отношении очередности удовлетворения их требований преимуществом перед залогодержателями, не лишаются права на удовлетворение этих требований из сумм, которые были удержаны комиссионером.

Комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение, а в случае, если комиссионер принял на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом (делькредере), – также дополнительное вознаграждение в размере и порядке, установленных в договоре комиссии (п. 1 ст. 881 ГК). Размер вознаграждения и порядок его уплаты определяется договором комиссии. Чаще всего размер уплачиваемого комитентом вознаграждения определяется в процентах от сделки, совершенной комиссионером с третьим лицом, например, от суммы, которая выручена от продажи комиссионером имущества комитента. Если размер вознаграждения, а также порядок его уплаты не может быть определен исходя из условий договора, то

вознаграждение уплачивается после исполнения договора комиссии в размере, определяемом в соответствии с п. 3 ст. 394 ГК. Неисполнение договора комиссии по причинам, зависящим от комитента, не лишает комиссионера права на получение вознаграждения. В этом случае, комиссионер имеет также право на возмещение понесенных им расходов.

Комитент, не желающий принять покупку по цене выше цены, согласованной им с комиссионером, обязан заявить об этом комиссионеру в разумный срок по получении от него извещения о заключении сделки с третьим лицом. Если он этого не сделает, покупка признается принятой комитентом.

Комитент обязан принять от комиссионера все исполненное по договору комиссии. При этом в обязанности комитента входит осмотр приобретенного для него комиссионером имущества. Обнаружив недостатки в имуществе, комитент обязан без промедления известить о них комиссионера.

Комитент обязан также освободить комиссионера от обязательств по исполнению комиссионного поручения, принятых им на себя перед третьими лицами.

Поскольку сделки совершаются комиссионером за счет комитента (п. 1 ст. 880 ГК), комитент обязан возместить комиссионеру израсходованные им на исполнение поручения суммы. При этом по общему правилу (ч. 2 ст. 891 ГК) комиссионер не имеет права на возмещение расходов по хранению находящегося у него имущества комитента. Однако такое право может быть предусмотрено законодательством или договором комиссии.

Прекращение договора комиссии. Комитент вправе в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, отменив данное комиссионеру поручение. При этом, комиссионер вправе требовать возмещения убытков, вызванных отменой поручения (п. 1 ст. 893 ГК). Если договор комиссии был заключен без указания срока его действия, комитент должен уведомить комиссионера о прекращении договора не позднее, чем за тридцать дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором. За сделки, совершенные комиссионером до прекращения договора комиссии, комитент обязан выплатить комиссионеру вознаграждение, а также возместить последнему понесенные им до прекращения договора расходы. Если размер причитающегося комиссионеру вознаграждения был определен договором комиссии в процентах от совершенной комиссионером с третьим лицом сделки, то определение размера выплачиваемого комиссионеру вознаграждения не вызывает трудностей. Если размер вознаграждения был определен в твердой сумме, то применительно к случаю прекращения договора комиссии размер причитающегося комиссионеру вознаграждения должен быть определен договором.

Отмена поручения комитентом возлагает на него обязанность в срок, установленный договором, а если такой срок не установлен, незамедлительно распорядиться своим находящимся в ведении комиссионера имуществом. Если комитент не выполнит эту обязанность, комиссионер вправе сдать имущество на хранение за счет комитента либо продать его по возможно более выгодной для комитента цене (п. 3 ст. 893 ГК).

Согласно п. 1 ст. 894 ГК комиссионер не вправе, если иное не предусмотрено договором комиссии, отказаться от его исполнения, за исключением случая, когда договор комиссии заключен без указания срока его действия. В этом случае комиссионер должен уведомить комитента о прекращении договора не позднее, чем за тридцать дней, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором. При этом комиссионер обязан принять меры, необходимые для обеспечения сохранности имущества комитента. Если договором не установлен иной срок, комитент должен распорядиться своим находящимся в ведении комиссионера имуществом в течение пятнадцати дней со дня получения уведомления об отказе комиссионера исполнить поручение. Невыполнение комитентом этой обязанности дает комиссионеру право сдать имущество на хранение за счет комитента или же продать его по возможно более выгодной для комитента цене.

Если договором не предусмотрено иное, комиссионер, отказавшийся от исполнения поручения, сохраняет право на комиссионное вознаграждение за сделки, совершенные им до прекращения договора, а также на возмещение понесенных до этого момента расходов (п. 3 ст. 894 ГК).

Договор комиссии может быть также прекращен вследствие смерти комиссионера, объявления его умершим, признания недееспособным, ограничено дееспособным или безвестно отсутствующим, а также вследствие признания индивидуального предпринимателя, являющегося комиссионером, экономически несостоятельным (банкротом) (ст. 892 ГК).

ДОГОВОР ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИМУЩЕСТВОМ

По договору доверительного управления имуществом одна сторона (вверитель) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а доверительный управляющий обязуется за вознаграждение осуществлять управление этим имуществом в интересах вверителя или указанного им лица (выгодоприобретателя) (п. 1 ст. 895 ГК).

Договор доверительного управления имуществом реальный, может быть возмездным и безвозмездным. Возмездный договор доверительного управле-

ния имуществом – это двусторонний договор, так как у поверителя есть обязанность выплатить доверительному управляющему вознаграждение.

В качестве структурно сложившегося института доверительное управление имуществом представлено в Гражданском кодексе впервые. В ГК 1964 г. присутствовали лишь единичные нормы, в частности в ст. 20 «Охрана имущества безвестно отсутствующего», которые были направлены на охрану имущества и управление им при признании гражданина безвестно отсутствующим.

С начала 90-х гг. XX в. элементы доверительного управления имуществом присутствуют в таких видах деятельности, как банковская, финансово-промышленная, биржевая, которые регулируются специальным законодательством.

С точки зрения идеологии права институт доверительного управления имуществом формировался в странах англо-американской семьи правовых систем и во многом основывается на тщательно разработанных и популярных теориях права собственности. Среди наиболее известных теорий оказалась теория А.Оноре, который классифицируя элементы права собственности особым образом выделил право управления, т.е. право решать, как и кем может быть использована вещь.²⁵⁵

Как правильно указывается в юридической литературе доверительное управление по договору доверительного управления имуществом необходимо отличать от «внутреннего» управления обществом, товариществом, унитарным предприятием их директором, а также иными уставными органами.²⁵⁶

Источники правового регулирования. Основные положения о доверительном управлении имуществом содержатся в гл. 52 ГК. Правила о доверительном управлении имуществом содержатся в законодательстве об экономической несостоятельности и банкротстве, о приватизации, о ценных бумагах и т. д. Так, доверительное управление денежными средствами, драгоценными металлами и драгоценными камнями в рамках осуществления банковских операций регулируется банковским законодательством. В соответствии со ст. 214 БК к отношениям, возникающим при доверительном управлении денежными средствами и не урегулированными Банковским кодексом и иными актами банковского законодательства, применяются нормы гражданского законодательства о доверительном управлении имуществом. В Банковском кодексе содержится гл. 23 «Доверительное управление денежными средствами».

Постановлением Правления Национального банка Республики Беларусь от 28.12.2006 г. № 227 утверждена Инструкция о порядке доверитель-

²⁵⁵ Кулагин, М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада / М.И. Кулагин – М.: Дело, 1992. – С. 67.

²⁵⁶ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: ИНФРА – М – НОРМА, 1996. – С. 596 – 597.

ного управления денежными средствами банками и небанковскими кредитно-финансовыми организациями.

Элементы и содержание договора доверительного управления имуществом

Сторонами договора являются вверитель и доверительный управляющий. Вверитель – это собственник имущества, которое передается в доверительное управление. В случаях, предусмотренных ст. 909 ГК «Доверительное управление имуществом по основаниям, предусмотренным законодательством» функции вверителя может осуществлять другое лицо, например определяемое органом опеки и попечительства при необходимости постоянного управления недвижимым и ценным имуществом подопечного (ст. 36 ГК).

Один из побудительных мотивов передачи имущества в доверительное управление может быть основан на предположении об эффективности управления имуществом. В противном случае было бы нецелесообразно передавать имущество другому лицу. Эффективное управление имуществом достигается посредством приложения имеющихся у субъекта профессиональных навыков и качеств, поэтому доверительным управляющим может быть коммерческая организация или индивидуальный предприниматель. Из этого общего правила ст. 898 ГК делает исключение, не допуская к выполнению функций доверительного управляющего унитарное предприятие. В тех же случаях, когда доверительное управление имуществом осуществляется по основаниям, предусмотренным законодательством, доверительным управляющим может быть и не субъект предпринимательства, т. е. не индивидуальный предприниматель и некоммерческая организация, за исключением учреждения.

Доверительный управляющий не может быть выгодоприобретателем по договору доверительного управления имуществом (п. 3 ст. 898 ГК).

Предметом договора доверительного управления имуществом могут быть предприятия и другие имущественные комплексы, отдельные объекты, относящиеся к недвижимому имуществу, ценные бумаги, права, удостоверяемые бездокументарными ценными бумагами, исключительные права и другое имущество (п. 1 ст. 896 ГК).

В соответствии с п. 2 ст. 896 ГК деньги не могут быть самостоятельным предметом доверительного управления, за исключением случаев, предусмотренных законодательством. Глава 23 Банковского кодекса допускает доверительное управление денежными средствами. Предметом договора доверительного управления денежными средствами могут являться любые денежные средства, принадлежащие вверителю на праве собственности. Лица, не являющиеся собственниками денежных средств могут выступать

верителями лишь в случаях, предусмотренных законодательством. Денежные средства, находящиеся в хозяйственном ведении или оперативном управлении, не могут быть переданы в доверительное управление.

Пункт 1 ст. 896 ГК содержит не полный перечень объектов доверительного управления, но общие начала и смысл института доверительного управления имуществом предполагают, что по общему правилу, имущество, передаваемое в доверительное управление, в силу своих качеств и назначения может и должно приносить доход.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 1 ст. 899 ГК в договоре доверительного управления имуществом должны быть указаны предмет договора, характеристика имущества, передаваемого в доверительное управление, а также его стоимость.

Имущество, находящееся в хозяйственном ведении или в оперативном управлении, не может быть передано в доверительное управление. Передача в доверительное управление имущества, находившегося в хозяйственном ведении или в оперативном управлении, возможна только после ликвидации юридического лица, в хозяйственном ведении или оперативном управлении которого имущество находилось, либо прекращения права хозяйственного ведения или оперативного управления имуществом и поступления его во владение собственника по иным, предусмотренным законодательством, основаниям (п. 3 ст. 896 ГК).

Форма договора доверительного управления имуществом. Правила о форме договора доверительного управления имуществом содержатся в ст. 900 ГК. Форма договора письменная. Договор доверительного управления недвижимым имуществом должен быть заключен в форме, предусмотренной для договора продажи недвижимого имущества. Передача недвижимого имущества в доверительное управление подлежит государственной регистрации в том же порядке, что и переход права собственности на это имущество. Несоблюдение формы договора доверительного управления имуществом или требования о регистрации передачи недвижимого имущества в доверительное управление влечет недействительность договора.

Срок действия договора доверительного управления имуществом. В соответствии с п. 2 ст. 899 ГК договор доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий пяти лет. Для отдельных видов имущества, передаваемого в доверительное управление, законодательством могут быть установлены иные предельные сроки, на которые может быть заключен договор. Если ни одна из сторон не заявит о прекращении договора по окончании срока его действия, он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, какие были предусмотрены договором.

Существенные условия договора доверительного управления имуществом определены ст. 899 ГК. В договоре должны быть указаны:

а) предмет договора, характеристика имущества, передаваемого в доверительное управление и его стоимость;

б) пределы использования имущества доверительным управляющим;

в) наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которого осуществляется управление имуществом (вверителя или выгодоприобретателя);

г) размер и форма вознаграждения доверительному управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором;

д) срок действия договора.

Содержание договора доверительного управления имуществом. Основной обязанностью доверительного управляющего является доверительное управление имуществом. Доверительный управляющий осуществляет в пределах, предусмотренных законодательством или договором, правомочия собственника в отношении имущества, переданного в доверительное управление. При этом, доверительный управляющий вправе совершать в отношении вверенного ему имущества любые юридические и фактические действия в интересах вверителя или выгодоприобретателя. Распоряжение недвижимым имуществом доверительный управляющий осуществляет лишь в случаях, когда это предусмотрено договором доверительного управления имуществом. Вместе с тем, законодательством или договором могут быть предусмотрены ограничения в отношении отдельных действий по доверительному управлению имуществом.

Согласно п. 3 ст. 895 ГК сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени. При этом он должен указывать, что действует в качестве доверительного управляющего. Это условие считается соблюденным, если при совершении действий, не требующих письменного оформления, другая сторона информирована об их совершении доверительным управляющим в этом качестве, а в письменных документах после имени или наименования доверительного управляющего помещен знак «Д. У.». Если указание о действии доверительного управляющего в этом качестве отсутствует, доверительный управляющий обязывается перед третьими лицами лично и отвечает перед ними только принадлежащим ему имуществом.

Доверительный управляющий обязан обособить переданное ему вверителем имущество, учитывать это имущество на отдельном балансе, вести самостоятельный учет по данному имуществу. Для осуществления расчетов по деятельности, связанной с доверительным управлением открывается отдельный банковский счет.

Согласно п. 3 ст. 903 ГК для защиты прав на имущество, находящееся в доверительном управлении, доверительный управляющий вправе требовать всякого устранения нарушения его прав (ст.ст. 282, 283, 285 и 286 ГК).

Обязанностью доверительного управляющего является также представление вверителю и выгодоприобретателю отчета о своей деятельности. Порядок и сроки представления такого отчета определяются договором доверительного управления имуществом.

По общему правилу (п. 1 ст. 904 ГК) доверительный управляющий осуществляет доверительное управление имуществом лично. Поручить совершать от имени доверительного управляющего действия, необходимые для управления имуществом другому лицу (заместителю) доверительный управляющий вправе: а) если он уполномочен на это договором доверительного управления; б) получил на это согласие вверителя в письменной форме; в) вынужден к этому в силу обстоятельств для обеспечения интересов вверителя или выгодоприобретателя и не имеет при этом возможности получить указания вверителя в разумный срок.

За действия избранного им заместителя доверительный управляющий отвечает как за свои собственные.

Статья 905 ГК устанавливает ответственность доверительного управляющего. Так, доверительный управляющий, не проявивший при доверительном управлении имуществом должной заботливости об интересах выгодоприобретателя или вверителя, возмещает выгодоприобретателю упущенную выгоду за время доверительного управления имуществом, а вверителю – убытки, причиненные утратой или повреждением имущества, с учетом его естественного износа, в том числе упущенную выгоду. Доверительный управляющий несет ответственность за причиненные убытки, если не докажет, что эти убытки произошли вследствие непреодолимой силы либо действий выгодоприобретателя или вверителя.

Обязательства по сделке, совершенной доверительным управляющим с превышением предоставленных ему полномочий или с нарушением установленных для него ограничений, несет доверительный управляющий лично. Если участвующие в сделке третьи лица не знали и не должны были знать о превышении полномочий или об установленных ограничениях, возникшие обязательства подлежат исполнению в порядке, установленном п. 3 ст. 905 ГК. Вверитель может в этом случае потребовать от доверительного управляющего возмещения понесенных им убытков.

В случае если в связи с доверительным управлением имуществом возникли долги по обязательствам, то такие долги погашаются за счет имущества переданного в доверительное управление. В случае недостаточности этого имущества взыскание может быть обращено на имущество

доверительного управляющего, а при недостаточности и его имущества – на имущество вверителя, не переданное в доверительное управление.

Договор доверительного управления имуществом может предусматривать предоставление доверительным управляющим залога в обеспечение возмещения убытков, которые могут быть причинены вверителю или выгодоприобретателю ненадлежащим исполнением договора доверительного управления (п. 4 ст. 905 ГК).

Обязанностью вверителя является выплата доверительному управляющему вознаграждения в возмездном договоре доверительного управления имуществом, а также возмещение расходов по доверительному управлению имуществом.

Особенности правового режима имущества при доверительном управлении. По общему правилу (п. 2 ст. 901 ГК) передача имущества в доверительное управление исключает обращение взыскания на это имущество по долгам вверителя. Вместе с тем, в случае экономической несостоятельности (банкротства) вверителя доверительное управление этим имуществом прекращается, и оно включается в конкурсную массу.

В доверительное управление может передаваться имущество, обремененное залогом. В таком случае, залогодержатель не лишается права обратиться взыскание на это имущество (п. 1 ст. 902 ГК). Согласно п. 2 ст. 902 ГК доверительный управляющий должен быть предупрежден о том, что передаваемое ему в доверительное управление имущество обременено залогом. Если доверительный управляющий не знал и не должен был знать об обременении залогом имущества, переданного ему в доверительное управление, он вправе потребовать в суде расторжения договора доверительного управления имуществом и уплаты причитающегося ему по договору вознаграждения.

Права, приобретенные доверительным управляющим в результате действий по доверительному управлению имуществом, включаются в состав переданного в доверительное управление имущества. Обязанности, возникшие в результате таких действий доверительного управляющего, исполняются за счет этого имущества (п. 2 ст. 903 ГК).

Статья 908 ГК определяет особенности передачи в доверительное управление ценных бумаг. Предусмотрена возможность объединения ценных бумаг, передаваемых в управление разными лицами. Правомочия доверительного управляющего ценными бумагами определяются в договоре доверительного управления имуществом. По договору доверительного управления ценными бумагами доверительному управляющему могут быть переданы денежные средства для приобретения ценных бумаг и управления ими. Особенности доверительного управления ценными бумагами определяются законодательством.

Правила ст. 908 ГК соответственно применяются к правам, удостоверенным бездокументарными ценными бумагами.

Прекращение договора доверительного управления имуществом.

В соответствии со ст. 907 ГК договор доверительного управления имуществом прекращается вследствие:

а) смерти гражданина, являющегося выгодоприобретателем, либо объявления его умершим или ликвидации юридического лица – выгодоприобретателя, если договором не предусмотрено иное;

б) отказа выгодоприобретателя от получения выгод по договору, если договором не предусмотрено иное;

в) смерти гражданина, являющегося доверительным управляющим, объявления его умершим, признания недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, признания индивидуального предпринимателя экономически несостоятельным (банкротом), а также установления запрета доверительному управляющему осуществлять предпринимательскую деятельность в случаях, предусмотренных ГК и иными законодательными актами;

г) отказа доверительного управляющего или вверителя от осуществления доверительного управления в связи с невозможностью для доверительного управляющего лично осуществлять доверительное управление имуществом;

д) отказа вверителя от договора по иным причинам, чем та, которая предусмотрена в подпункте 4 пункта 1 ст. 907 ГК, при условии выплаты доверительному управляющему обусловленного договором вознаграждения;

е) признания лица, являющегося вверителем, экономически несостоятельным (банкротом).

Сторона, иницирующая отказ от договора должна уведомить об этом другую сторону за три месяца до прекращения договора, если только договором не предусмотрен иной срок уведомления.

При прекращении доверительного управления имущество, находящееся в доверительном управлении, передается вверителю, если договором не предусмотрено иное (п. 3 ст. 907 ГК).

ДОГОВОР КОМПЛЕКСНОЙ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ЛИЦЕНЗИИ (ФРАНЧАЙЗИНГ)

По договору комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга) одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на определенный в договоре франчайзинга срок, либо без указания срока, комплекс исключительных прав (лицензионный комплекс), включающий право использования фирменного наименования правообладателя и нераскрытой информации, в том числе секретов производства (ноу-хау), а также других объектов интеллекту-

альной собственности (товарного знака, знака обслуживания и т. п.), предусмотренных договором франчайзинга, для использования в предпринимательской деятельности пользователя (п. 1 ст. 910 ГК).

Договор франчайзинга консенсуальный, двусторонний и возмездный.

Франчайзинг хорошо известен зарубежному праву и сохраняет свою правовую природу не зависимо от того, в какой правовой системе позиционируется. Однако характер правового регулирования франчайзинга нельзя считать однотипным, на что справедливо указывается в юридической литературе.²⁵⁷ Во многих случаях основой правового регулирования франчайзинга являются положения, содержащиеся в гражданских кодексах и законодательстве об интеллектуальной собственности. Так, например во Франции, договор франшизы (*contrat-cadr*) в значительной мере регулируется общими положениями Гражданского кодекса, в том числе нормами Титула III «Договоры или общие договорные обязательства» Книги II «Об имуществе и об изменениях права собственности».²⁵⁸ Кроме того, отдельные положения содержатся в Кодексе об интеллектуальной собственности.

Источники правового регулирования

Основные положения о франчайзинге содержатся в гл. 53 ГК. К отношениям франчайзинга следует также применять законодательство об интеллектуальной собственности.

Элементы и содержание договора франчайзинга

Сторонами договора являются правообладатель и пользователь. Ими могут быть коммерческие организации и индивидуальные предприниматели.

Предметом договора франчайзинга является комплекс исключительных прав или лицензионный комплекс. Предметом договора поглощаются право использования фирменного наименования правообладателя и нераскрытой информации, в том числе секретов производства, а также другие объекты интеллектуальной собственности, передача которых предусмотрена договором (товарный знак, знак обслуживания, изобретение, полезная модель, промышленный образец и др.). По смыслу п. 1 ст. 910 ГК следует, что предметом договора может быть лишь комплекс исключительных прав, но не отдельные исключительные права. В юридической литературе этот вопрос остается дискуссионным.²⁵⁹

²⁵⁷ См., например Корзун, В.Б. Специфика и возможности использования опыта Европейского Союза в сфере правового регулирования франчайзинга / В.Б. Корзун // Промышленно-торговое право. – 2005. – № 4. – С. 66.

²⁵⁸ Code civil. – Edition Dallos, 1995. – P. 730.

²⁵⁹ Так, А.А.Иванов указывает на то, что обязательный набор исключительных прав, которые подлежат передаче пользователю, законом не установлен и возможна ситуация, когда

Форма договора франчайзинга письменная. Кроме того, договор франчайзинга подлежит регистрации в патентном органе в порядке, установленном законодательством. Так, в соответствии с постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 21.03.2009 г. № 346 постановлением Государственного комитета по науке и технологиям Республики Беларусь от 15.04.2009 г. № 6 утверждена Инструкция о порядке регистрации лицензионных договоров, договоров уступки, договоров залога прав на объекты права промышленной собственности и договоров комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинга).

В юридической литературе необходимость регистрации объясняется тем, что передача прав другому лицу ограничивает права правообладателя и подобного рода ограничения должны быть известны публике.²⁶⁰

Содержание договора франчайзинга. Правообладатель обязан передать пользователю техническую и коммерческую документацию, а также информацию, необходимую пользователю для осуществления исключительных прав. Наличие у пользователя технической и коммерческой документации с одной стороны завершает легитимацию использования объектов интеллектуальной собственности, а с другой стороны делает возможным их фактическое использование. Имея достаточные представления об объектах интеллектуальной собственности и все необходимое для их использования, правообладатель обязан проинструктировать пользователя и его работников по вопросам, связанным с осуществлением исключительных прав. Правообладатель обязан выдать пользователю предусмотренные договором франчайзинга лицензии на право использования объектов интеллектуальной собственности, указанных в п. 1 ст. 910 ГК, обеспечив их оформление в установленном порядке.

Если договором франчайзинга не предусмотрено иное, то презюмируется обязанность правообладателя оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников, а также контролировать качество товаров, производимых пользователем и качество работ, услуг выполняемых им по договору франчайзинга.

Пользователь обязан при осуществлении предусмотренной договором франчайзинга деятельности использовать фирменное наименование правообладателя указанным в договоре образом. Таким образом, право пользователя на использование фирменного наименования не является абсолютным и может быть ограничено договором.

передается только одно право. См. Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 632.

²⁶⁰ Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 633.

Пользователь обязан обеспечивать соответствие качества товаров, работ, услуг, качеству аналогичных товаров, работ, услуг правообладателя. Надлежащее исполнение этой обязанности пользователем позволяет правообладателю сохранить товарную ценность и привлекательность объектов интеллектуальной собственности, в обратном же случае могут пострадать экономические интересы правообладателя. Поэтому франчайзинговую деятельность можно отнести к числу рискованных видов деятельности. Правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров, продаваемых пользователем или выполняемых им работ, услуг качеству аналогичных товаров, работ и услуг, продаваемых (выполняемых) непосредственно правообладателем. По требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю продукции (товаров) правообладателя, правообладатель отвечает солидарно с пользователем.

В обязанности пользователя входит соблюдение инструкций и указаний правообладателя, направленных на обеспечение соответствия характера, способов и условий использования комплекса исключительных прав тому, как этот комплекс используется правообладателем. Пользователь обязан выполнять указания, касающиеся внешнего и внутреннего оформления помещений, используемых пользователем при осуществлении предоставленных ему по договору франчайзинга исключительных прав.

К числу сопутствующих обязанностей пользователя относятся: обязанность оказывать покупателям (заказчикам) все дополнительные услуги, на которые они могли бы рассчитывать, приобретая товар, заказывая выполнение работ, оказание услуг непосредственно у правообладателя; не разглашать полученную от правообладателя нераскрытую информацию, в том числе секреты производства (ноу-хау); выдавать оговоренное количество комплексных предпринимательских сублицензий, если такая обязанность предусмотрена договором франчайзинга; информировать покупателей (заказчиков) наиболее очевидным для них способом о том, что он использует фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг на основании договора франчайзинга.

В соответствии со ст. 910² договором франчайзинга может быть предусмотрено право пользователя разрешать другим лицам использование предоставленного ему комплекса исключительных прав или части этого комплекса на условиях, согласованных им с правообладателем либо определенных в договоре франчайзинга (комплексная предпринимательская сублицензия). Предоставление пользователем в течение определенного срока ряда комплексных предпринимательских сублицензий может быть предусмотрено договором в качестве обязанности пользователя. Сублицензия обременяет

пользователя ответственностью за действия вторичных пользователей, если только иное не предусмотрено договором франчайзинга. Договор комплексной предпринимательской сублицензии не может быть заключен на более длительный срок, чем договор франчайзинга, на основании которого он заключался. Прекращение договора франчайзинга прекращает договор комплексной предпринимательской сублицензии.

К договору комплексной предпринимательской сублицензии применяются предусмотренные гл. 53 ГК правила о договоре франчайзинга, если иное не установлено законодательством.

Применение договора франчайзинга в сфере осуществления предпринимательской деятельности предполагает возможность ограничения прав сторон по договору франчайзинга. Ограничение прав сторон определяются договором франчайзинга посредством указания на:

- обязательство правообладателя не предоставлять другим лицам аналогичные комплексы исключительных прав для их использования на закрепленной за пользователем территории либо воздерживаться от собственной аналогичной деятельности на этой территории;

- обязательство пользователя не конкурировать с правообладателем на территории, на которую распространяется действие договора франчайзинга в отношении предпринимательской деятельности, осуществляемой пользователем с использованием принадлежащих правообладателю исключительных прав;

- отказ пользователя от получения по договорам франчайзинга аналогичных исключительных прав у конкурентов или потенциальных конкурентов правообладателя;

- обязательство пользователя согласовывать с правообладателем место расположения помещений, используемых при осуществлении предоставленных по договору франчайзинга исключительных прав, а также их внешнее и внутреннее оформление.

Если с учетом состояния соответствующего товарного рынка и экономического положения сторон ограничения прав сторон по договору франчайзинга противоречат антимонопольному законодательству, то такие ограничения могут быть признаны судом недействительными.

Изменение и расторжение договора франчайзинга. Изменение договора франчайзинга возможно по правилам гл. 29 ГК. Изменение договора франчайзинга требует регистрации в порядке, установленном для регистрации договоров франчайзинга. Стороны договора франчайзинга вступая в отношения с третьими лицами, вправе ссылаться на изменения договора лишь с момента регистрации таких изменений.

По общему правилу при перемене сторон договор франчайзинга сохраняет силу. Переход исключительного права, входящего в комплекс исключительных прав от правообладателя к другому лицу, не является основанием для изменения или расторжения договора франчайзинга. Новый правообладатель становится стороной договора франчайзинга в части прав и обязанностей, относящихся к перешедшему к нему исключительному праву.

Смерть правообладателя – индивидуального предпринимателя и переход в установленном законодательством порядке его прав и обязанностей по договору франчайзинга к наследнику ведет к прекращению договора франчайзинга, если только наследник не зарегистрирован в течение шести месяцев со дня открытия наследства в установленном законодательством порядке в качестве индивидуального предпринимателя. Осуществление прав и исполнение обязанностей умершего правообладателя до принятия наследником этих прав и обязанностей и регистрации его в качестве индивидуального предпринимателя осуществляются доверительным управляющим в соответствии с главой 52 ГК.

Возможность получения экономической выгоды объясняет интерес пользователя к фирменному наименованию правообладателя, поэтому при изменении правообладателем своего фирменного наименования договор франчайзинга сохраняется и действует в отношении нового фирменного наименования правообладателя лишь в случае, если пользователь не требует расторжения договора и возмещения убытков.

При продолжении действия договора франчайзинга пользователь вправе потребовать соразмерного уменьшения, причитающегося правообладателю, вознаграждения.

Возможно, что в течение действия договора франчайзинга истечет срок действия исключительного права, пользование которым предоставлено по договору либо такое право прекратится по иному основанию. В этом случае, за исключением прекращения права на фирменное наименование без замены его новым фирменным наименованием, договор франчайзинга продолжает действовать, за исключением положений, относящихся к прекратившемуся праву, а пользователь, если иное не предусмотрено договором франчайзинга, вправе потребовать соразмерного уменьшения причитающегося правообладателю вознаграждения. При прекращении права на фирменное наименование без замены его новым фирменным наименованием действие договора франчайзинга прекращается.

Договор франчайзинга, заключенный на определенный срок или без указания срока, может быть расторгнут по правилам главы 29 ГК. Каждая из сторон договора франчайзинга, заключенного без указания срока, вправе в любое время полностью отказаться от исполнения договора, уведомив

об этом другую сторону за шесть месяцев, если договором не предусмотрено более продолжительный срок. Досрочное расторжение договора франчайзинга, заключенного с указанием срока, а также расторжение договора, заключенного без указания срока, подлежат регистрации в порядке, установленном для регистрации договоров франчайзинга.

ДОГОВОР ПРОСТОГО ТОВАРИЩЕСТВА

По договору простого товарищества (договору о совместной деятельности) двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей законодательству цели (п. 1 ст. 911 ГК).

Договор простого товарищества консенсуальный. Позиционируемый в качестве двустороннего договора договор простого товарищества часто бывает многосторонним, что предопределяется сущностью этого договора, когда объединение денег, иного имущества позволяет достичь максимальной экономической выгоды.

Относительно идентификации договора простого товарищества как договора возмездного в юридической литературе не сложилось единого мнения. Существует мнение, что договор простого товарищества безвозмездный, так как его участники не получают друг от друга встречного удовлетворения, а действуют сообща для достижения общей цели.²⁶¹ Когда же договор простого товарищества представляют в качестве возмездного, ссылаются на своеобразие возмездности, что выражается в наличии вкладов участников, пользовании общим имуществом, результатами совместной деятельности.²⁶² Представляется, что в последнем случае вывод о возмездности договора простого товарищества сделан не на основе принятого в доктрине критерия возмездности (кредитор и должник; встречное удовлетворение), а за счет толкования возмездности, ориентированного на нетрадиционный круг субъектов договора простого товарищества.

²⁶¹ См.: Иоффе, О.С. Советское гражданское право: в 2 т. / О.С. Иоффе. – Ленинград: ЛГУ, 1961. – Т. 2. – С. 457; Советское гражданское право: в 2-х т. / Под ред. В.П. Грибанова, С.М. Корнеева. – М., 1980. – Т. 2. – С. 338.

²⁶² 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.]; Ленинград. ун-т – Ленинград, 1971. – Т. 2. – С. 348; 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. 2. – С. 342; Масляев, А.И. Договор о совместной деятельности в советском гражданском праве / А.И. Масляев, И.А. Масляев. – М., 1988. – С. 18;

Договор простого товарищества основан на известном римскому гражданскому праву институте *societas* – товарищество. Этот процессуальный договор означал, что, например, два или несколько человек договаривались о том, чтобы вложить деньги или какое-либо иное имущество (собственность) в какое-нибудь определенное дело, которое могло относиться к какому-либо общему для них мероприятию или, например, совместной поездке.²⁶³

Исторически правовая сущность договора простого товарищества остается неизменной. В соответствии с положениями Свода законов гражданских (т. X, ч. 1, изд. 1900 г., Ст. 2126, 2127) договор товарищества заключается в том, что несколько лиц соглашаются соединить свои личные и вещественные силы для достижения какой-либо цели, имеющей юридическое значение, большей частью для совершения какого-либо промышленного предприятия.

Источники правового регулирования. Основные положения о договоре простого товарищества содержатся в гл. 54 ГК. Применение данного договора в сфере осуществления предпринимательской деятельности влечет за собой применение законодательства, определяющего особенности учета и налогообложения совместной деятельности. Постановлением Министерства финансов Республики Беларусь от 14.12.2006 г. № 161 утверждена Инструкция по бухгалтерскому учету совместной деятельности.

Элементы и содержание договора простого товарищества

Сторонами договора могут быть физические и юридические лица. Если договор простого товарищества заключается для осуществления предпринимательской деятельности, то его участниками могут быть лишь индивидуальные предприниматели и коммерческие организации. Само по себе заключение договора простого товарищества не ведет к созданию юридического лица и не влияет на статус участников договора, которые сохраняют свою самостоятельность. Однако целью заключения договора может быть создание юридического лица, например строительство какого-либо промышленного предприятия с последующей его регистрацией и эксплуатацией.

Предмет договора простого товарищества. В юридической литературе вопрос о предмете договора простого товарищества остается малоисследованным. В большинстве случаев считается, что предметом договора простого товарищества являются: а) результат, для достижения которого заключен договор; б) вклады, которые вносят участники договора.²⁶⁴

²⁶³ Аннерс, Э. История европейского права / Э. Аннерс; пер. со швед., Ин-т Европы. – М.: Наука, 1994. – С. 93.

²⁶⁴ 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.]; Ленинград. ун-т – Ленинград, 1971. – Т. 2. – С. 349; 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. 2. – С. 344.

Форма договора. В главе 54 ГК отсутствуют специальные положения о форме договора простого товарищества, поэтому следует руководствоваться общими положениями о форме сделок (§ 1 гл. 9 ГК). В большинстве же случаев существо договора простого товарищества предопределяет письменную форму договора.

Срок договора простого товарищества. Договор простого товарищества может быть заключен как с указанием срока, так и без указания срока его действия. Срок действия договора простого товарищества часто определяется целями, для достижения которых заключен этот договор.

Содержание договора простого товарищества. Права и обязанности товарищей в связи с участием в простом товариществе следует отличать от тех прав и обязанностей, которые следует из совершаемых сделок. В первом случае следует говорить об обязанности всех участников договора простого товарищества внести вклад в общее дело. В соответствии с п. 1 ст. 912 ГК вкладом признается все то, что вносится в общее дело, в том числе деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи. При этом презюмируется равенство вкладов товарищей, если только иное не следует из договора простого товарищества или фактических обстоятельств. Следует учитывать, что правило, содержащееся в п. 2 ст. 912 ГК, предполагает не только равенство вкладов товарищей по стоимости, но и необходимость денежной оценки вкладов, которая производится по соглашению между товарищами. Денежная оценка вкладов необходима для обеспечения учета совместной деятельности, реализации имущественных интересов товарищей, в том числе распределения расходов, убытков и доходов.

Каждый из товарищей несет обязанности по содержанию общего имущества, характер и содержание этих обязанностей предусматривается договором простого товарищества. Согласно п. 1 ст. 913 ГК под общим имуществом товарищей понимается внесенное товарищами имущество, которым они обладали на праве собственности, а также произведенная в результате совместной деятельности продукция и полученные от такой деятельности плоды и доходы. Такое имущество признается общей долевой собственностью товарищей. Иное может быть установлено законодательством или договором простого товарищества или следовать из существа обязательства. В соответствии с ч. 2 п. 1 ст. 913 ГК внесенное товарищами имущество, которым они обладали по основаниям, отличным от права собственности (на праве хозяйственного ведения, оперативного управления, по договору аренды, по договору безвозмездного пользования имуществом и т. п.), используется в интересах всех товарищей и составляет, – наряду с имуществом, находящимся в их общей собственности, – общее имущество товарищей.

Пользование общим имуществом товарищей осуществляется по их общему согласию, а при недостижении согласия – в порядке, устанавли-

ваемом судом (п. 3 ст. 913 ГК). Высказывается мнение, что стороны при заключении договора простого товарищества могут принять на себя дополнительные обязательства, в том числе в виде запрета для товарищей распоряжаться своей долей в общем имуществе без согласия других участников, так как участники простого товарищества связаны не только отношениями общей долевой собственности, но и договорными.²⁶⁵

Согласно ст. 919 ГК кредитор участника договора простого товарищества вправе предъявить требование о выделе доли должника в общем имуществе в соответствии со статьей 258 ГК.

Общее имущество товарищей является объектом бухгалтерского учета, и ведение такого учета поручается одному из участвующих в договоре лиц. Вместе с тем, такой учет не освобождает каждого из участвующих в совместной деятельности от необходимости вести бухгалтерский учет при осуществлении собственной (предпринимательской и иной) деятельности.

Поскольку заключение договора простого товарищества само по себе не ведет к созданию юридического лица, а следовательно и образованию органов управления, то возникает необходимость обеспечить деятельность простого товарищества иным образом. Поскольку суть простого товарищества в осуществлении совместной деятельности, то и каждый из товарищей обязан участвовать в осуществлении совместной деятельности.

Общие дела товарищества ведутся различным образом. Это может быть: а) ведение общих дел каждым товарищем от имени всех товарищей; б) ведение общих дел отдельными участниками; в) ведение общих дел совместно всеми участниками договора простого товарищества. Совместное ведение дел для совершения каждой сделки требует согласия всех товарищей.

В ходе осуществления совместной деятельности может возникать и возникает необходимость принятия решений, касающихся общих дел товарищей. Такие решения принимаются товарищами по их общему согласию.

В соответствии с п. 2 ст. 914 ГК в отношениях с третьими лицами полномочие товарища совершать сделки от имени всех товарищей удостоверяется доверенностью, выданной ему остальными товарищами, или договором товарищества, совершенным в письменной форме. Вместе с тем, практика осуществления совместной деятельности субъектов предпринимательства идет по пути безусловной выдачи доверенности на совершение сделки от имени всех товарищей. Известны случаи, когда права товарища на совершение сделки устанавливаются протоколом общего собрания товарищей. Однако такой протокол не заменяет доверенности или договора простого товарищества, совершенного в письменной форме.

²⁶⁵ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: ИНФРА – М – НОРМА, 1996. – С. 634.

В отношениях с третьими лицами товарищи не могут ссылаться на ограничения прав по ведению общих дел товарища, совершившего сделку, за исключением случаев, когда они докажут, что в момент заключения сделки третье лицо знало или заведомо должно было знать о наличии таких ограничений (п. 3 ст. 914 ГК).

Характер отношений участников совместной деятельности таков, что действия каждого из них затрагивают или могут затрагивать интересы остальных участников. Согласно п. 4 ст. 914 ГК товарищ, совершивший от имени всех товарищей сделки, в отношении которых его право на ведение общих дел товарищей было ограничено, либо заключивший в интересах всех товарищей сделки от своего имени, может требовать возмещения произведенных им за свой счет расходов, если имелись достаточные основания полагать, что эти сделки были необходимыми в интересах всех товарищей. Товарищи, понесшие вследствие таких сделок убытки, вправе требовать их возмещения.

Независимо от того, уполномочен ли товарищ вести общие дела, каждый товарищ имеет право знакомиться со всей документацией по ведению дел. Отказ от этого права или его ограничение, в том числе по соглашению товарищей ничтожны.

Если соглашением товарищей не определено иное, то каждый товарищ несет расходы и убытки пропорционально стоимости его вклада в общее дело. При этом, соглашение, полностью освобождающее кого-либо из товарищей от участия в покрытии общих расходов или убытков, ничтожно.

Каждый из товарищей имеет право на получение части прибыли, полученной товарищами в результате их совместной деятельности. Если иное не предусмотрено договором простого товарищества или иным соглашением товарищей полученная ими прибыль распределяется пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело. Соглашение об устранении кого-либо из товарищей от участия в прибыли ничтожно.

Ответственность товарищей по договору простого товарищества

Особенности ответственности при осуществлении совместной деятельности состоят в следующем:

1. Характер ответственности определяется сферой применения договора простого товарищества (предпринимательская или иная деятельность). Если договор простого товарищества не связан с осуществлением предпринимательской деятельности, то каждый товарищ отвечает по общим договорным обязательствам всем своим имуществом пропорционально стоимости его вклада в общее дело. По общим обязательствам, возникшим не из договора, товарищи отвечают солидарно (п. 1 ст. 917 ГК). Если же договор простого товарищества связан с осуществлением предпринимательской деятельности, то товарищи отвечают солидарно по всем общим обязательствам независимо от оснований их возникновения (п. 2 ст. 917 ГК).

2. В рамках совместной деятельности ответственность товарищей наступает в связи с общими обязательствами, которую следует отличать от возможных обязательств каждого из участвующих в договоре простого товарищества и не связанных с осуществлением ими совместной деятельности.

3. Участие в совместной деятельности не исключает ответственности товарищей друг перед другом, когда, например действиями одного из товарищей причинены убытки другим товарищам. В таких случаях ответственность наступает по правилам главы 25 ГК.

4. Статья 923 ГК устанавливает ответственность товарища, в отношении которого договор простого товарищества расторгнут. В случае, если договор простого товарищества не был прекращен в результате заявления кем-либо из участников об отказе от дальнейшего в нем участия либо расторжения договора по требованию одного из товарищей, лицо, участие которого в договоре прекратилось, отвечает перед третьими лицами по общим обязательствам, возникшим в период его участия в договоре, так, как если бы оно оставалось участником договора простого товарищества.

5. С момента прекращения договора простого товарищества его участники несут солидарную ответственность по неисполненным общим обязательствам в отношении третьих лиц (ч. 2 п. 2 ст. 920 ГК).

Прекращение договора простого товарищества. Характерной особенностью договора простого товарищества является зависимость товарищей от участия каждого из них в совместной деятельности. Степень и характер такой зависимости зависит от цели участников и содержания совместной деятельности. Основания прекращения договора простого товарищества определены ст. 920 ГК. К ним относятся:

а) признание кого-либо из товарищей безвестно отсутствующим, недееспособным или ограниченно дееспособным, если договором простого товарищества или последующим соглашением не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными товарищами (п.п. 1 п.1 ст. 920 ГК);

б) объявление кого-либо из товарищей экономически несостоятельным (банкротом), за изъятием, указанным в п.п. 1 п. 1 ст. 920 ГК;

в) смерть товарища (объявление его умершим) или ликвидация либо реорганизация, участвующего в договоре простого товарищества, юридического лица, если договором простого товарищества или последующим соглашением не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными товарищами либо замещение умершего товарища (реорганизованного юридического лица) его наследниками (правопреемниками);

г) отказ кого-либо из товарищей от дальнейшего участия в бессрочном договоре простого товарищества, за изъятием, указанным в п.п. 1 п. 1 ст. 920 ГК;

д) расторжение договора простого товарищества, заключенного с указанием срока, по требованию одного из товарищей в отношениях между ним и остальными товарищами, за изъятием, указанным в п.п. 1 п. 1 ст. 920 ГК;

е) истечение срока договора простого товарищества;

ж) выдела доли товарища по требованию его кредитора, за изъятием, указанным в п.п. 1 п. 1 ст. 920 ГК.

Наряду с основаниями, указанными в п. 2 ст. 420 ГК, сторона договора простого товарищества, заключенного с указанием срока или с указанием цели в качестве отменительного условия, вправе требовать расторжения договора в отношениях между собой и остальными товарищами по уважительной причине с возмещением остальным товарищам реального ущерба, причиненного расторжением договора (ст. 922 ГК).

Прекращение договора простого товарищества ведет к определенным последствиям имущественного характера, а именно: а) вещи, переданные в общее владение или пользование товарищей, возвращаются предоставившим их товарищам без вознаграждения, если только иное не предусмотрено соглашением сторон (ч. 1 п. 2 ст. 920 ГК); б) раздел имущества, находившегося в общей собственности товарищей, и возникших у них прав требования осуществляется в порядке, установленном ст. 255 ГК; в) товарищ, внесший в общую собственность индивидуально-определенную вещь, вправе при прекращении договора простого товарищества требовать в судебном порядке возврата ему этой вещи при условии соблюдения интересов остальных товарищей и кредиторов.

Негласное товарищество. В гражданском праве позиционируется как заимствованный институт. Как одна из разновидностей товарищества в отечественной цивилистике конца XIX в. упоминается негласная коммандита, которая под именем *Stille Gesellschaft*, была известна только германскому праву.²⁶⁶

Современное законодательство стран романо-германской правовой семьи содержит нормы о негласных товариществах. Так, по законодательству Австрии негласное товарищество имеется тогда, когда кто-либо участвует в торговой деятельности другого лица. Негласный товарищ вносит имущественный вклад, который переходит в имущество собственника торгового промысла, а за это участвует в прибылях. При этом различают типичные и атипичные негласные товарищества. В типичном негласном товариществе негласный товарищ не имеет управленческих полномочий. Собственник торгового промысла ведет себя единолично. Однако, на внесение важных изменений он должен получить согласие негласного товарища. Об атипичном негласном товариществе речь идет тогда, когда негласный товарищ не только

²⁶⁶ Шершеневич, Г.Ф. Учебник торгового права (по изд. 1914 г.) / Г.Ф. Шершеневич. – М.: Спарк, 1994. – С. 129.

участвует в экономических результатах деятельности, но также и в имуществе предприятия или имеет управленческие полномочия.²⁶⁷

В ГК Республики Беларусь негласному товариществу посвящена ст. 924. Договором простого товарищества может быть предусмотрено, что его существование не раскрывается для третьих лиц (негласное товарищество). К такому договору применяются предусмотренные гл. 54 ГК правила о договоре простого товарищества, если иное не предусмотрено ст. 924 ГК или не вытекает из существа негласного товарищества.

В отношениях с третьими лицами каждый из участников негласного товарищества отвечает всем своим имуществом по сделкам, которые он заключил от своего имени в общих интересах товарищей. В отношениях между товарищами обязательства, возникшие в процессе их совместной деятельности, считаются общими.

ПУБЛИЧНОЕ ОБЕЩАНИЕ НАГРАДЫ. ПУБЛИЧНЫЙ КОНКУРС

Понятие и характеристика обязательства из публичного обещания награды

В силу различных обстоятельств возникает необходимость в совершении определенных действий, которые, как правило, носят исключительный характер и тем самым дистанцируются от сферы обязательственного права. В доктрине *публичное обещание награды* относят к числу односторонних сделок. Публичное обещание награды имеет лишь внешнее сходство с офертой, но в отличие от последней адресовано не одному или нескольким конкретным лицам, а неопределенному кругу лиц и не выражает намерения лица сделавшего предложение заключить договор. Нормы о публичном обещании награды содержатся в главе 55 ГК.

Публичное обещание награды должно соответствовать определенным условиям:

1. Обещание награды должно быть публичным. Это означает, что объявление должно быть открытым, обращенным к неопределенному кругу лиц.
2. Обещанная награда должна носить имущественный характер. Это может быть денежное вознаграждение или предоставление каких-либо иных имущественных благ. Обязанность выплатить награду наступает и в том случае, если в публичном обещании награды не указан ее размер. В таком случае размер награды определяется по соглашению с лицом, обещавшим награду, а в случае спора – судом. В качестве награды не может выступать моральное поощрение.

²⁶⁷ Хеглер-Прахер, Р. Право товариществ в Австрии / Р. Хеглер-Прахер // Основы хозяйственного и торгового права Германии и Австрии: сб. докладов на семинаре Темпус-проекта, Минск, 5-12 сент. 1999 г. – Минск, 2000. – С. 149.

3. Объявление с обещанием награды должно содержать указание на лицо, обещающее выплату награды. Лишь в этом случае наступает обязанность выплатить вознаграждение.

В соответствии с п. 2 ст. 925 ГК лицо, отозвавшееся на обещание, вправе потребовать письменного подтверждения обещания и несет риск последствий непредъявления этого требования, если окажется, что в действительности объявление о награде не было сделано указанным в нем лицом.

4. Ожидаемое действие по своему характеру должно быть правомерными.

5. Объявление о награде должно содержать указание на срок, в течение которого должно быть совершено ожидаемое действие.

Обязательства из публичного обещания награды строятся по подобию обязательственных правоотношений. В то же время, права и обязанности возникают лишь в случае совершения указанного в объявлении действия. Лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или о выдаче иной награды тому, кто совершит ожидаемое действие, становится должником, а лицо, совершившее такое действие кредитором.

Совершение действий независимо от сделанного объявления не отменяет обязанности лица, публично объявившего о награде, выплатить ее лицу совершившему действия. Важно только, чтобы совершенное действие было ожидаемо, кроме того, совершено в указанный в объявлении срок.

Возможны случаи, когда действие, указанное в объявлении о награде совершено не одним, а несколькими лицами. Тогда право на получение награды приобретает лицо, которое совершило ожидаемое действие первым. При совершении ожидаемого действия несколькими лицами, когда невозможно определить первенство одного из них, равно и тогда, когда действие совершено двумя или более лицами одновременно, награда между ними делится поровну или в ином размере, предусмотренном соглашением между ними (п. 5 ст. 925 ГК).

Пункт 6 ст. 925 ГК устанавливает, что если иное не предусмотрено в объявлении о награде и не вытекает из характера указанного в нем действия, соответствие выполненного действия содержащимся в объявлении требованиям определяется лицом, публично обещавшим награду, а в случае спора – судом.

По общему правилу, лицо объявившее публично о выплате награды вправе в такой же форме отказаться от обещания награды. Такой отказ невозможен в следующих случаях: а) когда в самом объявлении предусмотрена или из него вытекает недопустимость отказа; б) когда в объявлении установлен определенный срок для совершения действия; в) когда к моменту объявления об отказе одно или несколько отозвавшихся лиц уже выполнили указанное в объявлении действие.

Согласно п. 2 ст. 926 ГК отмена публичного обещания награды не освобождает того, кто объявил о награде, от возмещения лицу, отозвавшемуся до отмены

публичного обещания награды, расходов, понесенных им в связи с совершением указанного в объявлении действия, в пределах указанной в объявлении награды.

Понятие и признаки обязательства, вытекающего из конкурса

Публичный конкурс следует рассматривать как разновидность публичного обещания награды. Нормы о публичном конкурсе содержатся в гл. 56 ГК. В соответствии с п. 5 ст. 927 ГК, к публичному конкурсу, содержащему обязательство заключить с победителем конкурса договор, правила, предусмотренные гл. 56 ГК, применяются постольку, поскольку ст.ст. 417 – 419 ГК не предусмотрено иное.

От публичного конкурса, регулируемого нормами гражданского права следует отличать конкурс, регулируемый другими отраслями права, например, трудовым: при объявлении конкурса на замещение вакантной должности.

В отличие от публичного обещания награды, при котором исключается возможность сопоставления, так как ожидаемые действия исключительны и не могут быть повторены, публичный конкурс построен на сопоставлении результатов и предполагает не один, а несколько результатов. Конкурс позволяет произвести отбор лучшей работы в сфере литературы, искусства, архитектуры и других сферах деятельности и тем самым достичь желаемого результата.

Особенности конкурсного правоотношения:

1. Объявление о выплате денежного вознаграждения или выдачи иной награды за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов должно быть публичным. Публичный конкурс может быть *открытым*, когда предложение принять в нем участие, обращено к неопределенному кругу лиц посредством объявления в печати или иных средствах массовой информации. Требования к квалификации участников конкурса заявленные на стадии предварительного отбора лиц, пожелавших принять в нем участие, не делают публичный конкурс закрытым. Публичный конкурс может быть *закрытым*, когда предложение принять участие в конкурсе направляется определенному кругу лиц по выбору организатора конкурса.

2. Публичный конкурс должен быть направлен на достижение каких-либо общественно-полезных целей. Идентификация цели в качестве общественно-полезной может быть затруднена из-за невозможности использования четких юридических критериев в сфере, соприкасающейся с областью морально-этических отношений.

3. Публичный конкурс предполагает необходимость участия в нем не одной, а нескольких работ.

4. Представленные на конкурс работы должны быть сопоставимы. Это означает, что каждая из работ должна быть выполнена в соответствии с условиями, определяющими существо задания. Работы не отвечающие

условиям конкурсного задания не могут сопоставляться, а следовательно и участвовать в конкурсной оценке.

5. Предполагаемая награда должна носить имущественный характер (деньги, какие-либо ценные вещи) и быть единовременной. Награда не может быть в форме заработной платы или авторского вознаграждения.

Состав конкурсного правоотношения:

1. *Объявление о проведении конкурса или конкурсное объявление.* Представляет собой одностороннюю сделку. У лица, объявившего конкурс, появляется обязанность принять представленные работы, осуществить оценку соответствующих условиям конкурса работ и выплатить обладателям лучших работ награды. Объявление может быть сделано как в письменной, так и в устной форме, как в печатных изданиях, так и в иных средствах массовой информации.

Конкурсное объявление должно содержать обязательные условия и может содержать дополнительные или производные условия. К обязательным условиям относятся:

а) условия, предусматривающие существо задания. Характер и содержание таких условий зависят от того, в какой области будут выполняться работы (литература, искусство, наука и др.);

б) критерии и порядок оценки результатов работы или иных достижений. Такие условия определяют конкретные критерии, соответствие которым будет проверяться при оценке работ представленных на конкурс. Набор критериев также зависит от области проведения конкурсных работ. Порядок оценки работ может содержать указание на способ оценки (экспертная оценка, оценка жюри и др.), схему конкурсного отбора (туры, номинации и др.);

в) место, срок и порядок представления конкурсных работ. Эти условия определяются лицом, объявившим конкурс с учетом возможности представления работ в обусловленные место, сроки и соблюдения требований, связанных с передачей работ на конкурс;

г) размер и форма награды. Условие о размере и форме награды определяется лицом, объявившим конкурс по своему усмотрению. Указывается денежная форма награды или наименование ценных вещей, а также может указываться в зависимости от характера конкурса количество наград и мест, отмечаемых наградами;

д) порядок и сроки объявления результатов конкурса. Указывается форма объявления результатов и сроки объявления результатов в соотношении с иными обязательными условиями конкурсного объявления.

2. *Представление работ и иных достижений на конкурс.* С представлением работ и иных достижений возникают обязанности у лица, объявившего конкурс. Работы и иные достижения должны представляться на конкурс с соблюдением всех конкурсных условий. Форма представления конкурсных работ зависит от области знаний на основе которых осуществляется представление на

конкурс и может быть формально-опосредованной (макет, проект, рукопись произведения и др.), предполагающая последующую оценку и непосредственной (декламация, пение, игра на музыкальном инструменте и др.) при которой оценка возможна и осуществляется уже в момент представления на конкурс.

От конкурсных работ, которые соответствуют условиям конкурсного объявления и допускаются к оценке, следует отличать работы, которые из-за невыполнения условий их представления не допускаются к оценке.

3. Сопоставление и оценка работ и иных достижений. Сопоставлению и оценке подвергаются лишь те работы и иные достижения, которые представлены в соответствии с условиями конкурсного объявления. Оценка работ призвана выявить лучшие работы среди работ, участие которых в оценке не оспаривается. Оценка осуществляется на основе требований конкурсного объявления, касающихся существа работы и обязательно с использованием установленных объявлением критериев оценки. Изменение критериев оценки может рассматриваться как изменение условий конкурса с последствиями предусмотренными ст. 928 ГК.

4. Принятие решения о выплате награды. Выплата награды. Возврат работ, не удостоенных награды. Решение о выплате награды выносится и сообщается участвующим в публичном конкурсе в порядке и сроки, установленные в конкурсном объявлении. Решение о выплате награды ведет к важным правовым последствиям: а) обязанности выплатить награду; б) обязанности вернуть участникам конкурса работы, не удостоенные награды, если иное не предусмотрено конкурсным объявлением и не вытекает из характера выполненной работы.

Лицо, объявившее конкурс обязано выплачивать лишь присужденные награды, но не обязано присуждать все награды.

Изменение условий и отмена публичного конкурса. Предполагается, что объявление о конкурсе, содержащее все обязательные условия образует состав участников конкурса и обеспечивает возможность выполнения ими определенной работы. С другой стороны, наличие обязательных условий обеспечивает устойчивость конкурсного правоотношения, что важно для лица, объявившего конкурс и участников конкурса, которые несут материальные, моральные затраты и затраты времени, связанные с участием в конкурсе.

Действующий ГК допускает возможность изменения условий конкурса или отмены конкурса. В соответствии с п. 1 ст. 928 ГК такое возможно только в течение первой половины установленного для предоставления работ срока. Само извещение об изменении условий конкурса или об отмене конкурса должно быть сделано тем же способом, каким конкурс был объявлен (п. 2 ст. 928 ГК). Это означает, что: а) объявление должно быть публичным; б) должно быть сделано в печатных изданиях или в иных средствах массовой информации.

Не бесспорным выглядит утверждение о том, что правомерность внесенных во второй половине указанного срока изменений условий конкурса не устраняется лишь тогда, когда они улучшают положение будущих его соискателей (например, увеличивается размер и количество премий),²⁶⁸ поскольку воля участника конкурса связана уже сделанными тратами, кроме этого, внешне позиционируемые как выигрышные условия, измененные лицом, объявившим конкурс, могут оказаться ущербными для участника конкурса, например, в вопросах налогообложения.

В случае изменения условий конкурса или его отмены лицо, объявившее о конкурсе, должно возместить расходы, понесенные любым лицом, которое выполнило предусмотренную в объявлении работу до того, как ему стало или должно было стать известно об изменении условий конкурса или о его отмене (п. 3 ст. 928 ГК).

Нарушения п. 1 и п. 2 ст. 928 ГК, допущенные при изменении условий конкурса или его отмене обязывают лицо, объявившее конкурс, выплатить награду тем, кто выполнил работу, соответствующую указанным в объявлении условиям.

При создании произведений науки, литературы или искусства лицо, объявившее публичный конкурс, при условии, что конкурсным объявлением не предусмотрено иное, приобретает преимущественное право на заключение с автором произведения, удостоенного награды, договора об использовании произведения с выплатой ему за это соответствующего вознаграждения (п. 1 ст. 930 ГК).

ПРОВЕДЕНИЕ ИГР И ПАРИ

Проведение игр и пари представляет собой новый институт гражданского права. На уровне ГК данный институт структурирован впервые. В то же время, речь идет об отношениях хорошо известных обществу, но не получавших долгое время какого-либо правового обеспечения.

Нормы об играх и пари хорошо известны гражданскому праву стран романо-германской правовой семьи. Так, во Франции основу правового регулирования проведения игр и пари образуют Закон от 21 мая 1836 г., Закон от 12 марта 1900 г., Закон от 14 декабря 1926 г., а также нормы, содержащиеся в главе 1 «Du jeu et du pari» Титула XII Книги III Гражданского кодекса.²⁶⁹ В Германии основные положения об играх и пари содержатся в гл. 17 (§§ 762 – 764) Кн. 2 Гражданского уложения. В Нидерландах общие положения о рискованных договорах включены в Кн. 7 Гражданского кодекса.

²⁶⁸ Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 686.

²⁶⁹ Code civil. – Edition Dallos, 1995. – P. 1374.

В Своде законов гражданских (1900 г.) игры упоминаются лишь в связи с займом, а Ст. 2014, п. 3 признавала заем по игре ничтожным. При этом под займом по игре подразумевались два вида займа: а) долг проигравшего выигравшему; б) заем по игре – действительный заем, произведенный для того, чтобы употребить занятые деньги на игру или заплатить долг по игре.²⁷⁰

Формирование института игр и пари связано с реформированием экономических отношений и созданием национального законодательства. Проведение игр и пари занимает свое особое место, приобретает признаки экономической деятельности и поэтому требует адекватного правового регулирования. В юридической литературе отмечается, что цель введения специальных норм об организации игр (ст. 932 ГК) состоит в создании специального правового режима для предпринимательской деятельности, выражающейся в организации игр. Эту основанную на договоре деятельность составляет то, что именуется игорным бизнесом.²⁷¹ Вместе с тем, характерно, что история развития отношений по проведению игр и пари отличается традиционно негативным отношением к этой сфере деятельности со стороны государства. В соответствии со ст. 931 ГК требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или с участием в них, не подлежат судебной защите, за исключением требований лиц, принявших участие в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы либо злонамеренного соглашения их представителя с организатором игр или пари, а также требований, указанных в п. 5 ст. 932 ГК. В п. 1 ст. 932 ГК указано, что право на деятельность по учреждению, организации и проведению лотерей в Республике Беларусь принадлежит государству и в установленном порядке осуществляется республиканскими органами государственного управления, местными исполнительными и распорядительными органами, государственными юридическими лицами.

Источники правового регулирования. Правовую основу проведения игр и пари составляет гл. 57 ГК. Важным правовым регулятором является Положение об осуществлении деятельности в сфере игорного бизнеса на территории Республики Беларусь, утвержденное Указом Президента Республики Беларусь от 10.01.2005 г. № 9.

Совет Министров Республики Беларусь утверждает положения о порядке содержания казино, зала игровых автоматов, тотализатора, букмекерской конторы, правила организации и проведения азартных игр на территории Республики Беларусь.

Общие положения и характеристика проведения игр и пари. В гражданском праве формируются понятия и категории, формализующие

²⁷⁰ 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. 253.

²⁷¹ Брагинский, М. Правовое регулирование игр и пари / М. Брагинский // Хозяйство и право. – 2004. – № 12. – С. 13.

новый гражданско-правовой институт. Основные из них содержатся в п. 1 Положения об осуществлении деятельности в сфере игорного бизнеса на территории Республики Беларусь.

Азартная игра – основанное на риске и заключенное между двумя или несколькими лицами, как физическими, так и юридическими, по правилам, установленным игорным заведением, соглашение о выигрыше, которое зависит от обстоятельства, на наступление которого стороны имеют возможность оказывать воздействие, либо от выполнения условий пари, частичного или полного совпадения прогноза с наступившими, документально подтвержденными фактами.

Пари – основанное на риске и заключенное между двумя или несколькими лицами, как физическими, так и юридическими, соглашение о выигрыше, который зависит от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет.

В соответствии с п. 1 ст. 932 ГК отношения между организаторами лотерей, тотализаторов (взаимных пари), других основанных на риске игр и участниками игр осуществляются в соответствии с законодательством и основаны на договоре.

В юридической литературе договоры об играх и пари позиционируются в качестве одного из видов алеаторных (рисковых) договоров.²⁷²

Согласно п. 3 Положения об осуществлении деятельности в сфере игорного бизнеса на территории Республики Беларусь разрешены организация и проведение следующих видов азартных игр:

- букмекерская игра;
- игра в карты;
- игра в кости;
- игра на игровых автоматах;
- игра тотализатора;
- цилиндрические игры (рулетка).

Букмекерская игра – азартная игра, в которой участник делает ставку на результат события (заключает пари с букмекерской конторой), а размер выигрыша определяется до начала игры и зависит от частичного или полного совпадения прогноза с наступившими, документально подтвержденными фактами;

Игра в карты – азартная игра, в которой ее участники соответствующим раскладом карт определяют выигрыш и его величину.

Игра в кости – азартная игра, в которой ее участники соответствующим выбрасыванием кости определяют выигрыш и его величину.

Игра на игровых автоматах – азартная игра, в которой ее участники на игровых устройствах автоматически определяют выигрыш и его величину.

²⁷² См., например, Брагинский, М. Правовое регулирование игр и пари / М. Брагинский // Хозяйство и право. – 2004. – № 11. – С. 24.

Игра тотализатора – азартная игра, в которой участник делает ставку на результат события (заключает пари с тотализатором), а размер выигрыша зависит от частичного или полного совпадения прогноза с наступившими, реальными, документально подтвержденными фактами, а также от общей суммы внесенных ставок.

Цилиндрические игры (рулетка) – азартные игры, в которых их участники, определяя комбинации чисел, символов и других знаков с помощью вращающегося устройства, выигрывают в зависимости от заранее установленной пропорции общей суммы сделанных ставок и выигрышей.

Деятельность в сфере игорного бизнеса вправе осуществлять юридические лица и индивидуальные предприниматели на основании специального разрешения (лицензии), выдаваемой Министерством спорта и туризма. При этом лицензия на осуществление деятельности в сфере игорного бизнеса выдается при наличии заключения соответствующего территориального органа внутренних дел об отсутствии сведений, препятствующих выдаче лицензии.

Положением об осуществлении деятельности в сфере игорного бизнеса на территории Республики Беларусь (п. б) определяются случаи, когда проведение азартных игр запрещено.

Запрещено организовывать и проводить азартные игры, если:

- в правилах азартной игры не предусмотрены гарантии выплаты выигрышей;
- в игорном заведении отсутствует учет объема игрового оборота по азартным играм;
- не обеспечена безопасность игроков;
- правила азартной игры не соответствуют правилам, утвержденным Советом Министров Республики Беларусь;
- азартные игры организуются и проводятся в детских, медицинских, культовых учреждениях, библиотеках, музеях и выставочных галереях, в помещениях организаций системы образования, операторов почтовой связи, банков и небанковских кредитно-финансовых организаций, в местах расположения государственных органов;
- азартные игры, организуемые в магазинах, на рынках, на железнодорожных вокзалах, автобусных станциях, в аэропортах, проводятся вне специально отгороженных помещений;
- в азартных играх участвуют лица, не достигшие 18-летнего возраста;
- соглашение о выигрыше в азартной игре или получение выигрыша связаны с проведением референдума, выборов или их результатами, необходимостью приобретения алкогольных напитков или табачных изделий, совершением противоправных деяний или деяний, представляющих угрозу жизни и здоровью, национальной безопасности, осуществлению прав, обязанностей и свобод.

Права и обязанности организаторов и участников игр определяются по правилам, содержащимся в законодательстве о проведении игр и пари.

Посетители игорных заведений обязаны:

- играть строго по правилам, имеющимся в игорном заведении;
- вести себя корректно, сдержанно, не допускать нарушений общественного порядка;
- неукоснительно выполнять законные требования сотрудников игорного заведения.

Посетители игорных заведений имеют право знакомиться с режимом работы игорного заведения, правилами посещения, поведения посетителей и порядком допуска их к игре, а также с правилами проведения игр.

Организаторы азартных игр обязаны обеспечить:

- законность проведения азартных игр;
- уплату налога на игорный бизнес;
- компетентность и профессионализм привлеченного к проведению азартных игр персонала;
- выплату выигрыша игроку в соответствии с правилами азартной игры;
- охрану игорного заведения и безопасность его посетителей.

В соответствии с п. 2 ст. 932 ГК в случаях, предусмотренных правилами организации игр, договор между организатором и участником игр оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции, другого документа или иным предусмотренным правилами организации игры способом.

Предложение о заключения договора должно включать условия о сроке проведения игр, порядке определения выигрыша и его размере (п. 3 ст. 932 ГК).

При отказе организатора игр от их проведения в установленный срок участники игр вправе требовать от организатора игр возмещения понесенного ими из-за отмены игр или переноса их срока реального ущерба.

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

Общие положения об обязательствах вследствие причинения вреда.

Вред может возникнуть вследствие нарушения уже существующего между сторонами обязательства. Так, при нарушении обязательства возникшего из договора у стороны допустившей нарушение возникает обязанность возместить причиненный вред. В других случаях, вред может быть причинен не в связи с уже существующим обязательством или обязательством, существовавшим прежде, когда само причинение вреда при наличии обязательных условий является основанием возникновения обязательства. Таким образом, различают договорную ответственность, наступающую за нарушение уже существующего обязательства и внедоговорную (деликтную) ответственность.

Возмещение внедоговорного вреда как мера охраны исторически заменило саморасправу (в древние века) и штрафы, взыскиваемые в пользу потерпевших за причинение «обиды» (в более поздние времена). Позднее возникла необходимость более широкого использования в данной сфере права на возмещение причиненного вреда в качестве компенсационной меры защиты. В основе этого вида компенсации за вред лежит распределение неблагоприятных имущественных последствий на началах риска.²⁷³

Деликтная ответственность характеризуется следующими особенностями:

1. Причинитель вреда нарушает не какую-то конкретную обязанность, а общую обязанность относительно какого-либо блага.

2. Часто вред причиняется одновременно как материальным, так и нематериальным благам.

3. Презюмируется полное возмещение вреда, а уменьшение размера подлежащего возмещению вреда может рассматриваться как исключение. С другой стороны, законом или договором может быть установлена обязанность причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда (ч. 3 п. 1 ст. 933 ГК).

4. В обязательствах вследствие причинения вреда причинитель вреда и субъект ответственности могут не совпадать в одном лице.

5. Собственно возмещение имущественного вреда не исключает возможного воздействия на причинителя вреда других неблагоприятных для него последствий, таких как приостановление или прекращение производственной деятельности или компенсация морального вреда.

В юридической литературе предлагаются различные редакции определения обязательства из причинения вреда, но при этом сохраняется правовая сущность самого обязательства.

Обязательство из причинения вреда может быть позиционировано как обязательство, в силу которого лицо, причинившее вред личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, обязано возместить этот вред в полном объеме.

Источники правового регулирования:

1. Основные положения о возмещении вреда содержатся в гл. 58 ГК, которые в отличие от общих положений о гражданско-правовой ответственности (гл. 25 ГК) позиционируются в качестве специальных норм о деликтной ответственности.

²⁷³ Илларионова, Т.И. Механизм действия гражданско-правовых охранительных мер: учеб. пособие / Т.И. Илларионова. – Свердловск: УрГУ, 1980. – С. 58.

2. Кодифицированные законы. В Трудовой кодекс уже первоначально (2000 г.) были включены нормы о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью работников, связанного с исполнением ими своих трудовых обязанностей (гл. 38 ТК). Однако в 2003 г. в Совет Министров Республики Беларусь поступил законопроект, предусматривавший исключение из ТК норм о возмещении вреда.²⁷⁴ Кодекс «О судоустройстве и статусе судей» содержит отдельные нормы о возмещении вреда причиненного здоровью судьи или в случае его гибели.

3. Некодифицированные законы. Многие из них регулируют самые разнообразные общественные отношения, но часто содержат нормы о возмещении вреда: Закон «О социальной защите граждан, пострадавших от катастрофы на Чернобыльской АЭС», Закон «О статусе военнослужащих», Закон «О донорстве крови и ее компонентов», Закон «О рекламе» и др.

4. Нормативные правовые акты республиканских органов государственного управления. Такие нормативные правовые акты, как правило, принимаются в развитие общих норм, содержащихся в законах, и определяют порядок возмещения вреда. К числу таких актов относится Инструкция по расчету объема капитализируемых средств для обеспечения выплаты органами по труду и социальной защите поврежденных платежей в возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью физического лица, не связанного с исполнением им трудовых обязанностей, в случае ликвидации юридического лица или прекращения деятельности индивидуального предпринимателя, вследствие признания их экономически несостоятельными (банкротами), и порядку выплаты поврежденных платежей, утвержденная постановлением Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь и Министерства экономики Республики Беларусь от 25.08.2005 г № 107 / 154.

5. Постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь. В них содержатся разъяснения законодательства о возмещении вреда: «О практике применения судами законодательства, регулирующего компенсацию морального вреда» от 28.09.2000 г. № 7, «О практике рассмотрения судами гражданских дел о защите чести, достоинства и деловой репутации» от 23.12.1999 г. № 15, «О судебной практике по делам о возмещении вреда, причиненного транспортными средствами» от 24.06.2004 г. № 9 и др.

Субъектный состав обязательств из причинения вреда. Субъектами обязательств из причинения вреда могут быть граждане и юридические лица.

²⁷⁴ Подобное обстоятельство является следствием непрекращающихся дискуссий о месте данного института в системе права. Суть спора сводится к обсуждению оснований и целесообразности структурирования института возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью работника, связанного с исполнением им своих трудовых обязанностей: а) в гражданском праве; б) в трудовом праве.

На момент подготовки к изданию настоящего УМК глава 38 исключена из Трудового кодекса.

Как и в любом другом обязательстве в обязательстве из причинения вреда есть должник, действиями которого причинен вред (он же, лицо, обязанное возместить вред, или причинитель вреда) и кредитор, лицо, которому причинен вред. Чаще всего, должником является лицо, которое своими действиями причинило вред (непосредственный причинитель вреда). Вместе с тем, должником или субъектом ответственности может быть и не сам причинитель вреда, а лицо ответственное за его действия. Вредоносные действия могут совершаться и лицом ограниченно или частично дееспособным, а также и недееспособным, но при этом ответственным лицом будет лицо, которое обязано возместить вред в силу прямого указания закона (ст. 942 ГК и др.).

Ответственность возместить вред, причиненный в результате действий работников, осуществляемых ими в связи с деятельностью юридического лица или индивидуального предпринимателя, возлагается на само юридическое лицо или на гражданина, у которого они работают (ст. 937 ГК). К непосредственному причинителю вреда лицами, возместившими вред, может быть предъявлен иск о возмещении вреда в порядке регресса (ст. 950 ГК).

Предметом обязательства из причинения вреда являются действия должника, обеспечивающие полное возмещение вреда. Такие действия направлены на восстановление материальных и нематериальных благ кредитора.

Содержание обязательства из причинения вреда следует из п. 1 ст. 933 ГК. Это право кредитора требовать восстановления материальных, нематериальных благ и, следовательно, соответствующих действий от должника.

Условия возникновения обязательств из причинения вреда. Обязательство из причинения вреда возникает при наличии определенных условий, к которым относятся: а) наличие вреда; б) противоправность поведения причинителя вреда; в) причинная связь между поведением должника (причинителя вреда) и наступившим вредом; г) вина причинителя вреда.

Вред. В доктрине понятие вреда не является строго однозначным и нуждается в толковании. Чаще всего, говоря о вреде, подразумевают имущественный вред, когда, например, подвергается порче или уничтожению имущество. С другой стороны, это может быть и моральный вред, проявляющийся в нарушении нематериальных благ. Вместе с тем, причинение имущественного вреда может сопровождаться и причинением морального вреда.

Действующее законодательство допускает возможность возмещения имущественного, а также морального вреда.

Противоправность поведения причинителя вреда. Противоправным признается действие, не соответствующее требованиям законодательства. Такие действия нарушают субъективные права граждан и юридических лиц. Противоправное поведение может позиционироваться как действие или бездействие.

При определенных обстоятельствах действия причинителя вреда не считаются противоправными, в том числе:

а) действия, осуществление которых предполагает реализацию прав и исполнение обязанностей. Как правило, такие действия направлены на предотвращение неблагоприятных для общества последствий, например уничтожение животных при эпизоотиях, уничтожение запрещенных к выращиванию растений;

б) при согласии потерпевшего на причинение вреда. Такое согласие должно быть добровольным, касаться лишь тех благ, которыми потерпевший вправе распоряжаться по своему усмотрению и не посягать на моральные и нравственные устои общества;

в) при противоправности поведения потерпевшего. Так, не является противоправным вред, причиненный при необходимой обороне. Согласно ст. 935 ГК не подлежит возмещению вред, причиненный в состоянии необходимой обороны, если при этом не были превышены ее пределы.

Иначе обстоит дело с возмещением вреда, причиненного в состоянии крайней необходимости. Применительно к гражданскому праву понятие крайней необходимости содержится в ст. 936 ГК. Вред, причиненный в состоянии крайней необходимости, то есть для устранения опасности, угрожающей самому причинителю или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами, должен быть возмещен лицом, причинившим вред. Вместе с тем, учитывая обстоятельства, при которых был причинен такой вред, суд может возложить обязанность его возмещения на третье лицо, в интересах которого действовал причинивший вред, либо освободить от возмещения вреда полностью или частично как это третье лицо, так и лицо, причинившее вред.

О противоправности бездействия можно говорить в тех случаях, когда бездействует лицо, на которое возложена та или иная обязанность.

Причинная связь между поведением причинителя вреда и наступившим вредом – необходимое условие ответственности. Значение имеют лишь те действия (бездействие), которые привели к наступлению вреда. Действия (бездействие) должны коррелировать с наступившим вредом как причина и следствие.

Положения о причинной связи следуют из правил п. 1 ст. 933 ГК, где указывается о возмещении вреда лицом, причинившим вред. На практике установление причинной связи между действием и наступившим вредом может быть затруднено из-за допускаемой законом возможности возложения ответственности на другое лицо, а не на непосредственного причинителя вреда.

Вина. О вине говорится в п. 2 ст. 933 ГК. Вина причинителя вреда презюмируется. Лицо, причинившее вред, освобождается от возмещения

вреда, если докажет, что вред причинен не по его вине. Вместе с тем, допускается безвиновная ответственность, когда законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины причинителя. В гражданском праве вина выражается в форме умысла или неосторожности.

В обязательствах из причинения вреда учитывается характер вины потерпевшего (ст. 952 ГК). Вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит. Если только грубая неосторожность самого потерпевшего содействовала возникновению вреда или его увеличению, то в зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда размер возмещения должен быть уменьшен. При грубой неосторожности потерпевшего и отсутствии вины причинителя вреда в случаях, когда его ответственность наступает независимо от вины, размер возмещения должен быть уменьшен или же в возмещении вреда может быть отказано, если законодательством не предусмотрено иное. Закон не допускает отказа в возмещении вреда, если вред причинен жизни или здоровью гражданина.

Вина потерпевшего не учитывается при возмещении дополнительных расходов (п. 1 ст. 954 ГК), при возмещении вреда в связи со смертью кормильца (ст. 958 ГК), а также при возмещении расходов на погребение (ст. 963 ГК).

В соответствии с п. 3 ст. 952 ГК суд может уменьшить размер возмещения вреда, причиненного гражданином, с учетом его имущественного положения, за исключением случаев, когда вред причинен действиями, совершенными умышленно.

Дискуссионным остается вопрос о возможности признания ответственностью случаев невиновного возмещения вреда.²⁷⁵

В гражданско-правовой доктрине предлагаются различные теоретические основания построения системы обязательств из причинения вреда. В большинстве своем указывают на наличие специальных групп обязательств, специальных деликтов или специальных случаев ответственности за причинение вреда.²⁷⁶

Ответственность юридического лица или гражданина за вред, причиненный его работником (ст. 937 ГК). Непосредственным причинителем вреда являются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по граждан-

²⁷⁵ См. подробнее: Белякова, А.М. Возмещение причиненного вреда (Отдельные вопросы) / А.М. Беляков. – М.: МГУ, 1972. – С. 9.

²⁷⁶ См., например: Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 714; 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. 371; 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. 2. – С. 351.

ско-правовому договору, например по договору подряда. Применительно к данному случаю ответственности позиционирование непосредственного причинителя вреда осуществляется посредством общего понятия «работник». Субъектом ответственности являются юридическое лицо или гражданин, которые наделены правом заключения договора (трудовые, гражданско-правовые). Они же являются ответчиками по делам данного рода.

Ответственность по данному основанию наступает лишь в том случае, если вред причинен при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей или при выполнении работ по гражданско-правовому договору и при наличии общих условий ответственности за вред (ст. 933 ГК).

В соответствии с п. 2 ст. 937 ГК хозяйственные товарищества и производственные кооперативы возмещают вред, причиненный их участниками (членами) при осуществлении последними предпринимательской, производственной или иной деятельности товарищества или кооператива. Данное правило позиционирует частный случай возмещения вреда, причиненного в связи с участием в хозяйственных товариществах и кооперативах.

Ответственность за вред, причиненный государственными органами, органами местного управления и самоуправления, а также их должностными лицами определяется по правилам ст. 938 ГК, а также на основании норм Закона Республики Беларусь «О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь». Постановлением Верховного Совета Республики Беларусь от 16.06.1993 г. № 2415-XII утверждено Положение о порядке возмещения ущерба, нанесенного субъектам хозяйственной деятельности незаконными действиями государственных органов и их должностных лиц. Основу данного обязательства составляют положения ст. 122 и ст. 124 Конституции Республики Беларусь.

Согласно ст. 51 Закона Республики Беларусь «О местном управлении и самоуправлении в Республике Беларусь» Советы, другие органы местного самоуправления, исполнительные комитеты и местные администрации несут ответственность за законность своих решений. Убытки, причиненные предприятиям, организациям, учреждениям, объединениям и гражданам в результате неправомερных решений, действий или бездействия Советов, других органов местного самоуправления, исполнительных комитетов, местных администраций, их должностных лиц, возмещаются ими в соответствии с законодательством Республики Беларусь.

Особенности наступления данной ответственности состоят в следующем:

– Ответственность происходит из сферы деятельности государственных органов, местных исполнительных и распорядительных органов

и их должностных лиц. Причинение вреда не в связи с осуществлением основной деятельности, например при осуществлении хозяйственных операций, наступает по иным основаниям.

– Вред причиняется в результате принятия решений или распоряжений, иных актов, которые нарушают права или законные интересы граждан или юридических лиц. Таковым, например, может быть решение о приостановлении деятельности предприятий, организаций, учреждений или объединений, которое нарушает природоохранное или иное законодательство Республики Беларусь.

Ответственность по ст. 938 ГК наступает при наличии общих условий ответственности.

Вред возмещается за счет казны Республики Беларусь или казны административно-территориальной единицы.

Вред возмещается гражданам, юридическим лицам, в том числе субъектам предпринимательства.

Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов уголовного преследования и суда.

Правила, содержащиеся в статье 939 ГК, регламентируют ответственность за вред, причиненный гражданину действиями органов уголовного преследования и суда, и применяются лишь при наличии специальных оснований, а именно в результате незаконного:

- а) осуждения;
- б) применение принудительных мер безопасности и лечения;
- в) привлечения в качестве обвиняемого;
- г) задержания, содержания под стражей, домашнего арест, применения подписки о невыезде и надлежащем поведении;
- д) временного отстранения от должности;
- е) помещения в психиатрическое (психоневрологическое) учреждение;
- ж) незаконного наложения административного взыскания в виде административного ареста, исправительных работ.

Вред возмещается за счет казны Республики Беларусь, а в случаях, предусмотренных законодательством, – за счет казны административно-территориальной единицы в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов уголовного преследования и суда, в порядке установленном законодательными актами.

В юридической литературе указывается на ущербность концепции рассматриваемого деликта, в частности, ставится под сомнение целесообразность применения ограничительного подхода к определению перечня действий правоохранительных органов. Указывается на то, что оптимальным решением

данного вопроса был бы полный отказ законодателя от попытки дать какой-либо перечень незаконных актов правоохранительных органов и суда, и указание на то, что ответственность по ст. 1070 ГК (ст. 939 ГК Республики Беларусь) наступает за любые незаконные действия этих органов.²⁷⁷ Вместе с тем, отдельные основания, при наличии которых возмещается причиненный гражданину вред, содержатся в УПК Республики Беларусь.

Условия возникновения права на возмещение вреда (ст. 939 ГК), определены непосредственно в УПК.

В соответствии с п. 2 ст. 939 ГК вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконной деятельности органов уголовного преследования, не повлекший последствий, предусмотренных п. 1 ст. 939 ГК, возмещается по основаниям и в порядке, которые предусмотрены ст. 938 ГК. Вред, причиненный при осуществлении правосудия, возмещается в случае, если вина судьи установлена приговором суда, вступившим в законную силу.

Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, недееспособными гражданами и гражданами, не способными понимать значения своих действий. *Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним в возрасте до четырнадцати лет, определяется по правилам ст. 942 ГК.* Несовершеннолетние, не достигшие четырнадцати лет, считаются не деликтоспособными и не могут быть субъектами ответственности. Однако возможно, что своими действиями они могут причинить вред. В соответствии с п. 1 ст. 942 ГК за вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (малолетним), отвечают его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине.

В силу существующей необходимости, малолетний может нуждаться в опеке и находится в воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом подобном учреждении, которое в силу акта законодательства является его опекуном (ст. 34 ГК). Если в период нахождения малолетнего в таком учреждении малолетним причинен вред и не будет доказано, что вред возник не по вине учреждения, то это учреждение обязано возместить причиненный вред (п. 2 ст. 942 ГК).

В тех случаях, когда малолетний причинил вред в то время, когда находился под надзором образовательного, воспитательного, лечебного или иного учреждения, обязанного осуществлять за ним надзор, либо лица, осуществляющего надзор на основании договора, – это учреждение или

²⁷⁷ Гражданское право: учеб. В 3 ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 721.

лицо отвечает за вред, если не докажет, что вред возник не из-за недостатков при осуществлении надзора (п. 3 ст. 942 ГК).

В юридической литературе обращается внимание на то, что различные критерии ответственности законных представителей (п. 1 и п. 2 ст. 942 ГК) и лиц, обязанных осуществлять надзор (п. 3 ст. 942 ГК), указывают на допустимость одновременной ответственности и тех и других за причинение вреда малолетним. Если будет доказано, что причинение вреда имело место, как по вине законных представителей, так и по вине лиц, осуществляющих надзор, то вред возмещается по принципу долевой ответственности в зависимости от вины каждого.²⁷⁸

Достижение малолетним совершеннолетия не ведет к прекращению обязанности родителей, усыновителей, опекуна, образовательных, воспитательных, лечебных и иных учреждений по возмещению вреда. Не ведет к отмене этой обязанности и получение малолетним имущества, достаточного для возмещения вреда.

Если родители, усыновители, опекун либо другие граждане, указанные в п. 3 ст. 942 ГК, умерли или не имеют достаточных средств для возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель, ставший полностью дееспособным, обладает такими средствами, суд, с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств, вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счет самого причинителя вреда (ч. 2 п. 4 ст. 942 ГК).

Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетним в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет (ст. 943 ГК) наступает на общих основаниях. По достижении четырнадцатилетнего возраста несовершеннолетний признается деликтоспособным. Он самостоятельно несет ответственность за причиненный вред.

Деликтоспособность четырнадцатилетнего не исключает, тем не менее, вероятности возмещения вреда родителями, усыновителями или попечителем несовершеннолетнего. Такая обязанность может быть возложена на них при наличии следующих условий: а) у несовершеннолетнего отсутствуют доходы или иное имущество, которые позволили бы возместить вред; б) в возникновении вреда есть вина родителей, усыновителей или попечителя несовершеннолетнего.

По своей сути ответственность родителей, усыновителей, попечителя – это субсидиарная ответственность, поскольку наступает не в связи с самим фактом причинения вреда несовершеннолетним, а только в случае недостаточности его доходов или иного имущества для возмещения причиненного вреда.

²⁷⁸ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй (постатейный) / Отв. ред. О.Н. Садилов. – М.: ИНФРА – М – НОРМА, 1996. – С. 669.

Если несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, нуждающийся в попечении, находился в соответствующем воспитательном, лечебном учреждении, учреждении социальной защиты населения или другом аналогичном учреждении, которое в силу акта законодательства является его попечителем, это учреждение обязано возместить вред полностью или в недостающей части, если не докажет, что вред возник не по его вине (ч. 2 п. 2 ст. 943 ГК).

ГК (п. 3 ст. 943) ограничивает существование обязанности родителей, усыновителей, попечителя. По достижении причинителем вреда совершеннолетия, либо в случае появления у него достаточных для возмещения вреда доходов или иного имущества обязанность родителей, усыновителей, попечителя прекращается. К такому же последствию приводит приобретение причинителем вреда дееспособности до достижения им совершеннолетия (эмансипация, вступление в брак до достижения 18-ти лет).

Статья 944 ГК предусматривает возможность возложения судом на родителя, лишённого родительских прав ответственности за вред, причинённый его несовершеннолетним ребёнком, в течение трёх лет после лишения родительских прав. Такое возложение возможно в том случае, если поведение ребёнка, повлекшее причинение вреда, явилось следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей.

Ответственность за вред, причинённый недееспособными, ограниченно дееспособными и не способными понимать значения своих действий предусматривается ст.ст. 945 – 947 ГК. Если гражданин признан недееспособным (ст. 29 ГК) причинённый его действиями вред возмещают его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор. Ответственность наступает в том случае, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

Причинение вреда недееспособным гражданином исключает его ответственность в последующем, в случае, когда он будет признан дееспособным, а ответственность в порядке п. 1 ст. 945 ГК была возложена на другое лицо. Обязанность опекуна или организации, обязанной осуществлять надзор, по возмещению вреда, причинённого ранее недееспособным гражданином, в этом случае не прекращается.

Если опекун умер либо не имеет достаточных средств для возмещения вреда, причинённого жизни или здоровью потерпевшего, а сам причинитель обладает такими средствами, суд с учётом имущественного положения потерпевшего и причинителя, а также других обстоятельств вправе принять решение о возмещении вреда полностью или частично за счёт самого причинителя вреда (п. 3 ст. 945 ГК).

Ограничение в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами либо психотропными веществами (ст. 30 ГК) не лишает гражданина деликтоспособности. Он самостоятельно несет ответственность за причиненный им вред при наличии необходимых условий (ст. 946 ГК).

Ответственность за вред, причиненный гражданином, не способным понимать значения своих действий определяется по правилам ст. 947 ГК. В отдельных случаях вред причиняется гражданином, не способным понимать значения своих действий. Действия, приведшие к возникновению вреда, как правило, являются следствием временного, преходящего состояния (психоэмоциональное возбуждение, обморок и др.). Такое состояние может характеризовать гражданина как невменяемого. Дееспособный гражданин, а также несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, причинивший вред в таком состоянии, когда он не мог понимать значения своих действий или руководить ими, не отвечает за причиненный им вред. Отступление от этого правила связано с фактом причинения вреда жизни или здоровью потерпевшего, когда суд может с учетом имущественного положения потерпевшего и причинителя вреда, а также других обстоятельств возложить обязанность по возмещению вреда полностью или частично на причинителя вреда (ч. 2 п. 1 ст. 947 ГК).

Согласно п. 2 ст. 947 ГК причинитель вреда не освобождается от ответственности, если сам привел себя употреблением спиртных напитков, наркотических средств, психотропных веществ или иным способом в такое состояние, в котором не мог понимать значения своих действий и руководить ими.

Если вред причинен лицом, который не мог понимать значения своих действий или руководить ими вследствие психического расстройства, обязанность возместить вред может быть возложена судом на проживающих совместно с этим лицом его трудоспособных супруга, родителей, совершеннолетних детей, которые знали о психическом расстройстве причинителя вреда, но не ставили вопрос о признании его недееспособным (п. 3 ст. 947 ГК).

Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих (ст. 948 ГК). Среди иных деликтов наступление ответственности, предусмотренной правилами ст. 948 ГК отличается характерными особенностями. Не смотря на то, что данный институт имеет достаточные теоретические основания интерес к нему остается неизменным. Проблема возмещения вреда, причиненного источником повышенной опасности, весьма своеобразна: она относится к числу «частных» гражданско-правовых проблем, однако значение правильной ее постановки и решения выходит за рамки гражданского права,

а ее актуальность определяется удельным весом соответствующих гражданско-правовых споров в судебной практике.²⁷⁹

Значение рассматриваемого деликта возрастает по мере все большего распространения таких видов деятельности, которые в силу своей техногенности могут причинить существенный вред окружающим. Тем самым деликтное обязательство, предусмотренное ст. 948 ГК актуально не только для сферы частно-правовых, но и публично-правовых интересов.

В соответствии с п. 1 ст. 948 ГК, юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих, обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего.

Одним из ключевых понятий в теоретических основаниях института возмещения вреда, причиненного деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих, является понятие источника повышенной опасности. В большей степени развитие понятийного аппарата данного института осуществляется за счет понятия «источник повышенной опасности». В юридической литературе традиционными стали предложения классификации источников повышенной опасности в зависимости от самых различных критериев. Наиболее распространенным оказалось мнение о том, что источник повышенной опасности представляет собой определенную деятельность, а не вещь.²⁸⁰ Вместе с тем, высказывалось мнение и о том, что понятие «источник повышенной опасности» имеет условный юридический смысл, а гражданское право не нуждается в таком термине из-за его неясности.²⁸¹

В числе первых и наиболее известных классификаций источников повышенной опасности стала классификация, предложенная Н. Топоровым. Он старался установить общие признаки источника повышенной опасности.²⁸² Более универсальной и долговечной оказалась классификация, предложенная О.А. Красавчиковым, по которой предлагается делить источники повышенной опасности на физические (механические, электрические, тепловые), физико-

²⁷⁹ Красавчиков, О.А. Возмещение вреда, причиненного источником повышенной опасности / О.А. Красавчиков. – М.: Юрид. лит., 1966. – С. 4.

²⁸⁰ См.: Гражданское право. В 2 т. – М.: Юриздат, 1944. – Т.1. – С. 339; Иоффе, О.С. Советское гражданское право: курс лекций. В 2 ч. / О.С. Иоффе. – Л.: ЛГУ, 1961. – Ч. 2.: Отдельные виды обязательств. – С. 478.

²⁸¹ Антимонов, Б.С. Гражданская ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности / Б.С. Антимонов. – М.: Госюриздат, 1952. – С. 98 – 99.

²⁸² Топоров, Н. Источник повышенной опасности / Н. Топоров // Рабочий суд. – 1926. – № 19. – С. 177.

химические (радиоактивные), биологические (зоологические, микробиологические) и химические (отравляющие, взрывоопасные, огнеопасные).²⁸³

До вступления в силу действующего ГК проблема идентификации источника повышенной опасности решалась исключительно на уровне постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 14 сентября 1995 г., где в п. 19 указывался основной признак источника повышенной опасности – невозможность осуществления полного контроля за любой деятельностью, осуществление которой создает повышенную вероятность причинения вреда.

В п. 1 ст. 948 ГК содержится неполный перечень видов деятельности, создающей повышенную опасность для окружающих: использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т. п.; осуществление строительной и иной, связанной с нею деятельности и др.

Безусловно, доктринальную перспективу имеют те теоретические основания, которые в целях идентификации источника повышенной опасности акцентируют внимание на общих признаках, а не на формально-арифметическом перечислении возможно большего числа видов деятельности.

Характерными особенностями ответственности, предусмотренной ст. 948 ГК является то, что: а) вред причиняется источником повышенной опасности; б) вред возмещается владельцем источника повышенной опасности; в) обязанность возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, возникает независимо от отсутствия или наличия вины.

Владельцем источника повышенной опасности считаются юридическое лицо или гражданин, которые владеют источником повышенной опасности на праве собственности либо на ином законном основании, в том числе на праве аренды (за исключением аренды транспортного средства с экипажем), по доверенности на право управления транспортным средством, в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности и т. п. (ч. 2 п. 1 ст. 948 ГК).

Кажущаяся возможной вариативность взглядов по вопросу о владельце источника повышенной опасности не представляется уж столь очевидной благодаря замечанию Б.С. Антимонова о том, что есть владение не только собственника, но и производное владение, владение арендатора или подрядчика.²⁸⁴

²⁸³ См. Красавчиков, О.А. Возмещение вреда, причиненного источником повышенной опасности / О.А. Красавчиков. – М.: Юрид. лит., 1966. – С. 45.

²⁸⁴ Антимонов, Б.С. Гражданская ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности / Б.С. Антимонов. – М.: Госюриздат, 1952. – С. 249.

Ответственность по правилам ст. 948 ГК несут также лица, противоправно завладевшие источником повышенной опасности. Владелец же источника повышенной опасности не отвечает за вред, причиненный таким источником, если докажет, что источник повышенной опасности выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц. Наличие вины владельца в противоправном изъятии источника повышенной опасности из его обладания может служить основанием для возложения ответственности и на владельца, который в таком случае будет обязан возмещать вред наряду с лицом, противоправно завладевшим источником повышенной опасности.

В соответствии с п. 2 ст. 948 ГК владельцы источников повышенной опасности солидарно несут ответственность за вред, причиненный в результате взаимодействия этих источников (столкновение транспортных средств и т. п.) третьим лицам, по основаниям, предусмотренным п. 1 ст. 948 ГК. Вред же, причиненный в результате взаимодействия источников повышенной опасности их владельцам, возмещается на общих основаниях (ст. 933 ГК).

Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина

В ГК отношения по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина регулируются правилами § 2 гл. 58. Разъяснения по материалам судебной практики, относящейся к возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина содержатся в постановлениях Пленума Верховного Суда Республики Беларусь.

Гражданско-правовой институт возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина следует рассматривать в качестве самостоятельного функционирующего института и отграничивать его от сферы трудовых правоотношений, где действуют нормативные правовые акты, определяющие порядок возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью работника, связанного с исполнением им трудовых обязанностей. С другой стороны, необходимо различать отношения по выплатам в сфере социального обеспечения граждан в связи со старостью, инвалидностью, болезнью, по случаю потери кормильца и в других, установленных законом случаях, когда при выплате пенсий и пособий не ставится вопрос ни о вине причинителя, ни о вине самого потерпевшего. Кроме того, в пользу самостоятельного функционирования рассматриваемых правовых институтов говорит также и то, что они могут действовать одновременно.²⁸⁵

В соответствии со ст. 953 ГК вред, причиненный жизни или здоровью гражданина при исполнении договорных обязательств, а также при

²⁸⁵ Белякова, А.М. Возмещение вреда, причиненного увечьем / А.М. Белякова – М.: МГУ, 1961. – С. 4.

исполнении обязанностей военной службы, службы в органах внутренних дел и других соответствующих обязанностей, возмещается по правилам, предусмотренным гл. 58 ГК, если законодательством или договором не предусмотрен более высокий размер ответственности.

Вред причиняется здоровью гражданина в результате увечья или иного повреждения, а также может проявляться в форме профессионального заболевания. В первом случае идентификация вреда, вследствие увечья, причиненного действиями причинителя, как правило, проще, чем идентификация профессионального заболевания, поскольку в этом последнем случае сложно установить причинную связь между действиями и профессиональным заболеванием.

Ответственность по правилам § 2 гл. 58 ГК наступает при наличии общих условий гражданско-правовой ответственности.

Правила ст. 954 ГК, закрепляющие объем и характер возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья, подчеркивают направление развития рассматриваемого института в сторону более полной защиты интересов потерпевшего. При причинении гражданину увечья или иного повреждения здоровья возмещению подлежат: а) утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определено мог иметь; б) дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если только установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет прав на их бесплатное получение.

Согласно п. 2 ст. 954 ГК при определении утраченного заработка (дохода) пенсии (кроме пенсии по инвалидности, назначенной потерпевшему в связи с соответствующим увечьем или иным повреждением здоровья), назначенные как до, так и после причинения вреда здоровью, не принимаются во внимание и не влекут уменьшения размера вреда (не засчитываются в счет возмещения вреда). В счет возмещения вреда не засчитывается также заработок (доход), получаемый потерпевшим после повреждения здоровья.

Нормы, содержащиеся в ст. 954 ГК, обеспечивают потерпевшему максимальный предел возмещения, которое, тем не менее, может быть увеличено на основании законодательства или договора (п. 3 ст. 954 ГК).

Наибольшую сложность на практике вызывает определение размера подлежащего возмещению утраченного потерпевшим заработка (дохода). При определении подлежащего возмещению утраченного заработка (дохода) учитывается средний месячный заработок (доход) до увечья или иного

повреждения здоровья либо до утраты трудоспособности, соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной, а при отсутствии таковой – степени утраты общей трудоспособности.

Утраченный заработок потерпевшего образуют собой все виды оплаты его труда по трудовым и гражданско-правовым договорам, как по месту основной работы, так и по совместительству, облагаемые подоходным налогом. В состав утраченного заработка не входят выплаты единовременного характера, в частности компенсации за неиспользованный отпуск и выходное пособие по увольнению. Пособие, выплачиваемое во время нахождения в отпуске по беременности и родам и за период временной нетрудоспособности, входит в состав утраченного заработка. В состав утраченного заработка включаются доходы от предпринимательской деятельности, а также авторский гонорар. При этом все виды заработка (дохода) учитываются в суммах, начисленных до удержания налогов.

Пункт 3 ст. 955 ГК определяет порядок подсчета среднемесячного заработка (дохода) потерпевшего, а именно: путем деления общей суммы его заработка (дохода) за двенадцать месяцев работы, предшествовавших причинению увечья, утрате либо снижению трудоспособности в связи с увечьем (по выбору потерпевшего), на двенадцать. В случае профессионального заболевания среднемесячный заработок может определяться также за двенадцать последних месяцев работы, предшествовавших прекращению работы, повлекшей такое заболевание. Если потерпевший ко времени причинения вреда работал менее двенадцати месяцев, среднемесячный заработок (доход) подсчитывается путем деления общей суммы заработка (дохода) за фактически проработанное число месяцев на число этих месяцев. Не полностью проработанные потерпевшим месяцы по его желанию заменяются предшествующими полностью проработанными месяцами либо исключаются из подсчета при невозможности их замены.

Возможно, что потерпевший на момент причинения вреда не работал, тогда по его желанию учитывается заработок, который он имел до своего увольнения либо обычный размер вознаграждения работника его квалификации в данной местности, но не менее установленного законодательством пятикратного размера базовой величины.

Если в заработке (доходе) потерпевшего до причинения ему увечья или иного повреждения здоровья произошли устойчивые изменения, улучшающие его имущественное положение (повышена заработная плата по занимаемой должности, он переведен на более высокооплачиваемую работу, поступил на работу после окончания учебного учреждения по очной форме обучения и в других случаях, когда доказана устойчивость изменения или возможность изменения оплаты труда потерпевшего), при определении его среднемесячного

заработка (дохода) учитывается только заработок (доход), который он получил или должен был получить после соответствующего изменения (п. 5 ст. 955 ГК).

Особенностями отличается порядок возмещения вреда при повреждении здоровья лица, не достигшего совершеннолетия. В случае увечья или иного повреждения здоровья несовершеннолетнего, не достигшего четырнадцати лет (малолетнего) и не имеющего заработка (дохода), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить расходы, вызванные повреждением здоровья. Состав таких расходов в целом определен п. 1 ст. 954 ГК.

В соответствии с п. 2 ст. 956 ГК по достижении малолетним четырнадцати лет, а также в случае причинения вреда несовершеннолетнему в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, не имеющему заработка (доходов), лицо, ответственное за причиненный вред, обязано возместить потерпевшему помимо расходов, вызванных повреждением здоровья, также вред, связанный с утратой или уменьшением его трудоспособности, исходя из установленного законодательством пятикратного размера базовой величины.

В том случае, если ко времени повреждения здоровья несовершеннолетний имел заработок, вред возмещается исходя из размера этого заработка, но не ниже установленного законодательством пятикратного размера базовой величины.

С начала трудовой деятельности несовершеннолетний, здоровью которого был ранее причинен вред, вправе требовать увеличения размера возмещения вреда исходя из получаемого им заработка, но не ниже размера вознаграждения, установленного по занимаемой им должности, или заработка работника той же квалификации по месту его работы.

В случае смерти потерпевшего, правила ст. 957 ГК определяют круг лиц, которые имеют право на возмещение вреда:

а) нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;

б) ребенок умершего, родившийся после его смерти;

в) один из родителей, супруг, либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими четырнадцати лет, либо, хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе;

г) лица, состоявшие на иждивении и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти.

Один из родителей, супруг или другой член семьи, сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за детьми, внуками, братьями

и сестрами умершего, если осуществлявший уход: а) не работает; б) стал нетрудоспособным в период осуществления ухода.

В соответствии с п. 2 ст. 957 ГК вред возмещается:

- несовершеннолетним – до достижения восемнадцати лет;
- учащимся старше восемнадцати лет – до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет;
- женщинам старше пятидесяти пяти лет и мужчинам старше шестидесяти лет – пожизненно;
- инвалидам – на срок инвалидности;
- одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, – до достижения ими четырнадцати лет либо до изменения состояния их здоровья.

Общий порядок определения размера подлежащего возмещению вреда, понесенного в случае смерти кормильца, установлен ст. 958 ГК. Лицам, имеющим право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, вред возмещается в размере той доли заработка (дохода) умершего, определенного по правилам ст. 955 ГК, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. При определении размера подлежащего возмещению вреда пенсии (кроме соответствующих пенсий, назначенных в связи со смертью кормильца), назначенные как до, так и после смерти кормильца, а также заработок (доход) и стипендия, получаемые этими лицами, в счет возмещения им вреда не засчитываются.

Согласно п. 3 ст. 958 ГК установленный каждому из имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца размер возмещения не подлежит дальнейшему перерасчету, кроме случаев: а) рождения ребенка после смерти кормильца; б) назначения или прекращения выплаты возмещения лицам, занятым уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца; в) назначения выплаты возмещения вреда лицам, состоящим на иждивении и ставшим нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти.

Размер возмещения вреда, понесенного в случае смерти кормильца, может быть увеличен на основании законодательства или договора.

Установленный ранее размер возмещения вреда, причиненного здоровью гражданина, может быть изменен в порядке, предусмотренном ст. 959 ГК. Возможность изменения установленного ранее размера возмещения вреда связана со случаями изменения трудоспособности потерпевшего. Потерпевший, частично утративший трудоспособность, вправе в любое время потребовать от лица, на которое возложена обязанность возме-

щения вреда, соответствующего увеличению размера его возмещения, если трудоспособность потерпевшего в дальнейшем уменьшилась в связи с причиненным повреждением здоровья по сравнению с той, которая была у него к моменту присуждения ему возмещения вреда.

Лицо, обязанное к возмещению вреда, причиненного здоровью потерпевшего, вправе потребовать соответствующего уменьшения размера возмещения, если трудоспособность потерпевшего возросла по сравнению с той, которая была у него к моменту присуждения ему возмещения вреда. Вместе с тем, улучшение имущественного положения гражданина, на которого возложена обязанность возмещения вреда, притом, что размер возмещения вреда был уменьшен в соответствии с п. 3 ст. 952 ГК дает право потерпевшему требовать увеличения размера возмещения вреда.

Суд может по требованию гражданина, причинившего вред, уменьшить размер возмещения вреда, если его имущественное положение в связи с инвалидностью либо достижением пенсионного возраста ухудшилось по сравнению с положением на момент присуждения возмещения вреда, за исключением случаев, когда вред был причинен действиями, совершенными умышленно (п. 4 ст. 959 ГК).

Суммы, выплачиваемые гражданам в счет возмещения вреда, причиненного жизни или здоровью потерпевшего, при повышении стоимости жизни подлежат индексации в установленном законодательством порядке.

В соответствии с п. 2 ст. 960 ГК, при повышении установленного законодательством размера базовой величины суммы возмещения утраченного заработка (дохода), иных платежей, присужденных в связи с повреждением здоровья или смертью потерпевшего, увеличиваются пропорционально указанному повышению.

Выплаты в счет возмещения вреда, вызванного снижением трудоспособности или смертью потерпевшего, по общему правилу производятся ежемесячно. Вместе с тем, при наличии уважительных причин суд с учетом возможностей причинителя вреда может по требованию гражданина, имеющего право на возмещение вреда, присудить ему причитающиеся платежи единовременно, но не более чем за три года.

Суммы в возмещение дополнительных расходов (п. 1 ст. 954 ГК) могут быть присуждены на будущее время в пределах сроков, определяемых на основе заключения медицинской экспертизы, а также при необходимости предварительной оплаты стоимости соответствующих услуг и имущества, в том числе приобретения путевки, оплаты проезда, оплаты специальных транспортных средств (п. 2 ст. 961 ГК).

Прекращение юридического лица, признанного в установленном порядке ответственным за вред, причиненный жизни или здоровью не ведет

к прекращению обязательства по возмещению вреда. В случае реорганизации такого юридического лица, обязанность по выплате соответствующих платежей несет его правопреемник. Также к правопреемнику предъявляются требования о возмещении вреда. При ликвидации юридического лица соответствующие платежи должны быть капитализированы для выплаты их потерпевшему по правилам, установленным законодательством.

Постановлением Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь от 25.08.2005 г. № 107 / 154 утверждена Инструкция по расчету объема капитализируемых средств для обеспечения выплаты органами по труду и социальной защите поврежденных платежей в возмещение вреда причиненного жизни или здоровью физического лица, не связанного с исполнением им трудовых обязанностей, в случае ликвидации юридического лица или прекращения деятельности индивидуального предпринимателя вследствие признания их экономически несостоятельными (банкротами) и порядку выплаты поврежденных платежей.

В соответствии с п. 10 данной Инструкции поврежденные платежи назначаются:

- физическим лицам, здоровью которых причинен вред, – на период утраты трудоспособности и (или) инвалидности согласно заключению медико-реабилитационной экспертной комиссии;
- физическим лицам, понесшим ущерб в результате причинения вреда жизни кормильца:
 - несовершеннолетним – до достижения восемнадцати лет;
 - учащимся старше восемнадцати лет – до окончания учебы в учебных заведениях по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет;
 - женщинам старше пятидесяти пяти лет и мужчинам старше шестидесяти лет – пожизненно;
 - инвалидам – на период инвалидности согласно заключению медико-реабилитационной экспертной комиссии;
 - одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, – до достижения ими возраста четырнадцати лет или, если они хотя и достигли указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждаются по состоянию здоровья в постороннем уходе, – до изменения состояния их здоровья либо, если лицо, занятое уходом, стало в этот период нетрудоспособным, – на период его нетрудоспособности.

Если ежемесячный платеж физическому лицу был установлен в размере, кратном базовой величине, размер повременных платежей увеличивается пропорционально повышению размера базовой величины.

Повременные платежи выплачиваются ежемесячно за текущий месяц.

Сумма повременных платежей за период с месяца, в котором хозяйственным судом открыто ликвидационное производство, и до месяца, в котором органом по труду и социальной защите производится выплата повременного платежа за текущий месяц, а также суммы в возмещение дополнительных расходов выплачиваются единовременно.

При наступлении обстоятельств, влекущих прекращение выплаты повременных платежей (достижение возраста, до которого они были назначены, признание лица трудоспособным, смерть получателя и другое), их выплата прекращается с месяца, следующего за тем, в котором наступило соответствующее обстоятельство.

При наступлении у физического лица, ранее получавшего повременные платежи, обстоятельств, дающих право на повременные платежи (поступление на учебу после достижения восемнадцатилетнего возраста, установление инвалидности вновь по причинам, повлекшим ответственность должника, и др.), их выплата возобновляется с месяца, следующего за месяцем, в котором физическое лицо обратилось с заявлением и соответствующими документами.

Законодательством могут быть установлены и другие случаи, при которых может быть произведена капитализация платежей.

Лица, ответственные за вред, вызванный смертью потерпевшего, обязаны возместить необходимые расходы на погребение лицу, понесшему эти расходы. При этом пособие на погребение, полученное гражданами, понесшими эти расходы, в счет возмещения вреда не засчитывается.

Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги. Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги предусмотрено нормами, содержащимися в § 3 гл. 58 ГК, в Законе Республики Беларусь «О защите прав потребителей» и в иных нормативных правовых актах.

Особенности данного деликта состоят в следующем:

1. Обязанность возмещения вреда наступает независимо от вины, т. е. речь идет о безвиновной ответственности, известной гражданскому праву.

2. Нормы, определяющие порядок возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги предназначены исключительно для случаев приобретения товара, выполнения работы или оказания ус-

луги в потребительских целях, для личных, бытовых, семейных и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

3. При причинении вреда, обязанность по его возмещению наступает независимо от того, состоял или нет потерпевший с продавцом, изготовителем товара, лицом, выполнившим работу или оказавшим услугу в договорных отношениях. Вред, причиненный вследствие недостатков товара, подлежит возмещению по выбору потерпевшего продавцом или изготовителем товара, а вред, причиненный вследствие недостатков работы или услуги – лицом, выполнившим работу или оказавшим услугу.

4. Юридически значимым применительно к данному деликту является наличие вреда, причиненного исключительно недостатками товара, работы или услуги, а не собственно использованием товара, когда, например, вред причинен другому лицу при использовании на приусадебном участке приобретенной в магазине газонокосилки.

В ч. 1 ст. 964 ГК говорится о «конструктивных, рецептурных или иных недостатках». Более точное понятие содержится в Законе «О защите прав потребителей». В ст. 1 Закона «О защите прав потребителей» под недостатком товара (работы, услуги) понимается несоответствие товара (работы, услуги) нормативному документу, устанавливающему требования к качеству товара (работы, услуги), условиям договора или иным требованиям, предъявляемым к качеству товара (работы, услуги).

Подлежит также возмещению и вред, причиненный вследствие непредоставления информации о товаре, работе или услуге или вследствие недостоверной, неточной информации о них.

5. Возмещению подлежит вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу.

6. В соответствии с п. 1 ст. 966 ГК вред, причиненный вследствие недостатков товара, работы или услуги, подлежит возмещению, если он возник в течение установленных сроков годности товара,²⁸⁶ работы или услуги, а если срок годности в соответствии с законодательством не устанавливается, – в течение десяти лет со дня производства товара, выполнения работы или оказания услуги. За пределами данных сроков вред подлежит возмещению, если: а) в нарушение требований акта законодательства срок годности не установлен; б) лицо, которому продан товар, для которого вы-

²⁸⁶ В соответствии с п. 2 ст. 16 Закона «О защите прав потребителей» вред, причиненный вследствие недостатков товара (работы, услуги), подлежит возмещению, если он возник в течение установленных сроков годности *или сроков службы товара* (работы, услуги), а при отсутствии таковых – в течение десяти лет со дня производства товара (выполнения работы, оказания услуги).

полнена работа или оказана услуга, не было предупреждено о необходимых действиях по истечении срока годности и возможных последствиях при невыполнении указанных действий.

В соответствии со ст. 1 Закона «О защите прав потребителей» *срок годности* – период, по истечении которого товар (результат работы) считается непригодным для использования по назначению, а *срок службы* – период, в течение которого изготовитель (исполнитель) обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара (результата работы) по назначению и нести ответственность за недостатки, возникшие по его вине.

Компенсация морального вреда. Институт компенсации морального вреда был хорошо известен зарубежному праву с середины 50-х гг. XIX века. Возмещение морального вреда предусматривалось законодательством Великобритании, Франции, Италии, Швейцарии и ряда других стран.

В проекте российского гражданского уложения (1905 г.) содержалось несколько статей допускающих возмещение нравственного вреда. Статья 2626 устанавливала, что в случае причинения обезображения или телесного повреждения, равно как и в случаях лишения свободы или нанесения оскорбления, суд может назначить пострадавшему денежную сумму по своему усмотрению, принимая во внимание, была ли со стороны виновного обнаружена злонамеренность, и другие обстоятельства дела, хотя бы пострадавший не понес никаких убытков (нравственный вред). В соответствии со ст. 2627 правом на предусмотренное в предыдущей статье особое вознаграждение пользуется также женщина, с которой совершено любодеяние, наказуемое по ст.ст. 517, 520 и 522 уголовного уложения, равно как и девица, обольщенная обещанием на ней жениться, если виновный не исполнит своего обещания.²⁸⁷

Если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством, гражданин вправе требовать от нарушителя денежную компенсацию указанного вреда (ч. 1 ст. 152 ГК).

Моральный вред может быть причинен действиями, посягающими на нематериальные блага. Примерный перечень нематериальных благ содержится в п. 1 ст. 151 ГК: жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения,

²⁸⁷ Беляцкий, С.А. Возмещение морального (неимущественного) вреда / С.А. Беляцкий. – М.: ОАО «Издательский Дом «Городец», 2005. – С. 58.

выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства и другие нематериальные блага. В соответствии с ч. 2 п. 3 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 сентября 2000 г. № 7 «О практике применения судами законодательства, регулирующего компенсацию морального вреда» к нематериальным благам также относятся право на национальную принадлежность, на свободу вероисповедания, на свободу выбора языка общения, воспитания и обучения, а также иные права неимущественного характера, гарантированные Конституцией Республики Беларусь.

В соответствии с п. 6 постановления от 28 сентября 2000г. № 7 граждане имеют право на компенсацию морального вреда, причиненного государственными органами, органами местного управления и самоуправления, а также их должностными лицами в случаях нарушения неимущественных прав граждан в результате незаконных действий (бездействия) этих органов и их должностных лиц, как в результате издания этими органами не соответствующих законодательству актов (ст.938 ГК), так и в случаях нарушения прав и свобод граждан при рассмотрении их обращений (ст.14 Закона «Об обращениях граждан»).

При причинении морального вреда действиями, посягающими на нематериальные блага гражданина, вред возмещается на основании ст. 152 ГК. Моральный вред может возникнуть и при причинении вреда имуществу гражданина. В этом случае моральный вред, причиненный действиями (бездействием), подлежит компенсации в случаях, предусмотренных законодательными актами. Так, ст. 17 Закона «О защите прав потребителей» предусматривает возможность компенсации морального вреда, причиненного потребителю вследствие нарушения изготовителем (исполнителем, продавцом) прав потребителя, предусмотренных законодательством.

В соответствии с п. 3 ст. 968 ГК компенсация морального вреда осуществляется независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда.

По общему правилу (ст. 152 ГК) компенсация морального вреда гражданину возможна при наличии вины. Содержащиеся в ст. 969 ГК основания допускают компенсации морального вреда независимо от вины причинителя вреда в случаях, когда:

а) вред причинен жизни или здоровью гражданина источником повышенной опасности;

б) вред причинен гражданину в результате незаконного осуждения, применения принудительных мер безопасности и лечения, привлечения в качестве обвиняемого, задержания, содержания под стражей, домашнего ареста, применения подписки о невыезде и надлежащем поведении, временного отстранения от должности, помещения в психиатрическое (пси-

хоневрологическое) учреждение, незаконного наложения административного взыскания в виде административного ареста, исправительных работ;

в) вред причинен распространением сведений, не соответствующих действительности и порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина;

Компенсация морального вреда допускается и в иных случаях, предусмотренных законодательными актами.

Пункт 1 ст. 970 ГК устанавливает, что компенсация морального вреда осуществляется в денежной форме. Наибольшую сложность вызывают вопросы, связанные с определением размера компенсации морального вреда. Потерпевший может иметь собственную оценку причиненных ему физических и нравственных страданий, но размер компенсации определяется судом в зависимости от характера этих страданий и степени вины причинителя вреда в случаях, когда вина является основанием возмещения вреда. Характер физических и нравственных страданий оценивается судом с учетом фактических обстоятельств, при которых был причинен моральный вред, и индивидуальных особенностей потерпевшего.

Физические страдания – это физическая боль, функциональное расстройство организма, изменения в эмоционально-волевой сфере, иные отклонения от обычного состояния здоровья, которые являются последствием действий (бездействия), посягающих на нематериальные блага или имущественные права гражданина.

Нравственные страдания, как правило, выражаются в ощущениях страха, стыда, унижения, а равно в иных неблагоприятных для человека в психологическом аспекте переживаниях, связанных с утратой близких, потерей работы, раскрытием врачебной тайны, невозможностью продолжать активную общественную жизнь, с ограничением или лишением каких-либо прав граждан и т. п. (п. 8 постановления от 28 сентября 2000 г. № 7).

Если компенсация морального вреда предусмотрена в нормах ГК, регулирующих отдельные виды отношений (ст.ст. 153, 968 – 970), а также в нормах Трудового (ст.ст. 246, 434), Уголовного (ст. 44) кодексов или в других актах законодательства, то моральный вред компенсируется в порядке и на условиях, предусмотренных этими нормами или актами законодательства. Однако, если вытекающее из этих отношений требование о защите нематериального блага основано на общих нормах ГК, то применяются правила ответственности, установленные ст.152 ГК (ч. 3 п. 3 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 28 сентября 2000 г. № 7 «О практике применения судами законодательства, регулирующего компенсацию морального вреда»).

ОБЯЗАТЕЛЬСТВА ВСЛЕДСТВИЕ НЕОСНОВАТЕЛЬНОГО ОБОГАЩЕНИЯ

Иски о возврате неосновательного обогащения были известны русскому гражданскому праву к. XIX – н. XX веков. Основания предъявления подобных исков содержались в ст. 574 и ст. 693 т. X ч. 1 Свода законов гражданских.

Общие положения

Лицо, которое без установленных законодательством или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение) (п. 1 ст. 971 ГК).

Правила об обязательствах вследствие неосновательного обогащения содержатся в гл. 59 ГК. Обязательства вследствие неосновательного обогащения возникают в тех случаях, когда отсутствуют правовые основания для приобретения имущества. В доктрине такие обязательства позиционируются в качестве *внедоговорных*, поскольку обогащение происходит вне договора (например, предприятием получен ошибочно товар от поставщика, с которым не заключен договор поставки). В отдельных случаях возникают сложности с идентификацией обязательства как обязательства вследствие неосновательного обогащения по причине наличия договора²⁸⁸, а также в связи с необходимостью проведения различий между иском из неосновательного обогащения (кондикционный иск) и договорным, виндикационным и деликтным исками.²⁸⁹

Возможность применения правил гл. 59 ГК об обязательствах вследствие неосновательного обогащения не ставится в зависимость от поведения и воли приобретателя имущества, самого потерпевшего и третьих лиц. Эти правила применяются уже в силу наличия неосновательного обогащения без правовых оснований.

Обязательства вследствие неосновательного обогащения возникают в случаях когда: а) произошло приобретение или сбережение имущества; б) приобретение или сбережение имущества произошло при отсутствии правовых оснований; в) приобретение или сбережение имущества произошло за счет другого лица.

Развитие института неосновательного обогащения шло по пути структурирования самостоятельного обязательства с помещением соответствующих норм в отдельную главу ГК. Действующий ГК допускает применение правил гл. 59 к другим требованиям о защите гражданских прав, если только иное не установлено законодательством и не вытекает из существа соответствующих отношений. Перечень таких требований установлен ст. 972 ГК.

²⁸⁸ 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. 408.

²⁸⁹ Толстой, Ю.К. О части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Общий комментарий / Ю.К. Толстой – СПб.: АЛЬФА, КИФ «РАВЕНА», 1996. – С. 23.

Это требования: а) о возврате исполненного по недействительной сделке; б) об истребовании имущества собственником из чужого незаконного владения; в) одной стороны в обязательстве к другой о возврате исполненного в связи с этим обязательством; г) о возмещении вреда, в том числе причиненного недобросовестным поведением обогатившегося лица.

Элементы, виды и содержание обязательств вследствие неосновательного обогащения

Субъектами обязательства являются лицо, которое неосновательно приобрело или сберегло имущество (приобретатель) и лицо, за счет которого приобретено или сбережено имущество (потерпевший). Потерпевший, имея право на получение неосновательно приобретенного или сбереженного является кредитором, а приобретатель обязанный возвратить неосновательно приобретенное или сбереженное имущество должником. Субъектами обязательства могут быть как граждане, так и юридические лица.

Предметом обязательства следует считать все то, что неосновательно приобретено или сбережено (имущество). Вопрос о предмете обязательства вследствие неосновательного обогащения остается малоисследованным в юридической литературе. Так, высказывается мнение, что предметом (объектом) рассматриваемого обязательства являются действия должника, направленные на удовлетворение требований кредитора.²⁹⁰

Виды обязательств вследствие неосновательного обогащения: а) обязательства из неосновательного приобретения имущества; б) обязательства вследствие неосновательного сбережения имущества. При неосновательном приобретении происходит приращение имущества, хотя отсутствуют правовые основания. Неосновательное приобретение имущества может осуществляться в различных формах, но в любом случае такое приращение безвозмездно для приобретателя. При неосновательном сбережении имущества имущество, которое должно было, по каким-либо правовым основаниям, уменьшиться, осталось неизменным, сохранилось.

Содержанием обязательства является право потерпевшего требовать возврата имущества либо право требовать компенсации в денежной форме и обязанность приобретателя возвратить неосновательно приобретенное или сбереженное.

По общему правилу, имущество, составляющее неосновательное обогащение должно быть возвращено потерпевшему в натуре. В случае неосновательной передачи права лицо, передавшее путем уступки требования или иным образом принадлежащее ему право другому лицу на основании несуществующего или недействительного обязательства, вправе

²⁹⁰ 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. 408; Гражданское право: учеб. В 3-х ч. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПРОСПЕКТ, 1997. – Ч. 2. – С. 766

требовать восстановления прежнего положения, в том числе возвращения ему документов, удостоверяющих переданное право (ст. 975 ГК).

Обязанности приобретателя не ограничиваются только лишь обязанностью вернуть неосновательно приобретенное или сбереженное. Производные обязанности, в пределах основной обязанности могут возникнуть у приобретателя в случае недостачи или ухудшения имущества, происшедшие после того, как он узнал или должен был узнать о неосновательности обогащения. До этого момента он отвечает лишь за умысел и грубую неосторожность. Это может быть обязанность восполнить недостающее имущество или произвести его исправления. Кроме того, лицо, неосновательно временно пользовавшееся чужим имуществом без намерения его приобрести либо чужими услугами, должно возместить потерпевшему то, что сберегло вследствие такого пользования, по цене существовавшей во время, когда закончилось пользование, и в том месте, где оно происходило (п. 2 ст. 974 ГК).

Правила ст. 976 ГК предусматривают возможность возмещения потерпевшему неполученных доходов. Приобретатель обязан возратить или возместить потерпевшему все доходы, которые оно извлекло или должно было извлечь из этого имущества с того времени, когда узнало или должно было узнать о неосновательности обогащения.

На сумму неосновательного денежного обогащения подлежат начислению проценты за пользование чужими средствами (ст. 366 ГК) с того времени, когда приобретатель узнал или должен был узнать о неосновательности получения или сбережения денежных средств (п. 2 ст. 976 ГК).

При возврате неосновательно полученного или сбереженного имущества (ст. 973 ГК) либо при возмещении его стоимости (ст. 974 ГК) приобретатель получает право требовать от потерпевшего возмещения понесенных необходимых затрат на содержание и сохранение имущества с того времени, с которого он обязан возратить доходы (ст. 976 ГК), с зачетом полученных им выгод. Если приобретатель умышленно удерживал имущество, подлежащее возврату, то он лишается права на возмещение затрат (ст. 977 ГК).

В соответствии со ст. 978 ГК не подлежит возврату в качестве неосновательного обогащения:

а) имущество, переданное во исполнение обязательства до наступления срока исполнения, если обязательством не предусмотрено иное;

б) имущество, переданное во исполнение обязательства по истечении срока исковой давности;

в) заработная плата и приравненные к ней платежи, пенсии, пособия, стипендии, суммы по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, алименты и иные денежные суммы, предоставленные гражданину

в качестве средства к существованию, при отсутствии недобросовестности с его стороны и счетной ошибки;

г) денежные суммы и иное имущество, предоставленные во исполнение несуществующего обязательства, если приобретатель докажет, что лицо, требующее возврата имущества, знало об отсутствии обязательства либо предоставило имущество в целях благотворительности.

ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ ОБ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ. ОБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Значение и содержание понятия «интеллектуальная собственность»

Понятие «интеллектуальная собственность» заимствовано из международного частного права и применяется в законодательстве Республики Беларусь в качестве обобщающего относительно результатов интеллектуальной деятельности. Происхождение понятия «интеллектуальная собственность» связано с подготовкой и заключением ряда международных соглашений и прежде всего Стокгольмской конвенции от 14 июля 1967 г. и пересмотром Бернской конвенции Об охране литературных и художественных произведений от 9 сентября 1886 г. в текст которой были внесены дополнения в связи с учреждением в Стокгольме в 1967 г. Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС). Членом ВОИС является также и Республика Беларусь.

В соответствии со ст. 2 Стокгольмской конвенции, интеллектуальная собственность включает права, относящиеся к литературным, художественным и научным произведениям; исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам; изобретениям во всех областях человеческой деятельности, научным открытиям; промышленным образцам; товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям, коммерческим обозначениям; защите против недобросовестной конкуренции, а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной собственности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

В течении последующих лет понятие «интеллектуальная собственность» включалось в законодательство многих стран, прежде всего тех, кто стал участником ВОИС. Так, например понятие «интеллектуальная собственность» и положения о ней содержится в ст. 48 Гражданского кодекса Португалии, в главе 8 Федерального Закона Швейцарии О международном частном праве, в главе 2 Кодекса международного частного права (Кодекс Бустаманте). Вместе с тем,

есть примеры, когда применяются и иные понятия и категории применительно к сфере создания объектов интеллектуальной собственности. Так, Закон Княжества Лихтенштейн О международном частном праве (1997 г.) содержит такое понятие, как «права на нематериальное имущество» (ст. 38 Закона).²⁹¹

Положения об интеллектуальной собственности не всегда содержатся в гражданских кодексах. В частности, нормы об интеллектуальной собственности отсутствуют в Гражданском кодексе Франции, где действует Кодекс об интеллектуальной собственности (1992 г.) и в Гражданском уложении Германии.

Понятие «интеллектуальная собственность» следует воспринимать в качестве условного понятия, первоначальное происхождение которого связано с такими понятиями, как «право собственности» и «авторское право». Первый закон по авторскому праву был принят в Англии в 1710 г. В России авторское право появилось лишь в XIX в. (1828 г.), где право автора на созданное им произведение трактовалось как право собственности, которым можно торговать. Эта тенденция сохранилась и в законах 1830, 1887, 1911 гг. Российское законодательство позволяло предпринимателям не только «покупать» авторское право навсегда, но и признавало возможность запродажи вперед будущих произведений автора. Уплатив «покупную цену», издатель на пять лет становился хозяином всего будущего творчества автора.²⁹² Российское законодательство 2-й ½ XIX в. к видам права собственности относил право собственности литературной, художественной и музыкальной (Статьи 551, 552, 1374 Свода законов гражданских). Д.И. Мейер указывал, что право это в науке называется, общим образом, правом авторским. Являясь видом права собственности, оно имеет свои особенности, обусловленные тем, что предметом его является не вещь, а мысль, воплотившаяся в известную форму; соответственно этому и правовые положения, касающиеся права собственности на материальные вещи, применяются и к авторскому праву, насколько тому не противится свойство предмета этого права.²⁹³

В законодательстве большинства стран отношения по поводу создания и использования объектов интеллектуальной собственности регулируются специальными нормативными правовыми актами, которые не относятся к источникам правового регулирования отношений собственности. В Республике Беларусь об интеллектуальной собственности сказано в ст. 51 Конституции («Интеллектуальная собственность охраняется законом»). В ГК Республики Бела-

²⁹¹ Международное частное право: Иностранное законодательство / Предисл. А.Л. Маковского; сост. и научн. ред. А.Н. Жильцов, А.И. Муранов. – М.: Статут, 2000. – С. 412.

²⁹² Гаврилов, Э.П. Авторское право. Издательские договоры. Авторский гонорар / Э.П. Гаврилов – М.: Юрид. лит., 1988. – С. 7 – 8.

²⁹³ 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. 46.

рუსь содержится Раздел V «Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность)». В целом же, в Республике Беларусь сформировалось законодательство об отдельных объектах интеллектуальной собственности: Закон «Об авторском праве и смежных правах», Закон «О товарных знаках и знаках обслуживания», Закон «О правовой охране топологии интегральных микросхем» и др. Это также различные нормативные правовые акты, принимаемые республиканскими органами государственного управления, например, Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию топологий интегральных микросхем, утвержденные постановлением Государственного комитета по науке и технологиям от 29.11.2004 г. № 5.

Объекты интеллектуальной собственности

В соответствии со ст. 980 ГК к объектам интеллектуальной собственности относятся:

1) *результаты интеллектуальной деятельности:*

- произведения науки, литературы и искусства;
- исполнения, фонограммы и передачи организаций вещания;
- изобретения, полезные модели, промышленные образцы;
- селекционные достижения;
- топологии интегральных микросхем;
- нераскрытая информация, в том числе секреты производства

(ноу-хау).

2) *средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг:*

- фирменные наименования;
- товарные знаки (знаки обслуживания);
- географические указания;

3) другие результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг в случаях, предусмотренных ГК и иными законодательными актами.

Таким образом, закрепленный в ст. 980 ГК перечень объектов интеллектуальной собственности не является пресекательным и может быть дополнен иными объектами.

Права на объекты интеллектуальной собственности возникают в силу факта их создания (например, на литературное произведение) или вследствие предоставления правовой охраны уполномоченным государственным органом в случаях и в порядке, предусмотренных ГК и иными законодательными актами (например, на товарный знак, правовая охрана которого осуществляется на основании его регистрации).

В отношении результатов интеллектуальной деятельности их авторам принадлежат *личные неимущественные и имущественные права*. При этом личные неимущественные права принадлежат автору независимо от его имущественных прав и сохраняются за ним в случае перехода его имущественных прав на результаты интеллектуальной деятельности к другому лицу.

В соответствии с п. 2 ст. 982 ГК обладателям права на средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг принадлежат в отношении этих средств имущественные права.

Право авторства (право признаваться автором результата интеллектуальной деятельности) является личным неимущественным правом и может принадлежать только лицу, творческим трудом которого создан результат интеллектуальной деятельности. Право авторства неотчуждаемо и непередаваемо. Если результат создан совместным творческим трудом двух или более лиц, они признаются соавторами. В отношении отдельных объектов интеллектуальной собственности законодательством может быть ограничен круг лиц, которые признаются соавторами произведения в целом (п. 3 ст. 982 ГК).

Согласно п. 1 ст. 983 ГК обладателю имущественных прав на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации принадлежит исключительное право правомерного использования этого объекта интеллектуальной собственности по своему усмотрению в любой форме и любым способом. Использование другими лицами объектов интеллектуальной собственности, в отношении которых их правообладателю принадлежит исключительное право, допускается только с согласия правообладателя.

Исключительное право на объект интеллектуальной собственности может быть передано полностью или частично обладателем этого права другому лицу. Обладатель исключительного права может разрешить другому лицу использовать объект интеллектуальной собственности и вправе распорядиться таким объектом иным образом, если только это не противоречит ГК и иному закону.

Статья 984 ГК содержит общее правило о том, что имущественные права, принадлежащие обладателю исключительных прав на объект интеллектуальной собственности, если иное не предусмотрено ГК или иным законом, могут быть переданы правообладателем полностью или частично другому лицу по договору, а также переходят по наследству и в порядке правопреемства при реорганизации юридического лица – правообладателя. При этом, передача имущественных прав по договору либо их переход в порядке универсального правопреемства не влечет передачи или ограничения права авторства и других личных неимущественных прав. Условия договора о передаче или ограничении таких прав ничтожны.

В главе 60 ГК содержатся и иные общие положения об интеллектуальной собственности, которые должны применяться с учетом правил, содержащихся в нормативных правовых актах, направленных на регулирование отношений по поводу создания и использования различных объектов интеллектуальной собственности, в том числе о лицензионном договоре, договоре о создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности, соотношении исключительного права и права собственности, сроках действия исключительных прав и способов их защиты.

Авторское право

Авторское право – это гражданско-правовой институт, нормы которого направлены на регулирование отношений, возникающих в связи с созданием произведений науки, литературы, искусства, а также исполнений, постановок, фонограмм, передач организаций эфирного или кабельного вещания.

Основу правового регулирования рассматриваемых отношений составляют нормы главы 61 ГК «Авторское право и смежные права», а также Закон Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах».

Субъекты авторского права. Гражданин, творческим трудом которого создано произведение. Такой гражданин считается автором. Это могут быть граждане Республики Беларусь, а также иностранные граждане. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе самостоятельно, без согласия своих законных представителей осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законодательством результата своей интеллектуальной деятельности (п. 2 ст. 25 ГК). Несовершеннолетние в возрасте до четырнадцати лет (малолетние) также пользуются правами, но с учетом правил, содержащихся в ст. 27 ГК.

Произведение может создаваться совместным творческим трудом двух или более лиц (*соавторство*), в таких случаях авторское право на произведение принадлежит соавторам совместно, независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение (п. 1 ст. 10 Закона «Об авторском праве и смежных правах»).

Авторское право передается по наследству, за исключением прав перечисленных в ст. 24 Закона «Об авторском праве и смежных правах» (право авторства, право на имя, право на защиту репутации автора). Имущественные права, указанные в ст. 16 данного Закона могут передаваться по авторскому договору в порядке, предусмотренном ст. 25 названного Закона. Таким образом, субъектами авторского права могут быть и другие лица.

В силу прямых указаний (ст. 11 Закона «Об авторском праве и смежных правах») субъектами авторского права могут быть автор сборника (составитель), лица, выпускающие в свет энциклопедии, энциклопедические словари, периодические и продолжающиеся сборники научных трудов, газеты, журналы и другие периодические издания.

Субъектами авторского права могут быть и иные лица, указанные в Законе «Об авторском праве и смежных правах».

Объекты авторского права. Объектами авторского права являются:

- литературные произведения (включая компьютерные программы и базы данных);
- научные произведения (статьи, монографии, отчеты);
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом и без текста;
- аудиовизуальные произведения;
- произведения живописи, графики, скульптуры и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;
- фотографические произведения;
- карты, планы, эскизы и иные произведения, относящиеся к архитектуре, географии, топографии, другим наукам и технике;
- производные произведения, такие, как переводы, обработки, инсценировки, музыкальные аранжировки, обзоры, аннотации, рефераты;
- сборники произведений, такие, как энциклопедии, антологии, атласы и другие составные произведения, представляющие собой по подбору и расположению материалов результат творческого труда.

В соответствии с п. 2 ст. 8 Закона «Об авторском праве и смежных правах» авторское право не распространяется на идеи, процессы, системы, методы функционирования, концепции, принципы, открытия или просто информацию как таковые, даже если они выражены, отображены, объяснены или воплощены в произведении.

Не являются объектами авторского права:

- официальные документы (законы, судебные решения, иные тексты законодательного, административного и судебного характера), а также их официальные переводы;

- государственные символы и знаки (флаг, герб, гимн, ордена, денежные и иные знаки);
- произведения народного творчества, авторы которых не известны.

Содержание авторского права. Авторские права включают в себя:

а) *личные неимущественные права:* право признаваться автором произведения (право авторства); право использовать или разрешать использовать произведение под подлинным именем автора, псевдонимом или без обозначения имени, т. е. анонимно (право на имя); право обнародовать или разрешать обнародовать произведение в любой форме (право на обнародование); право на отзыв (право отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения); право на защиту произведения, включая его название, от всякого искажения или иного посягательства, способного нанести ущерб чести и достоинству автора (право на защиту репутации);

б) *имущественные права* – исключительное право осуществлять или разрешать осуществлять следующие действия: воспроизведение произведения; распространение оригинала или экземпляров посредством продажи или иной передачи права собственности; если оригинал или экземпляры правомерно опубликованного произведения введены с разрешения автора в гражданский оборот посредством их продажи или иной передачи права собственности, то допускается их дальнейшее распространение на территории Республики Беларусь без согласия автора (правообладателя) и без выплаты вознаграждения; прокат оригиналов или экземпляров компьютерных программ, баз данных, аудиовизуальных произведений, нотных текстов музыкальных произведений и произведений, воплощенных в фонограммах, независимо от принадлежности права собственности на оригинал или экземпляры указанных произведений. Данное право не применяется в отношении компьютерных программ, если сама программа не является основным объектом проката, и в отношении аудиовизуальных произведений, если только их прокат не приводит к широкому копированию таких произведений, наносящему существенный ущерб исключительному праву на воспроизведение. Исключительное право разрешает: импорт экземпляров произведения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения автора или иного обладателя авторских прав; публичный показ оригинала или экземпляра произведения; публичное исполнение произведения; передачу произведения в эфир; иное сообщение произведения для всеобщего сведения; перевод произведения на другой язык; переделку или иную переработку произведения.

Срок действия авторского права. Имущественные права действуют в течение всей жизни автора и пятьдесят лет после его смерти, кроме случаев, предусмотренных ст. 22 Закона «Об авторском праве и смежных правах». Право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора охраняются бессрочно.

В отношении анонимного произведения или произведения под псевдонимом срок правовой охраны составляет пятьдесят лет с момента первого правомерного опубликования произведения. При отсутствии правомерного опубликования в течение пятидесяти лет с момента создания такого произведения срок правовой охраны составляет пятьдесят лет с момента первого доведения произведения до всеобщего сведения с согласия автора в форме, иной, чем опубликование. При отсутствии указанного правомерного опубликования и любого другого доведения до всеобщего сведения с согласия автора в течение 50 лет с момента создания такого произведения срок охраны составляет 50 лет с момента создания произведения.

Если в течение данного срока автор анонимного произведения или произведения под псевдонимом раскроет свою личность или его личность не будет далее оставлять сомнений, то применяется п. 1 ст. 22 Закона «Об авторском праве и смежных правах».

Имущественные права на произведение, созданное в соавторстве, действуют в течение всей жизни и пятьдесят лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов.

Исчисление сроков, предусмотренных ст. 22 Закона, начинается с 1 января года, следующего за годом, в котором имел место юридический факт, являющийся основанием для начала течения срока.

Авторский договор. Правила ст. 25 Закона «Об авторском праве и смежных правах» предусматривают два типа авторских договоров: а) авторский договор о передаче исключительных имущественных прав; б) авторский договор о передаче неисключительных имущественных прав.

Авторский договор о передаче исключительных имущественных прав разрешает использование произведения определенным способом и в установленных договором пределах только лицу, которому эти права передаются, и дает такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам.

Авторский договор о передаче неисключительных имущественных прав разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем имущественных прав, передавшим такие права или другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом.

В соответствии с п. 3 ст. 984 ГК к договору, предусматривающему предоставление исключительных прав в период его действия другому лицу на ограниченное время, применяются правила о лицензионном договоре (ст. 985 ГК), если иное не предусмотрено законом.

Стороны в авторском договоре – автор или его правопреемник и пользователь.

Требования к *содержанию* авторского договора установлены ст. 26 Закона «Об авторском праве и смежных правах». Авторский договор должен предусмат-

ривать: способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору); срок на который передается право, и территорию, на которую распространяется действие этого права на указанный срок; размер вознаграждения или порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты. По своему усмотрению стороны могут определить необходимым наличие и иных условий.

Форма авторского договора определяется по правилам ст. 27 Закона «Об авторском праве и смежных правах». По общему правилу авторский договор должен быть заключен в письменной форме. Устная форма авторского договора допускается при использовании произведения в периодической печати.

При продаже экземпляров компьютерных программ и баз данных договор считается заключенным в письменной форме, если его условия (условия использования программы и баз данных) изложены соответствующим образом на экземплярах программы или базы данных.

Авторское вознаграждение. В соответствии с п. 3 ст. 16 Закона «Об авторском праве и смежных правах» автор имеет право на авторское вознаграждение за каждый вид использования произведения. Размер и порядок начисления авторского вознаграждения устанавливается в авторском договоре. Согласно п. 3 ст. 26 Закона вознаграждение определяется в авторском договоре в виде процента от дохода за соответствующий способ использования произведения или, в виде твердо зафиксированной суммы, или иным образом. При этом ставки авторского вознаграждения не могут быть ниже минимальных ставок, устанавливаемых Советом Министров Республики Беларусь. Так, например, постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 25.09.2002 г. № 1319 установлены минимальные ставки авторского вознаграждения за создание произведений изобразительного и декоративно-прикладного искусства.

Защита авторского права. Авторские права защищаются с момента их возникновения. В соответствии с п. 2 ст. 40 Закона «Об авторском праве и смежных правах» правообладатели вправе требовать:

- признания авторского права или смежных прав;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения авторского или смежных прав;
- пресечение действий, нарушающих авторские или смежные права или создающих угрозу их нарушения;
- возмещения убытков, включая упущенную выгоду;
- взыскания дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторского права и смежных прав, вместо возмещения убытков;

- выплаты компенсации в сумме от десяти до пятидесяти тысяч базовых величин, определяемой судом вместо возмещения убытков или взыскания дохода с учетом существа правонарушения;
- принятия иных предусмотренных законодательными актами мер, связанных с защитой авторского права.

Указанные в абзацах пятом, шестом и седьмом п. 2 ст. 40 Закона меры применяются по выбору правообладателя.

Закон «Об авторском праве и смежных правах» различает также смежные права, под которыми подразумеваются права исполнителя, права производителя фонограммы, права организаций эфирного вещания, права организаций кабельного вещания.

Право промышленной собственности

Понятие «промышленная собственность» достаточно давно используется в текстах международных соглашений и в законодательстве многих стран. В соответствии со ст. 1 Парижской конвенции по охране промышленной собственности (1883 г.) объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

В соответствии со ст. 998 ГК право промышленной собственности распространяется на:

- изобретения;
- полезные модели;
- промышленные образцы;
- селекционные достижения;
- топологии интегральных микросхем;
- нераскрытую информацию, в том числе секреты производства (ноу-хау);
- фирменные наименования;
- товарные знаки (знаки обслуживания);
- географические указания

Право промышленной собственности распространяется и на иные объекты промышленной собственности и средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ или услуг в случаях, предусмотренных законодательством.

Право на изобретение, полезную модель, промышленный образец. Основу правового регулирования отношений возникающих в связи с созданием, использованием изобретений, полезных моделей, промышленных образцов и их правовой охраной составляют положения, содержащиеся в гл. 63 ГК,

а также в Законе Республики Беларусь «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы». Ратифицировав Евразийскую патентную конвенцию (Постановление Верховного Совета Республики Беларусь от 13.04.1995 г. № 3734-ХП) Республика Беларусь тем самым взяла на себя обязательство строить свое внутренне законодательство об объектах промышленной собственности на основе положений данной конвенции.

Следует различать следующих субъектов правоотношений возникающих по поводу создания, правовой охраны и использования объектов права промышленной собственности:

1. *Автор изобретения, полезной модели, промышленного образца.* Автором может быть только физическое лицо, творческим трудом которого созданы данные объекты права промышленной собственности. Изобретение, полезная модель, промышленный образец могут быть созданы совместным творческим трудом двух и более физических лиц. В этом случае они признаются соавторами. Порядок пользования правами, принадлежащими соавторам, определяется специальным соглашением между ними. К признанию соавтором может привести участие лишь творческим трудом. Не могут считаться соавторами лица, не внесшие личного творческого вклада в создание изобретения, полезной модели, промышленного образца, а оказавшие автору или соавторам техническую, организационную или материальную помощь либо только способствовавшие оформлению прав на названные объекты права промышленной собственности и их использованию.

2. *Патентообладатель.* Патентообладателем является лицо, которому выдан патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец. В соответствии с п. 2 ст. 6 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» право на получение патента принадлежит:

а) автору (соавторам) изобретения, полезной модели, промышленного образца;

б) физическому или юридическому лицу, являющемуся нанимателем автора изобретения, полезной модели, промышленного образца, в случаях, предусмотренных п. 3 ст. 6 Закона;

в) физическому или юридическому лицу или нескольким физическим, юридическим лицам (при условии их согласия), которые указаны автором (соавторами) в заявке на выдачу патента либо в заявлении, поданным в патентный орган до момента регистрации изобретения, полезной модели, промышленного образца;

г) правопреемнику (правопреемникам) лиц, указанных в п. 2 ст. 6 Закона.

3. *Патентный орган.* В патентный орган подается заявка на выдачу патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец. Патентный орган осуществляет свои функции на основе положений, содержащихся в Законе «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы», а также в Положении о Национальном центре ин-

теллектуальной собственности, утвержденном постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31.05.2004 г. № 641.

Национальный центр интеллектуальной собственности обеспечивает охрану прав на объекты интеллектуальной собственности, осуществляет определенные законодательством функции патентного органа и подчиняется Государственному комитету по науке и технологиям Республики Беларусь. Постановлением Государственного комитета по науке и технологиям Республики Беларусь от 26.09.2005 г. № 12 утверждено Положение об официальных изданиях Национального центра интеллектуальной собственности.

В соответствии с п. 5 Положения от 31.05.2004 г. Национальный центр интеллектуальной собственности выполняет следующие функции:

- совместно с заинтересованными республиканскими органами государственного управления и другими государственными органами принимает участие в разработке мероприятий по реализации государственной политики в области охраны прав на объекты промышленной собственности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, географические указания, топологии интегральных микросхем, сорта растений), объекты авторского права и смежных прав и участвует в их осуществлении;

- обобщает практику применения законодательства в области охраны прав на объекты интеллектуальной собственности и разрабатывает предложения по его совершенствованию, а также по заключению международных договоров Республики Беларусь в этой области;

- в пределах своей компетенции разрабатывает и в установленном порядке вносит в Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь предложения, в том числе проекты нормативных правовых актов по вопросам, требующим нормативного правового регулирования;

- принимает к рассмотрению заявки на выдачу охранных документов (патентов, свидетельств) на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, топологии интегральных микросхем, сорта растений, проводит экспертизу этих заявок, осуществляет государственную регистрацию указанных объектов, выдает охранные документы, в установленном порядке признает их недействительными, ведет соответствующие государственные реестры;

- обеспечивает защиту государственных секретов, содержащихся в заявках на секретные изобретения, полезные модели, промышленные образцы;

- организует в установленном порядке рассмотрение апелляционным советом при патентном органе жалоб, возражений и заявлений по вопросам охраноспособности объектов промышленной собственности и иным вопросам, отнесенным к компетенции данного совета в соответствии с законодательством;

- регистрирует лицензионные договоры, договоры уступки, договоры залога прав на объекты интеллектуальной собственности и другие договоры, которые подлежат регистрации в Центре в соответствии с законодательством, ведет государственный реестр таких договоров;
- разрабатывает предложения о видах, размерах и сроках уплаты патентных пошлин и сборов, а также об основаниях для освобождения от их уплаты, осуществляет контроль за правильностью уплаты патентных пошлин и сборов;
- организует разработку и использование эффективных технологических процессов экспертизы заявок на объекты промышленной собственности, подготовки официальных бюллетеней, выдачи охранных документов (патентов, свидетельств), регистрации договоров, ведения государственных реестров, учета и контроля уплаты патентных пошлин и сборов с использованием современных информационных технологий;
- обеспечивает в соответствии с законодательством функционирование коллективного управления имущественными правами авторов и иных обладателей авторского права и смежных прав;
- обеспечивает издание официальных бюллетеней, а также иных информационных и периодических изданий в соответствии с компетенцией Центра;
- организует подготовку (переподготовку) и повышение квалификации специалистов в сфере интеллектуальной собственности;
- осуществляет международное сотрудничество и обеспечивает выполнение международных обязательств Республики Беларусь, отнесенных к компетенции Центра, представляет Республику Беларусь во Всемирной организации интеллектуальной собственности и других специализированных международных организациях, осуществляет международный обмен патентной документацией и информацией;
- участвует в разработке предложений по совершенствованию механизма введения объектов интеллектуальной собственности в гражданский оборот, оценки и учета объектов интеллектуальной собственности;
- обеспечивает организацию, проведение научно-исследовательских работ в области охраны и управления интеллектуальной собственностью;
- оказывает физическим и юридическим лицам методическую помощь, информационные, юридические и иные услуги в области охраны и управления интеллектуальной собственностью;
- осуществляет аттестацию и регистрацию патентных поверенных, а также контроль за выполнением патентными поверенными требований, предъявляемых к их деятельности, ведет государственный реестр патентных поверенных.

4. *Государственный комитет по науке и технологиям Республики Беларусь.* В соответствии с п.п. 6.12. п. 6 Положения о взаимодействии республиканских органов государственного управления, правоохранитель-

ных органов в области охраны интеллектуальной собственности, утвержденного постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 05.08.2005 г. № 871 Государственный комитет по науке и технологиям как республиканский орган государственного управления, проводящий государственную политику и реализующий функцию государственного регулирования в сфере охраны прав на объекты интеллектуальной собственности, в пределах своей компетенции:

- осуществляет контроль за соблюдением законодательства Республики Беларусь, положений международных договоров в области интеллектуальной собственности;

- осуществляет координацию деятельности республиканских органов государственного управления, правоохранительных органов в области охраны интеллектуальной собственности;

- оказывает методическую помощь республиканским органам государственного управления, правоохранительным органам по вопросам охраны интеллектуальной собственности;

- организует работу по созданию и ведению баз данных правообладателей и объектов интеллектуальной собственности.

Изобретение. На признаки изобретения указано в п. 2 ст. 1000 ГК и п. 1 ст. 2 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы». Содержащиеся в этих двух источниках права признаки изобретения абсолютно идентичны: а) изобретение возможно лишь в сфере техники; б) изобретение – это продукт или способ; в) изобретение должно быть новым; г) изобретение должно иметь изобретательский уровень; д) изобретение должно быть промышленно применимо.

Под «продуктом» понимается предмет как результат человеческого труда, а под «способом» – процесс, прием или метод выполнения взаимосвязанных действий над объектом (объектами), а также применение процесса, приема, метода или продукта по определенному назначению.

Новым считается изобретение, если оно не является частью уровня техники. Изобретение имеет изобретательский уровень, если оно для специалиста явным образом не следует из уровня техники. Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения. При установлении новизны изобретения в уровень техники также включаются при условии их более раннего приоритета все поданные в Республики Беларусь другими лицами не отозванные заявки на изобретения и полезные модели и запатентованные в Республике Беларусь изобретения и полезные модели.

Первоначальное значение изобретения состоит в возможности его неоднократного применения и достижения экономического эффекта. Поэтому важнейшим признаком изобретения является возможность его про-

мышленного применения. Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других сферах деятельности.

Согласно п. 2 ст. 2 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» не считаются изобретением: открытия, а также научные теории и математические методы; решения, касающиеся только внешнего вида изделия и направленные на удовлетворение эстетических потребностей; планы, правила и методы интеллектуальной деятельности, проведения игр или осуществления деловой деятельности, а также алгоритмы и программы для электронно-вычислительных машин; простое предоставление информации. Эти объекты и виды деятельности не считаются изобретениями в соответствии с данным Законом только в случае, если заявка на выдачу патента на изобретение касается лишь этих объектов и видов деятельности как таковых.

Оформление прав на изобретение. Предусмотрено представление заявки в патентный орган. Приоритет изобретения устанавливается по дате подачи в патентный орган заявки, содержащей заявление о выдаче патента, описание, формулу изобретения и чертежи, если в описании на них имеется ссылка. Приоритет может быть установлен по дате подачи первой заявки в государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет), если подача в патентный орган заявки на изобретение осуществлена в течение двенадцати месяцев с даты подачи первой заявки. По ходатайству заявителя этот срок может быть продлен патентным органом, но не более чем на два месяца. Особенности установления приоритета изобретения определены ст. 16 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы».

Предусмотрены проведение экспертизы заявки на изобретение, публикация сведений о заявке на изобретение, регистрация изобретения, публикация сведений о патенте на изобретение, выдача патента.

Патент на изобретение удостоверяет авторство, приоритет изобретения и исключительное право на его использование. Патент на изобретение действует в течение двадцати лет. Если для применения средства, в котором использовано изобретение, требуется получение разрешения уполномоченного органа в соответствии с законодательством, срок действия патента на это изобретение продлевается патентным органом по ходатайству патентообладателя не более чем на пять лет.

Полезная модель. *Полезной моделью, которой предоставляется правовая охрана, признается техническое решение, относящееся к устройствам и являющееся новым и промышленно применимым (п. 3 ст. 1000 ГК, п. 1 ст. 3 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы»).*

Полезная модель может быть признана новой лишь в том случае, если совокупность ее существенных признаков не является частью уровня техники. Уровень техники включает любые сведения об устройствах того же назначения, что и полезная модель, по которой сделана заявка на выдачу патента, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета полезной модели, а также сведения об их открытом применении в Республике Беларусь. При установлении новизны полезной модели в уровень техники включаются также при условии их более раннего приоритета все поданные в Республике Беларусь другими лицами неотозванные заявки на изобретения и полезные модели, а также запатентованные в Республике Беларусь изобретения и полезные модели.

Полезная модель является промышленно применимой, если она может быть использована в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении и других сферах деятельности.

Не признается обстоятельством, препятствующим признанию патентоспособности полезной модели, такое раскрытие информации, относящейся к полезной модели, автором, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, при котором сведения о сущности полезной модели стали общедоступными, если заявка на полезную модель подана в патентный орган не позднее двенадцати месяцев с даты раскрытия информации. При этом обязанность доказывания данного факта лежит на заявителе.

Не может предоставляться правовая охрана: а) решениям, касающимся только внешнего вида изделия и направленным на удовлетворение эстетических потребностей; б) решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Оформление прав на полезную модель. Предусмотрено представление заявки в патентный орган. Приоритет полезной модели устанавливается по дате подачи в патентный орган заявки, содержащей заявление о выдаче патента, описание, формулу полезной модели и чертежи, если в описании на них имеется ссылка. В отношении полезной модели действуют те же правила о приоритете (ст. 16 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы»), что и в отношении изобретения за отдельными исключениями (особенности применения правил о конвенционном приоритете).

Предусмотрены проведение экспертизы заявки на полезную модель, регистрация полезной модели, публикация сведений о патенте на полезную модель, выдача патента.

Патент на полезную модель удостоверяет авторство, приоритет полезной модели и исключительное право на использование полезной модели. Патент на полезную модель действует в течение пяти лет с возможным продлением этого срока патентным органом по ходатайству патентообладателя, но не более чем на три года.

Промышленный образец. *Промышленным образцом, которому предоставляется правовая охрана, признается художественное или художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид и являющееся новым и оригинальным* (п. 4 ст. 1000 ГК, п. 1 ст. 4 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы»).

Для целей возможной идентификации в качестве промышленного образца под изделием Закон «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» (п. 1 ст. 4) понимает «предмет промышленного или кустарного производства».

Промышленный образец признается новым, если совокупность его существенных признаков неизвестна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца. При установлении новизны промышленного образца учитываются при условии их более раннего приоритета все поданные в Республике Беларусь другими лицами неотозванные заявки на промышленные образцы, а также запатентованные в Республике Беларусь промышленные образцы.

Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обуславливают творческий характер особенностей изделия.

Идентификации в качестве промышленного образца служат его существенные признаки, те, которые определяют эстетические, эргономические особенности внешнего вида изделия, его формы и конфигурации, орнамента и сочетания цветов.

Не признается обстоятельством, влияющим на патентоспособность промышленного образца, такое раскрытие информации, относящееся к промышленному образцу, автором, заявителем или любым лицом, получившим от них прямо или косвенно эту информацию, при котором сведения о сущности промышленного образца стали общедоступными, если заявка на промышленный образец подана в патентный орган не позднее шести месяцев с даты раскрытия информации. При этом обязанность доказывания данного факта лежит на заявителе.

Не может предоставляться правовая охрана:

- а) решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия;
- б) решениям, противоречащим общественным интересам, принципам гуманности и морали;
- в) объектам архитектуры (в том числе промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям), кроме малых архитектурных форм;
- г) печатной продукции как таковой;
- д) объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих и им подобных веществ.

Оформление прав на промышленный образец. Предусмотрено представление заявки в патентный орган. Приоритет промышленного образца устанавливается по дате подачи в патентный орган заявки, содержащей заявление о выдаче патента, комплект графических изображений изделия (макета, рисунка) и описание промышленного образца. В отношении промышленного образца действуют те же правила о приоритете (ст. 16 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы»), что и в отношении изобретения за отдельными исключениями (особенности применения правил о конвенционном приоритете).

Предусмотрено поведение экспертизы заявки на промышленный образец, регистрация промышленного образца, публикация сведений о патенте на промышленный образец, выдача патента.

Патент на промышленный образец удостоверяет авторство, приоритет промышленного образца и исключительное право на его использование. Патент на промышленный образец действует в течение десяти лет с возможным продлением этого срока патентным органом по ходатайству патентообладателя, но не более чем на пять лет.

Закон «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы» различает *служебные*: а) изобретение; б) полезную модель; в) промышленный образец.

По общему правилу право на получение патента на служебные изобретение, полезную модель, промышленный образец, созданные работником, принадлежит нанимателю. Вместе с тем, договором между ними может быть предусмотрено иное.

Изобретение, полезная модель, промышленный образец считаются служебными, если они относятся к области деятельности нанимателя при условии, что деятельность, которая привела к их созданию, относится к служебным обязанностям работника, либо они созданы в связи с выполнением работником конкретного задания, полученного от нанимателя, либо при их создании работником были использованы опыт или средства нанимателя.

Работник, создавший служебные изобретение, полезную модель, промышленный образец, обязан уведомить об этом нанимателя в письменной форме. Если наниматель в течение трех месяцев с даты уведомления его работником о созданных изобретении, полезной модели, промышленном образце не подаст заявку в патентный орган, – право на получение патента принадлежит работнику. В этом случае наниматель вправе использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец на условиях, определяемых лицензионным договором. Основные положения о лицензионном договоре содержатся в ст. 985 ГК и в гл. 6 Закона «О патентах на изобретения, полезные модели, промышленные образцы».

Если работнику не принадлежит право на получение патента, он имеет право на вознаграждение, соразмерное выгоде, которая получена нанимателем или могла бы быть им получена при надлежащем использовании изобретения, полезной модели, промышленного образца в случаях получения нанимателем патента или неполучения патента по поданной нанимателем заявке по причинам, зависящим от нанимателя. Вознаграждение выплачивается в размере и на условиях, определяемых соглашением между работником и нанимателем.

В случае отсутствия соглашения между сторонами о размере и порядке выплаты вознаграждения или компенсации спор рассматривается в судебном порядке. Минимальный размер вознаграждения определяется законодательством. За несвоевременную выплату вознаграждения или компенсации, определенных договором, виновный в этом наниматель несет ответственность в соответствии с законодательством.

Прекращение трудового договора не влияет на права и обязанности работника и нанимателя, возникшие в связи с созданием служебных изобретения, полезной модели, промышленного образца. Заявка на служебные изобретение, полезную модель, промышленный образец может быть также подана нанимателем до истечения одного года с момента прекращения трудового договора. По истечении одного года право на подачу заявки на служебные изобретение, полезную модель, промышленный образец переходит к работнику.

Селекционные достижения. Результаты интеллектуальной деятельности получают правовую охрану и в сфере растениеводства и животноводства. Законодательство Республики Беларусь в сфере селекционных достижений формируется на основе положений содержащихся в международных соглашениях. Так, Республика Беларусь присоединилась к международной Конвенции по охране новых сортов растений от 2 декабря 1961 г., пересмотренной в Женеве 10 ноября 1972 г., 23 октября 1978 г. и 19 марта 1991 г. (Закон Республики Беларусь от 24.06.2002 г. № 115-3). Меры по реализации данной Конвенции определены постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 18.09.2002 г. № 1288.

Первоначально основу правового регулирования селекционных достижений в сфере растениеводства составлял Закон Республики Беларусь «О патентах на сорта растений» от 13.04.1995 г. В настоящее время некоторые положения общего характера, влияющие на сферу отношений, возникающих в связи с созданием, использованием и правовой охраной селекционных достижений содержатся в Законе Республики Беларусь «О растительном мире», в Законе Республики Беларусь «О животном мире». Действует также постановление Совета Министров Республики Беларусь от 31.12.2004 г. № 1707 «О некоторых вопросах регулирования гибридизации и селекции дикорасту-

щих растений». В ГК содержится гл. 64 «Права на новые сорта растений и новые породы животных».

Селекционным достижением в растениеводстве признается сорт растения, полученный искусственным путем или путем отбора и имеющих один или несколько существенных признаков, которые отличают его от существующих сортов растений (ч. 2 п. 1 ст. 1003 ГК).

Селекционным достижением в животноводстве признается порода, то есть целостная многочисленная группа животных общего происхождения, созданная человеком и имеющая генеалогическую структуру и свойства, которые позволяют отличать ее от иных пород животных этого же вида, и количественно достаточная для размножения в качестве одной породы (ч. 3 п. 1 ст. 1003 ГК).

Правовая охрана на новые сорта растений и новые породы животных обеспечивается регистрацией и выдачей патента. Требования, при которых возникает право на получение патента на селекционное достижение, и порядок выдачи патента устанавливаются законодательством. Действие патента на селекционное достижение начинается со дня регистрации селекционного достижения в государственном реестре охраняемых селекционных достижений и выдачи патента и продолжается в течение двадцати лет. При этом законом могут устанавливаться более длительные сроки действия патента для отдельных видов селекционных достижений.

Автор селекционного достижения обладает особым правом, следующим из сущности такого объекта права промышленной собственности как селекционные достижения. Автор вправе определить название селекционного достижения, которое должно отвечать требованиям, установленным законодательством о селекционных достижениях. Кроме того, авторское название селекционного достижения должно пройти процедуру одобрения государственным органом, ведающим испытанием и охраной селекционных достижений.

Производство, воспроизводство, предложения к продаже, а равно продажа и иные виды сбыта охраняемых селекционных достижений требуют обязательного применения зарегистрированных названий селекционных достижений. Присвоение произведенным или продаваемым семенам, племенному материалу названия, отличающегося от зарегистрированного, не допускается.

В соответствии с п. 3 ст. 1004 ГК присвоение названия зарегистрированного селекционного достижения не относящимся к нему произведенным или продаваемым семенам и племенному материалу является нарушением прав патентообладателя и селекционера.

Обладателю патента на селекционное достижение принадлежит исключительное право на использование этого достижения в пределах, установленных законом (ст. 1005 ГК).

Постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31.12.2004 г. № 1707 «О некоторых вопросах регулирования гибридизации и селекции дикорастущих растений» в качестве органа, который устанавливает ограничения, запреты или иные правила проведения гибридизации и селекции дикорастущих растений определено Министерство природных ресурсов и охраны окружающей среды.

Топологии интегральных микросхем. Основу законодательства составляют правила гл. 65 ГК «Право на топологию интегральной микросхемы» и Закон Республики Беларусь «О правовой охране топологии интегральных микросхем».

Топология интегральной микросхемы – зафиксированное на материальном носителе пространственно-геометрическое расположение совокупности элементов интегральной микросхемы и связей между ними (ст. 1 Закона «О правовой охране топологии интегральных микросхем»).

От топологии интегральной микросхемы следует отличать саму интегральную микросхему, которая является материальным основанием топологии. Интегральная микросхема – это микроэлектронное изделие окончательной или промежуточной формы, предназначенное для выполнения функций электронной схемы, элементы и связи которого нераздельно сформированы в объеме или на поверхности материала, на основе которого изготовлено изделие.

Правовая охрана распространяется только на оригинальную топологию. Оригинальной признается топология, созданная в результате творческой деятельности автора. Топология признается оригинальной до тех пор, пока не доказано обратное. Не предоставляется правовая охрана топологии, совокупность элементов которой общеизвестна разработчикам и изготовителям интегральной микросхемы на дату ее создания.

Топологии, состоящей из элементов, которые являются общеизвестными разработчикам и изготовителям интегральной микросхемы на дату создания, предоставляется правовая охрана только в том случае, если совокупность таких элементов в целом удовлетворяет требованиям части второй ст. 2 Закона «О правовой охране топологии интегральных микросхем».

Правовая охрана, предоставляемая данным Законом, не распространяется на идеи, способы, системы, технологию или любую закодированную информацию, которые могут быть воплощены в топологии.

Авторство на топологию может принадлежать лишь физическому лицу, творческим трудом которого создана данная топология. Допускается соавторство в тех случаях, когда топология создана в результате творческой деятельности нескольких физических лиц. Лица, оказавшие техническую, организационную или материальную помощь либо способствовавшие оформлению прав на использование топологии не могут считаться соавторами.

Право авторства на топологию интегральной микросхемы является неотчуждаемым личным правом и охраняется бессрочно.

Правовая охрана предоставляется в определенном объеме, определяемом совокупностью элементов и связей топологии, представленных в депонируемых материалах. Под депонируемыми материалами понимается сборочный топологический чертеж, комплект фотошаблонов или фотографий каждого слоя интегральной микросхемы, а также иные материалы, обеспечивающие идентификацию регистрируемой топологии интегральной микросхемы.

Автору топологии интегральной микросхемы принадлежит исключительное право на использование этой топологии. Автор вправе использовать топологию по своему усмотрению, в том числе, посредством изготовления и распространения интегральной микросхемы с такой топологией. Исключительное право на использование топологии интегральной микросхемы переходит по наследству, а также в порядке правопреемства.

Помимо автора или иного правообладателя возможно также использование топологии и другими лицами. Однако такое использование разрешается лишь в случаях наличия согласия автора или иного правообладателя с соблюдением требований действующего законодательства.

Автор или иной правообладатель вправе передать исключительное право на использование топологии полностью или частично как физическим, так и юридическим лицам по договору. Возможно заключение: а) договора о передаче исключительного права на использование топологии полностью (договор уступки права на топологию); б) договор передачи исключительного права на использование топологии частично (лицензионный договор). Эти договоры подлежат обязательной регистрации в Национальном центре интеллектуальной собственности и без регистрации считаются недействительными. Заключенный сторонами договор должен быть представлен на регистрацию в течение трех месяцев с даты его подписания.

Топология интегральной микросхемы может быть создана в порядке выполнения служебных обязанностей. Исключительное право на использование такой топологии принадлежит нанимателю, если договором между ним и автором не предусмотрено иное. Договором также устанавливается порядок выплаты и размер вознаграждения автору за создание и использование топологии.

В тех случаях, когда топология интегральной микросхемы создана в рамках гражданско-правового договора, исключительное право на использование топологии принадлежит заказчику, если договором не предусмотрено иное.

Оформление прав на топологию интегральной микросхемы. Предусмотрено представление заявки в патентный орган. Требования к заявке на регистрацию топологии установлены ст. 10 Закона «О правовой охране топологий интегральных микросхем». Постановлением Государственного

комитета по науке и технологиям Республики Беларусь от 29.11.2004 г. № 5 утверждены Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию топологий интегральных микросхем. Приоритет топологии устанавливается по дате поступления в патентный орган правильно оформленной заявки. Кроме того, приоритет топологии может устанавливаться по дате первого использования топологии в коммерческих целях где-либо в мире, а также по дате ее первого фиксирования или кодирования.

Предусмотрены проведение экспертизы заявки, выдача свидетельства на топологию интегральной микросхемы, публикация сведений о регистрации.

Правовая охрана топологии интегральной микросхемы предоставляется на основании регистрации топологии в Национальном центре интеллектуальной собственности. Регистрация может быть осуществлена на имя юридического или физического лица с выдачей *свидетельства* установленной формы. Этим свидетельством удостоверяется право на топологию интегральной микросхемы. Свидетельство также удостоверяет авторство, приоритет топологии и исключительное право на ее использование. Исключительное право на использование топологии действует в течение десяти лет.

Нераскрытая информация. Основные правила, касающиеся нераскрытой информации, содержатся в гл. 66 ГК, терминология и содержание которой основаны на положениях международных соглашений, в том числе Парижской конвенции по охране промышленной собственности. В ГК содержится также ст. 140 «Служебная и коммерческая тайна».

Техническая, организационная или коммерческая информация, в том числе секреты производства (ноу-хау) позиционируются в качестве нераскрытой информации в том случае, если обладание такой информацией правомерно, а сама информация не известна третьим лицам (п. 1 ст. 1010 ГК).

Лицо, правомерно обладающее нераскрытой информацией, имеет право на защиту этой информации от незаконного использования, если соблюдены условия, установленные п. 1 ст. 140 ГК, а именно: а) информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам; б) к информации нет свободного доступа на законном основании; в) обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Для того чтобы возникло право на защиту нераскрытой информации, не требуется соблюдения каких-либо формальностей, таких, например, как регистрация. Не требуется также и получения каких-либо охранных документов (свидетельство, патент и др.).

Сведения, которые в соответствии с законодательством не могут составлять служебную или коммерческую тайну (сведения о юридических лицах, правах на имущество и сделках с ним, подлежащие государственной регистрации, сведения, подлежащие представлению в качестве госу-

дарственной статистической отчетности и др.) не подпадают под действие правил о защите нераскрытой информации (п. 3 ст. 1010 ГК).

В соответствии с п. 4 ст. 1011 ГК право на защиту нераскрытой информации действует до тех пор, пока сохраняются условия, предусмотренные п. 1 ст. 140 ГК.

Получение, распространение или использование без законных оснований нераскрытой информации ведет к ответственности в форме возмещения убытков по правилам ст. 1011 ГК. Если лицо, незаконно использующее нераскрытую информацию, получило ее от лица, которое не имело права ее распространять, о чем приобретатель информации не знал и не должен был знать (добросовестный приобретатель), правомерный обладатель нераскрытой информации вправе потребовать от него возмещения убытков, причиненных использованием нераскрытой информации после того, как добросовестный приобретатель узнал, что ее использование незаконно.

Правомерное обладание нераскрытой информацией дает право потребовать от лица, которое незаконно ее использует, немедленного прекращения использования такой информации. Вместе с тем, суд с учетом средств, израсходованных добросовестным приобретателем нераскрытой информации на ее использование, может разрешить дальнейшее использование такой информации на условиях возмездной исключительной лицензии.

Лицо, самостоятельно и правомерно получившее сведения, составляющие содержание нераскрытой информации, вправе использовать эти сведения независимо от прав обладателя соответствующей нераскрытой информации и не отвечает перед ним за такое использование (п. 4 ст. 1011 ГК). Возможны случаи, когда доступ к информации, составляющей служебную или коммерческую тайну осуществляется на основе гражданско-правового договора, например, договора оказания аудиторских услуг (гл. 39 ГК «Возмездное оказание услуг»). В соответствии со ст. 17 Закона Республики Беларусь «Об аудиторской деятельности», аудиторские организации, аудиторы, лица, привлекаемые ими к проведению аудита обязаны обеспечить сохранность сведений и документов, получаемых или составляемых в ходе осуществления аудиторской деятельности, и не вправе передавать эти сведения и документы третьим лицам либо разглашать их без письменного согласия аудируемых лиц, за исключением случаев, предусмотренных законодательством.

Сведения (все или их часть), составляющие содержание нераскрытой информации могут быть переданы обладателем такой информации другому лицу по лицензионному договору (ст. 985 ГК). Лицензиат обязан принимать надлежащие меры к охране конфиденциальной информации, полученной по договору, и имеет те же права на ее защиту от незаконного использования третьими лицами, что и лицензиар. Поскольку в договоре не предусмотрено иное, обязанность сохранять конфиденциальность информации лежит на лицензиате

и после прекращения лицензионного договора, если соответствующие сведения продолжают оставаться нераскрытой информацией (ст. 1012 ГК).

Фирменное наименование. Правила о фирменном наименовании содержатся в § 1 гл. 67 ГК.

Фирменное наименование юридического лица определяется при утверждении его устава и подлежит регистрации путем включения его в Единый государственный регистр юридических лиц (п. 2 ст. 1013 ГК). Наименования вновь создаваемых юридических лиц, юридических лиц, создаваемых в результате реорганизации другого юридического лица (юридических лиц), а также действующих юридических лиц при внесении изменений или дополнений в их учредительные документы, если при этом изменяется наименование юридического лица (указание на характер деятельности, форму собственности) подлежат согласованию. Постановлением Министерства юстиции Республики Беларусь от 26.12.2002 г. № 37 в редакции постановления Министерства юстиции от 21.03.2005 г. № 12, утверждено Положение о согласовании наименований коммерческих и некоммерческих организаций. Согласование наименования производится управлением Единого государственного регистра юридических лиц Министерства юстиции Республики Беларусь путем проверки тождественности предложенного заявителем наименования (наименований) с наименованиями юридических лиц, внесенных в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, с ранее согласованными и зарезервированными наименованиями, создаваемых юридических лиц, а также на предмет соответствия предложенных наименований требованиям законодательства.

В соответствии с п. 1 ст. 1013 ГК юридическое лицо имеет исключительное право использовать фирменное наименование на товарах, их упаковке, в рекламе, вывесках, проспектах, счетах, печатных изданиях, официальных бланках и иной документации, связанной с его деятельностью, а также при демонстрации товаров на выставках и ярмарках, которые проводятся на территории Республики Беларусь. Фирменное наименование юридического лица может также использоваться в принадлежащем ему товарном знаке.

Исключительное право на наименование, зарегистрированное в Республике Беларусь в качестве обозначения юридического лица, действует на территории Республики Беларусь, а исключительное право на наименование, зарегистрированное или общепризнанное в иностранном государстве, действует на территории Республики Беларусь в случаях, предусмотренных законодательством. С ликвидацией юридического лица или изменением его фирменного наименования прекращается действие права на фирменное наименование.

По общему правилу не допускается отчуждение и переход права на фирменное наименование юридического лица. Исключение делается для

случаев реорганизации юридического лица или отчуждения предприятия в целом (п. 1 ст. 1016 ГК).

Согласно п. 2 ст. 1016 ГК обладатель права на фирменное наименование может разрешить другому лицу использование своего наименования (выдать лицензию). Однако при этом в лицензионном договоре должны быть обусловлены меры, исключающие введение потребителя в заблуждение.

Товарный знак (знак обслуживания). Товарные знаки возникли в тот период, когда стала ощущаться потребность в них, когда культурная сфера западной экономики, базирующейся на принципах конкуренции, уже не могла без них обходиться. Их применение стало единственным способом идентификации изделия с помощью одного единственного слова, выражающего намерение купить или продать данное изделие.²⁹⁴

По своему значению товарный знак может рассматриваться в качестве особого инструмента, эффективность использования которого в наибольшей степени проявляется в постпроизводственной стадии и широко используемого в экономической деятельности. Товарный знак обеспечивает сложный механизм производства и распределения товаров, его появление стало прямой реакцией на требования практики, он превратился в пользующуюся громадным спросом услугу на новейшей фазе промышленной революции.²⁹⁵ Товарные знаки могут оказывать большую помощь в преодолении «мучительного выбора», – нерешительности, которую испытывает потребитель, совершая покупку.²⁹⁶

Законодательство Республики Беларусь о товарных знаках (знаках обслуживания) следует основным положениям и принципам, содержащимся в международных соглашениях. Основным международным соглашением в сфере товарных знаков является Парижская конвенция по охране промышленной собственности (1883 г.) и Мадридская конвенция о международной регистрации фабричных и товарных знаков (1891 г.). Республика Беларусь относится к числу государств – участников данных конвенций.

В оригинальном тексте Парижской конвенции по охране промышленной собственности говорится о фабричной или торговой марках (*une marque de fabrique ou de commerce*), которые в нормативных правовых актах и в специальной литературе в переводе на русский именуются «товарными знаками».²⁹⁷

²⁹⁴ Веркман, К. Товарные знаки: создание, психология, восприятие. / К. Веркиан; пер. с англ. – М.: Прогресс, 1974. – С. 34.

²⁹⁵ Pope F. Brock. «Merchandising Value of Trademarks». – *The Barrel*, July, August, September 1952.

²⁹⁶ J. Gordon Lippincott. «Motivating customers by desing». – *Hom Appliance Builder*, February 1957.

²⁹⁷ Веркман, К. Товарные знаки: создание, психология, восприятие. / К. Веркиан; пер. с англ. – М.: Прогресс, 1974. – С. 8.

Основу правового регулирования отношений, связанных с созданием, использованием и правовой охраной товарных знаков составляют правила, содержащиеся в § 2 гл. 67 ГК, а также нормы Закона Республики Беларусь «О товарных знаках (знаках обслуживания)».

Товарный знак (знак обслуживания) – обозначение, способствующее отличию товаров или услуг одних юридических или физических лиц от однородных товаров или услуг других юридических или физических лиц (п. 1 ст. 1 Закона «О товарных знаках (знаках обслуживания)»).

Среди иных обозначений, регистрируемых в качестве товарных знаков, регистрируются обозначения, которые могут быть представлены в графической форме: словесные, включая имена собственные, буквенные, цифровые, изобразительные, сочетания цветов, объемные обозначения, включая форму товара или его упаковку, а также комбинации таких обозначений. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

Владелец товарного знака имеет исключительное право использовать товарный знак и распоряжаться им, а также право запрещать использование товарного знака другими лицами. Охраняемый на территории Республики Беларусь товарный знак со свидетельством на него не может быть использован без разрешения владельца этого знака.

Оформление прав на товарный знак. Предусмотрено представление заявки в патентный орган. Требования к заявке на регистрацию товарного знака содержатся в ст. 6 Закона «О товарных знаках (знаках обслуживания)» и в иных нормативных правовых актах.

Товарный знак может быть зарегистрирован на имя юридического или физического лица с выдачей свидетельства установленной формы. Свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака, исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве, а также содержит изображение товарного знака. Приоритет товарного знака устанавливается по дате подачи заявки в патентный орган. При этом датой подачи заявки считается дата поступления в патентный орган документов, отвечающих требованиям п. 5 ст. 6 Закона «О товарных знаках (знаках обслуживания)».

Приоритет товарного знака может устанавливаться по дате подачи первой заявки на товарный знак в иностранном государстве – участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (конвенционный приоритет), если только заявка в патентный орган поступила в течение шести месяцев с указанной даты.

Приоритет товарного знака, помещенного на экспонатах официальных или официально признанных международных выставок, организованных на

территории одного из государств – участников Парижской конвенции по охране промышленной собственности, может устанавливаться по дате начала открытого показа экспоната на выставке (выставочный приоритет), если заявка подана в патентный орган в течение шести месяцев с указанной даты.

Право конвенционного или выставочного приоритета может быть реализовано при условии, если заявитель, желающий воспользоваться таким правом, укажет на это при подаче заявки на регистрацию товарного знака или в течение двух месяцев с даты поступления заявки в патентный орган и приложит необходимые документы, подтверждающие правомерность такого требования, либо представит эти документы не позднее трех месяцев с даты поступления заявки в патентный орган.

Приоритет товарного знака по выделенной заявке устанавливается по дате приоритета товарного знака первоначальной заявки, подаваемой в соответствии с п. 7 ст. 8 Закона «О товарных знаках (знаках обслуживания)».

Приоритет товарного знака может устанавливаться по дате приоритета международной заявки на регистрацию товарного знака, поданной в соответствии с международным договором Республики Беларусь.

В регистрации товарного знака может быть отказано по результатам экспертизы заявленного обозначения. Абсолютные основания для отказа в регистрации определены ст. 4 Закона «О товарных знаках (знаках обслуживания)». В соответствии с данной статьей не допускается регистрация товарных знаков:

- не имеющих признаков различия;
- вошедших во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида;
- являющихся общепринятыми символами и терминами;
- состоящих исключительно из знаков или указаний, используемых для обозначения вида, качества, количества, свойства назначения, ценности товаров, а также места и времени их производства или сбыта;
- представляющих собой форму товара или его упаковку, определяющиеся исключительно или главным образом сущностью или природой товара, необходимостью достижения технического результата, существенной ценностью товара.

Обозначения, указанные в пункте 1 ст. 4 Закона могут быть включены в товарный знак в качестве неохраняемых элементов, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Положения, предусмотренные пунктом 1 ст. 4 Закона могут не применяться в отношении обозначений, которые на дату подачи заявки на регистрацию товарного знака фактически приобрели различительный характер в результате использования.

Не допускается регистрация товарных знаков, состоящих только из обозначений, представляющих собой государственные гербы, флаги и эмблемы, официальные названия государств, флаги, эмблемы и сокращенные или полные наименования международных межправительственных организаций, официальные контрольные, гарантийные и пробирные клейма, награды и другие знаки отличия или сходных с ними до степени смешения. Такие обозначения могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа или их владельца.

Не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений:

- являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара, места его происхождения или его изготовителя;
- представляющих собой или содержащих указание места происхождения вин или крепких спиртных напитков, охраняемых в силу международных договоров Республики Беларусь, для обозначения вин или крепких спиртных напитков, не происходящих из данного места;
- противоречащих публичному порядку, принципам гуманности и морали.

В соответствии со ст. 5 Закона «О товарных знаках (знаках обслуживания)» не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до их смешения с :

- зарегистрированными или заявленными на регистрацию в Республике Беларусь на имя другого лица и обладающими более ранним приоритетом товарными знаками в отношении однородных товаров;
- товарными знаками других лиц, охраняемыми в Республике Беларусь на основе международных договоров, в отношении однородных товаров;
- товарными знаками других лиц, признанными общеизвестными в установленном патентным органом порядке, в отношении любых товаров.

Регистрация обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, указанным в пункте 1 ст. 5 Закона, допускается при условии представления письменного согласия владельца такого знака.

Не регистрируются в качестве товарных знаков обозначения, воспроизводящие:

- известные на территории Республики Беларусь в отношении однородных товаров фирменные наименования (или их части), принадлежащие другим лицам;
- промышленные образцы, права на которые в Республике Беларусь принадлежат другим лицам, если промышленный образец обладает более ранним приоритетом по сравнению с заявленными на регистрацию товарными знаками;
- географические указания, охраняемые в Республике Беларусь;

- названия известных в Республике Беларусь произведений науки, литературы и искусства, цитаты или персонажей из них, произведения искусства или их фрагменты, названия известных в Республике Беларусь периодических изданий без согласия обладателя авторского права или его правопреемника;
- фамилии, имена, псевдонимы и производные от них, портреты и факсимиле известных в Республике Беларусь лиц в нарушение личных немущественных прав этих лиц без согласия таких лиц или их наследников;
- знаки систем сертификации, охраняемые в установленном законодательством порядке.

Критерии определения известности, указанной в подпунктах 3.1, 3.4 и 3.5 п. 3 ст. 5 Закона, устанавливаются патентным органом и определяются на дату приоритета обозначения, заявленного на регистрацию в качестве товарного знака.

Географическое указание. Географическим указанием признается обозначение, которое идентифицирует товар как происходящий с территории страны либо из региона или местности на этой территории, где определенные качество, репутация или другие характеристики товара в значительной степени связываются с его географическим происхождением. (п. 1 ст. 1024 ГК).

Наименованием места происхождения товара признается название страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта, используемое для обозначения товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для этого географического объекта природными условиями или иными факторами либо сочетанием природных условий и этих факторов (п. 2 ст. 1024 ГК).

Рассматриваемые понятия происходят из положений международных соглашений, касающихся интеллектуальной, в том числе промышленной собственности. Среди иных объектов права промышленной собственности ст. 1 Парижской конвенции об охране промышленной собственности называет «указания происхождения» и «наименования места происхождения».²⁹⁸ Понятия «наименование места происхождения товара» и «указание происхождения товара» образуют собой понятие «*географическое указание*». Наименованием места происхождения товара может быть историческое название географического объекта.

Основу правового регулирования наименования места происхождения товара, составляют правила § 3 гл. 67 ГК и Закон Республики Беларусь «О географических указаниях».

²⁹⁸ Международное частное право: действующие нормативные акты. – М.: Институт международного права и экономики им. А.С. Грибоедова, 1999. – С. 179.

Законом Республики Беларусь от 17.05.2004 г. № 279-З ратифицировано Соглашение о мерах по предупреждению и пресечению использования ложных товарных знаков и географических указаний.

Постановлением Государственного комитета по науке и технологиям Республики Беларусь от 21.03.2003 г. № 6 утверждены:

Правила составления и подачи заявки на регистрацию и предоставления права пользования наименованием места происхождения товара и заявки на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара;

Правила ведения дел по заявке на регистрацию и предоставления права пользования наименованием места происхождения товара и заявке на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара;

Правила рассмотрения заявки и регистрации и предоставления права пользования наименованием места происхождения товара и заявки на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара.

В соответствии с п. 1 ст. 1 Закона «О географических указаниях» географическое указание – обозначение, которое идентифицирует товар как происходящий с территории страны либо из региона или местности на этой территории, где определенные качество, репутация или другие характеристики товара в значительной степени связываются с его географическим происхождением.

Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой название географического объекта или содержащее название географического объекта, но вошедшее в Республике Беларусь во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его изготовления.

Указание происхождения товара – это обозначение, прямо или косвенно указывающее на место действительного происхождения или изготовления товара. Указание происхождения товара может быть представлено в виде названия географического объекта или изображения.

Географическим объектом считается какая-либо территория с официально определенными границами, например страна, регион как часть страны, населенный пункт, местность.

Условия правовой охраны. Предусмотрено представление заявки в патентный орган. На основании регистрации выдается свидетельство на право пользования наименованием места происхождения товара. В качестве заявителя могут выступать физическое или юридическое лицо или группа лиц, которые подали заявки.

Допускается регистрация наименования места происхождения товара несколькими лицами совместно для обозначения производимого ими на территории определенного географического объекта товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для этого географического объекта природными условиями или иными факторами либо сочетанием природных условий и этих факторов. В таких случаях право пользования наименованием места происхождения товара принадлежит каждому из этих лиц.

Право пользования наименованием места происхождения товара, зарегистрированным в установленном порядке, может быть предоставлено любому юридическому или физическому лицу, находящемуся в том же географическом объекте и производящему товар с теми же свойствами.

Не требует регистрации указание происхождения товара. Правовая охрана указания происхождения товара осуществляется на основании использования этого указания и состоит в недопущении использования ложных (фальшивых) указаний происхождения товара, а также указаний, вводящих потребителя в заблуждение в отношении действительного места происхождения товара.

Требования к заявке на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара определены ст. 4 Закона «О географических указаниях» и Правилами составления и подачи заявки на регистрацию и предоставление права пользования наименованием места происхождения товара и заявки на предоставление права пользования уже зарегистрированным наименованием места происхождения товара, утвержденными постановлением Комитета по науке и технологиям при Совете Министров Республики Беларусь от 21.03.2003 г.

Предусмотрены экспертиза заявки, регистрация наименования места происхождения товара, выдача свидетельства на право пользования наименованием места происхождения товара, публикация сведений о регистрации и предоставлении права пользования наименованием места происхождения товара.

Свидетельство действует в течение десяти лет считая с даты подачи заявки в патентный орган с возможным продлением срока его действия каждый раз на десять лет.

Недобросовестная конкуренция. Необходимость в правовом регулировании отношений конкуренции возникла в конце XIX в. в связи с достижением обществом цивилизованных форм экономической деятельности и потребностью обеспечить интересы субъектов, осуществляющих свою деятельность в сфере промышленности и торговли.

За рубежом законодательство о недобросовестной конкуренции стало формироваться, прежде всего, в европейских странах. Этот процесс был

связан с бурным развитием экономических отношений, появлением организованного промышленного производства, новых форм торговли и развитием рынка услуг. Толчком к развитию законодательства о недобросовестной конкуренции в Европе послужила Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 г., где в специальной статье (ст. 10 bis) давался примерный перечень видов недобросовестной конкуренции.²⁹⁹

В соответствии со ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.³⁰⁰

В ГК Республики Беларусь нормы о недобросовестной конкуренции содержит гл. 68 «Недобросовестная конкуренция». В соответствии со ст. 1029 ГК недобросовестной конкуренцией признаются:

- все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, товаров, работ, услуг или предпринимательской деятельности конкурентов;
- ложные утверждения при осуществлении предпринимательской деятельности, способные дискредитировать юридическое лицо, индивидуального предпринимателя, товары, работы, услуги или предпринимательскую деятельность конкурента;
- указания или утверждения, использование которых при осуществлении предпринимательской деятельности может ввести в заблуждение относительно характера, свойств, пригодности к применению или количества товаров, работ, услуг конкурента;
- другие действия, противоречащие требованиям Гражданского кодекса и иных актов законодательства о конкуренции, при осуществлении предпринимательской деятельности.

Статья 1030 ГК содержит общие правила об ответственности за осуществление недобросовестной конкуренции, а именно: лицо, осуществляющее недобросовестную конкуренцию, обязано прекратить противоправные действия и опубликовать опровержение распространенных сведений и действий, составляющих содержание недобросовестной конкуренции. Лицо, потерпевшее от недобросовестной конкуренции, вправе требовать от недобросовестного конкурента возмещения причиненных убытков.

²⁹⁹ См.: Богоненко, В.А. Основные институты гражданского права зарубежных стран: учеб.-метод. комплекс для студентов спец. 24 01 02 / В.А. Богоненко. – Новополоцк: ПГУ, 2004.

³⁰⁰ Международное частное право: действующие нормативные акты. – М.: Институт международного права и экономики им. А.С. Грибоедова, 1999. – С. 191.

НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

Наследственное право берет свое начало со времен Древнего Рима. В частности, институт завещательного права в римской правовой системе представлял собой уникальнейшее явление всего античного мира. Наиболее отчетливо выраженная черта римского института завещательного права заключалась в его религиозном характере, проявлявшемся, прежде всего, в том, что член семьи, получавший завещание, был обязан сначала выполнить семейный культовый обряд (*sacra*) и таким образом продолжить уже устоявшийся в ту эпоху семейный обычай.³⁰¹ Вместе с тем, по точному определению Д.И. Мейера право наследования у каждого народа своеобразно, так что положения одного законодательства не применяются к другим. Поэтому, как ни богата внутренним развитием система римского права наследования, непосредственного применения к нашему праву она получить не может.³⁰²

Наследование – это переход имущества гражданина после его смерти к другим лицам в порядке, предусмотренном актами законодательства.

Правовые нормы, регулирующие отношения, возникающие в связи со смертью гражданина и обеспечивающие переход его прав и обязанностей к другим лицам, образуют собой **наследственное право**. Наследственное право позиционируется также и в субъективном смысле, указывая на обеспеченную актами законодательства возможность осуществления права наследования.

Источники наследственного права:

1. Конституция Республики Беларусь. Согласно ст. 44 Конституции неприкосновенность собственности, право ее наследования охраняются законом.
2. Кодифицированные акты. Основные положения содержатся в Гражданском кодексе (Раздел VI «Наследственное право»). Отдельные нормы содержатся в иных кодифицированных актах, например в ГПК, Кодексе о земле и др.
3. Некодифицированные законы. Нормы о наследовании содержатся в Законе Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности», в частности в ст. 51 «Удостоверение завещаний и доверенностей, приравняемых к нотариально удостоверенным», а главным образом – в гл. 13 «Принятие мер по охране наследства и управлению им. Выдача свидетельств о праве на наследство». Отдельные нормы содержатся в Законе Республики Бела-

³⁰¹ Аннерс Э. История европейского права / Э. Аннерс; пер. со швед. Ин-т Европы. – М.: Наука, 1994. – С. 99 – 100.

³⁰² 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. 408.

рუსь «О крестьянском (фермерском) хозяйстве», в Законе Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» и в других законах.

4. Постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь. В частности, важное значение имеют: постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании» от 21 декабря 2001 г. № 16, а также постановление Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 20 декабря 2007 г. № 17 «О судебной практике по делам о наследовании и выполнении постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь от 21 декабря 2001 г. № 16 «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании».

Основные понятия наследственного права

Наследодатель – лицо, после смерти которого осуществляется наследственное правопреемство. Наследодателем может быть лишь гражданин. Вследствие того, что основанием наследования является смерть гражданина, наследодателем может быть и недееспособное лицо, и несовершеннолетний. Однако при наследовании по завещанию наследодателем может быть только гражданин, обладающий дееспособностью в полном объеме.

Наследники – лица, к которым переходит имущество наследодателя. Ими могут быть физические и юридические лица. Причем граждане могут наследовать независимо от объема их дееспособности. В соответствии со ст. 1037 ГК наследниками по завещанию и закону могут быть граждане, находящиеся в живых в момент открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства. Наследниками по завещанию могут быть также юридические лица, которые являлись созданными в момент открытия наследства, Республика Беларусь и административно-территориальные единицы.

Гражданский кодекс определяет основания, при наличии которых возможно отстранение от наследования. Лица, которые отстраняются от наследования, называются *недостойными наследниками* (ст. 1038 ГК). Отстраняются от наследования, как по завещанию, так и по закону:

- Лица, которые умышленно лишили жизни наследодателя или совершили покушение на его жизнь. Исключение составляют лица, в отношении которых завещатель совершил завещание уже после покушения на его жизнь.
- Лица, которые путем составления подложного завещания, созданием умышленного препятствия осуществлению наследодателем последней воли или иными умышленными противозаконными действиями спо-

собствовали призванию их самих или близких им лиц к наследованию либо увеличению причитающейся им доли наследства.

Например, У. незадолго до смерти попросил свою дочь вызвать нотариуса для того, чтобы составить в ее пользу завещание. Однако дочь, не желая ухудшить моральное состояние больного и стремясь рассеять его опасения о близкой смерти, не исполнила волю отца. Действия дочери, хотя и были направлены против желания наследодателя, не могут быть квалифицированы как противоправные, так как не посягали на его права и права других лиц.³⁰³

При наследовании по закону отстраняются от наследования родители после детей, в отношении которых они были лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко времени открытия наследства, а также граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу акта законодательства обязанностей по содержанию наследодателя, если это обстоятельство подтверждено в судебном порядке (п. 3 ст. 1038 ГК).

На основании ст. 1038 ГК недостойный наследник может быть отстранен от наследования судом по требованию лица, для которого такое отстранение порождает связанные с наследованием имущественные последствия.

Правила ст. 1038 ГК распространяются на наследников, имеющих право на обязательную долю в наследстве (ст. 1064 ГК). Правила, содержащиеся в п.п. 1, 2 и 4 ст. 1038 ГК, соответственно применяются к завещательному отказу (ст. 1054 ГК).

В соответствии с п. 5 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании» от 21.12.2001 г. № 16 наследник может быть признан недостойным и отстранен от наследования только решением суда по иску лица, для которого такое отстранение порождает связанные с наследованием имущественные последствия.

При рассмотрении таких исков необходимо иметь в виду, что действия, предусмотренные п.п. 1 – 3 ст. 1038 ГК, являются основанием для отстранения недостойных наследников от наследства, если они совершены ими умышленно. При этом умышленное убийство наследодателя или покушение на его жизнь наследником должны быть подтверждены приговором, а лишение родительских прав – решением суда.

Не может быть отстранен от наследования наследник, если наследодатель, зная о совершенном этим лицом покушении на его жизнь, завещал в его пользу имущество после покушения.

³⁰³ Эйдинова, Э.Б. Наследование по закону и завещанию / Э.Б. Эйдинова – М.: Юрид. лит., 1985. – С. 9.

Решение суда об отказе в иске об отстранении от наследования недостойного наследника не является препятствием для предъявления иска о признании завещания недействительным.

Наследство. То, что переходит к другим лицам в неизменном виде как единое целое. В данном случае содержание передается такими понятиями как наследство, наследственная масса, наследственное имущество. Состав наследства определен ст. 1033 ГК. Отдельные положения, касающиеся состава наследства содержатся в гл. 73 ГК «Особенности наследования отдельных видов имущества», а также в иных нормативных правовых актах, например в ст.ст. 12, 13 Закона Республики Беларусь «О крестьянском (фермерском) хозяйстве».

В соответствии с п. 1 ст. 1033 ГК в состав наследства входят все права и обязанности, принадлежавшие наследодателю на момент открытия наследства, существование которых не прекращается его смертью. В состав наследства не входят права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя:

- права членства (участия) в коммерческих и других организациях, являющихся юридическими лицами, если иное не установлено законом или учредительными документами;
- право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью;
- права и обязанности по алиментным обязательствам;
- права на пенсии, пособия и другие выплаты на основании законодательства о труде и социальном обеспечении;
- личные неимущественные права, не связанные с имущественными.

В п. 3 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании» от 21.12.2001 г. № 16 обращается внимание на то, что обязанность наследодателя по возмещению причиненного им вреда (в том числе жизни и здоровью гражданина, а также смертью кормильца) в круг прав и обязанностей, которые не включаются в состав наследства, не входит, а поэтому – включается в состав наследства. Наследники, принявшие наследство, обязаны возместить вред, причиненный наследодателем, в пределах стоимости перешедшего к ним наследственного имущества.

Личные неимущественные права, а также другие нематериальные блага, принадлежавшие наследодателю, могут осуществляться и защищаться наследниками, если иное не установлено законодательством. Так, в соответствии с п. 1 ст. 24 Закона Республики Беларусь «Об авторском праве и смежных правах» не переходит по наследству право авторства, право на имя и право на защиту репутации автора. Наследники автора и исполнители

завещания вправе осуществлять защиту указанных прав. Эти правомочия наследников и исполнителей завещания сроком не ограничиваются.

В состав наследства входят паенакопления в жилищном, жилищно-строительном, дачном, гаражном или ином потребительском кооперативе, либо квартира, дача, гараж, иное помещение, пай за которые полностью выплачен, и данное имущество оформлено за наследодателем на праве собственности в установленном законодательством порядке. Если воля наследодателя на оформление указанного имущества на праве собственности была выражена в письменном заявлении, направленном в компетентные органы, но процедура оформления не была завершена в связи с его смертью, такое имущество может быть судом признано наследственным по требованию заинтересованных лиц (п. 4 ст. 1033 ГК).

Основания наследования. Наследование осуществляется по закону и по завещанию (п. 1 ст. 1032 ГК). В соответствии с п. 2 ст. 1032 наследование по закону имеет место, когда завещание отсутствует либо определяет судьбу не всего наследства, а также в иных случаях, установленных ГК и принятыми в соответствии с ним иными актами законодательства.

Открытие наследства. Действующий ГК (п. 1 ст. 1035) связывает открытие наследства с фактом смерти гражданина или объявления его судом умершим. Иных фактов, которые бы вели к открытию наследства, закон не предусматривает. Гражданское законодательство конца XIX в. допускало открытие наследства вследствие вступления лица в монашество. Д.И. Мейер указывал, что отрекаясь от мира, лицо тем самым отрекается и от всех житейских отношений. Но те из них, которые не прекращаются за выбытием субъекта, конечно, должны перейти к какому-либо другому лицу; и вот судьба их определяется одинаково с судьбой имущественных отношений, остающихся по смерти лица, так что в отношении к праву наследования вступление в монашество – точно такое же обстоятельство, как смерть лица.³⁰⁴

Временем открытия наследства является день смерти гражданина, а при объявлении его умершим – день, установленный в соответствии с п. 3 ст. 41 ГК. Лица, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг против друга. Наследование открывается после каждого из них, и к наследованию призываются наследники каждого из них.

Место открытия наследства. В соответствии со ст. 1036 ГК местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя, а если оно неизвестно, – место нахождения недвижимого имущества или

³⁰⁴ 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. 409.

основной его части, а при отсутствии недвижимого имущества – место нахождения основной части движимого имущества.

Выморочное наследство. Нормы о выморочном наследстве содержатся в ст. 1039 ГК. При отсутствии наследников по закону или по завещанию, равно и в тех случаях, когда никто из наследников не имеет права наследовать (ст. 1038 ГК), либо все они отказались от наследства, наследство признается выморочным.

Выморочное наследство переходит в собственность административно-территориальной единицы по месту нахождения соответствующего имущества, входящего в состав наследства.

Наследство может быть признано выморочным судом на основании заявления органа местного управления и самоуправления по месту открытия наследства по истечении одного года со дня открытия наследства. Наследство может быть признано выморочным до истечения указанного срока, если расходы, связанные с охраной наследства и управлением им, превышают его стоимость. Охрана выморочного наследства и управление им осуществляются в соответствии со ст.ст. 1066 – 1068 ГК.

Как правильно заметил Д.И.Мейер, если казна получает выморочные имущества, то это не значит еще, что ей принадлежит право наследования по ним: имущества выморочные оказываются бесхозными, ничьими, а таковые принадлежат государству; и вот, *казна получает имущества выморочные, как бесхозные, а не по праву наследования.*³⁰⁵

Наследование по завещанию

Завещанием признается волеизъявление гражданина по распоряжению принадлежащим ему имуществом на случай смерти (п. 1 ст. 1040 ГК).

Завещание – это:

– Гражданско-правовая сделка и поэтому как сделка должна отвечать общим требованиям, предъявляемым к сделкам (гл. 9 ГК), а также требованиям, содержащимся в гл. 70 ГК «Наследование по завещанию».

– Односторонняя сделка, которая не предполагает встречного волеизъявления другого лица. Завещание как односторонняя сделка не нуждается в каком-либо одобрении, согласии со стороны наследников, равно как и в их осведомленности относительно существования самого завещания или его содержания.

– Акт выражения воли или распорядительный акт завещателя. Такое распоряжение направлено на переход имущества к наследникам в порядке универсального правопреемства. В данном контексте не будет счи-

³⁰⁵ Там же. – С. 442.

таться актом выражения воли завещателя данное им поручение исполнить завещание указанному им в завещании лицу (исполнителю завещания, душеприказчику) или распоряжения относительно погребения, поскольку не создает наследственное правопреемство.

- Документ, подтверждающий факт распоряжения завещателя, выражения им воли. Общие правила о форме завещания содержатся в ст. 1044 ГК.

- Акт идентификации личности завещателя. Завещание неразрывно связано с личностью завещателя. Завещание не может быть совершено через представителя, а по общему правилу оно должно быть собственноручно подписано завещателем. Кроме того, распоряжение относительно имущества может исходить только от одного лица, но не двух или более лиц.

Так, в Первую Московскую государственную нотариальную контору было представлено для исполнения завещание от имени Б. на все имущество, в том числе на жилой дом в пользу Г., удостоверенное исполкомом Каменского сельского Совета Нарофоминского р-на Московской области. Нотариальная контора вынесла постановление об отказе в выдаче свидетельства о праве на наследство по завещанию, так как оно было подписано не самим завещателем, а Х. по доверенности, выданной для оформления договора продажи дома.³⁰⁶

Завещание может быть совершено лишь полностью дееспособным гражданином.

Наследственное право придерживается принципа *свободы завещания*. Правила формализующие этот принцип содержатся в ст. 1041 ГК. Завещатель вправе:

- Завещать как все имущество, так и какую то его часть одному или нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также Республике Беларусь и ее административно-территориальным единицам.

- Лишить наследства без объяснения причин одного, нескольких или же всех наследников по закону. При этом лишение наследника по закону не распространяется на его потомков, наследующих по праву представления (ст. 1062 ГК), если из завещания не вытекает иное.

- Совершить завещание, содержащее распоряжение о любом имуществе, в том числе об имуществе, собственником которого он может стать на день открытия наследства.

- Обусловить получение наследства определенным правомерным условием относительно характера поведения наследника, отменить и изменить составленное завещание в любой момент после его совершения

³⁰⁶ Эйдинова, Э.Б. Наследование по закону и завещанию / Э.Б. Эйдинова. – М.: Юрид. лит., 1985. – С. 38.

и не обязан при этом указывать или сообщать кому-либо о причинах отмены или изменения им завещания.

Свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве (ст. 1064 ГК), о недопущении возложения на лиц, назначенных наследниками в завещании, обязанности в свою очередь распорядиться определенным образом завещанным им имуществом на случай их смерти, включения в завещание противоправных или невыполнимых для наследника в силу объективных причин условий его поведения для получения наследства (п. 5 ст. 1041 ГК).

Форма завещания. Общие правила о форме завещания содержатся в ст. 1044 ГК. Отдельные нормы содержатся в Законе Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности».

По общему правилу завещание должно быть составлено в письменной форме, собственноручно подписано завещателем и удостоверено нотариусом. ГК допускает и иное:

- Завещание может быть удостоверено и не нотариусом. Такие случаи предусмотрены п. 6 ст. 1045 ГК, ст. 1047 ГК, п. 2 ст. 1048 ГК.

- Завещание может быть подписано не самим завещателем. В соответствии с п. 2 ст. 1044 ГК, если завещатель в силу физических недостатков, болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано в присутствии нотариуса или иного лица, удостоверяющего завещание в соответствии с законом, другим гражданином с указанием причин, в силу которых завещатель не мог подписать завещание собственноручно. В таком случае, в завещании обязательно должны быть указаны фамилия, имя, отчество и постоянное место жительства этого гражданина.

Ни при каких обстоятельствах не допускается составление устных завещаний. Несоблюдение правил ст. 1044 ГК о письменной форме завещания и его удостоверении влечет недействительность завещания.

В случаях, когда в соответствии с ГК при составлении, подписании или удостоверении завещания должны присутствовать свидетели, не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя:

- нотариус или иное лицо, удостоверяющее завещание;
- лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети, родители, внуки и правнуки, а также иные наследники по завещанию и по закону;
- граждане, не обладающие полной дееспособностью;
- неграмотные;
- лица, имеющие судимость за дачу ложных показаний;

- граждане с такими физическими недостатками, которые не позволяют им в полной мере осознать существо происходящего;
- лица, не владеющие в достаточной степени языком, за исключением случаев, когда нотариусом принимается закрытое завещание.

В завещании должны быть указаны место и дата его удостоверения. Исключения составляют особенности, касающиеся закрытого завещания (ст. 1046 ГК).

Виды завещания

Институт завещательного права развивается в направлении законодательного закрепления множественности форм формализующих акт волеизъявления наследодателя. Подобное состояние института завещательного права характерно для многих европейских стран. Законодатель закрепляет различные формально-юридические формы, выражения воли наследодателя квалифицируя их по различным признакам, в том числе по способам выражения воли (публичные, закрытые), по обстоятельствам выражения (общие, специальные), по способам закрепления (устные, письменные).³⁰⁷

Нотариально удостоверенное завещание. Рассматривается в качестве основного вида, правила о котором закреплены в ст. 1045 ГК. Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем либо записано с его слов в присутствии свидетеля нотариусом. При записи завещания со слов завещателя допускается использование нотариусом общепринятых технических средств, например, таких как компьютер.

Завещание, записанное нотариусом со слов завещателя, должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса и свидетеля до подписания завещания. В тех случаях, когда завещатель в силу физических недостатков, болезни или неграмотности не в состоянии лично прочитать завещание, его текст оглашается для него свидетелем в присутствии нотариуса, о чем в завещании делается соответствующая запись с указанием причин, по которым завещатель не смог лично прочитать завещание.

В нотариально удостоверенном завещании, составленном в присутствии свидетеля, указываются его фамилия, имя, отчество, а также постоянное место жительства.

В связи с удостоверением завещания по правилам ст. 1045 ГК у нотариуса возникают определенные обязанности: а) предупредить свидетеля и лицо, подписывающее завещание вместо завещателя, о необходимости соблюдать тайну завещания (ст. 1050 ГК); б) разъяснить завещателю содержание ст. 1064 ГК «Право на обязательную долю в наследстве».

³⁰⁷ См.: Богоненко, В.А. Основные институты гражданского права зарубежных стран: учеб.-метод. комплекс для студентов спец. 24 01 02 / В.А. Богоненко. – Новополоцк: ПГУ, 2004.

В случаях, когда право совершения нотариальных действий предоставлено законом уполномоченным должностным лицам местных исполнительных и распорядительных органов, дипломатическим агентам дипломатических представительств Республики Беларусь и консульским должностным лицам, завещание может быть удостоверено вместо нотариуса соответствующим должностным лицом с соблюдением требований ГК о форме завещания и порядке его нотариального удостоверения (п. 6 ст. 1045 ГК).

Допущение возможности удостоверения нотариусом завещания без ознакомления с его содержанием (ст. 1046 ГК) позволяет идентифицировать завещание, составленное по правилам ст. 1045 ГК как публичное завещание.

Закрытое завещание распространено в европейских странах, но редко используется в белорусской нотариальной практике. Составление закрытого завещания предусмотрено ст. 1046 ГК и требует активного участия самого завещателя. Завещание признается закрытым, когда удостоверяется нотариусом по желанию завещателя без ознакомления с его содержанием.

Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет недействительность завещания, о чем нотариус обязан предупредить завещателя.

Закрытое завещание передается нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Затем конверт, подписанный свидетелями и завещателем с указанием о разъяснении завещателю требований, установленных п. 2 ст. 1046 ГК, запечатывается в присутствии завещателя и свидетелей в другой конверт, на котором нотариус учиняет надпись (заверительная надпись), содержащую сведения о лице, от которого им принято закрытое завещание, о месте и дате его принятия, о фамилии, имени, отчестве и месте жительства каждого свидетеля. Принимая от завещателя конверт с завещанием, нотариус обязан разъяснить завещателю содержание ст. 1064 ГК «Право на обязательную долю в наследстве».

При поступлении сведений о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус обязан проверить такие сведения через органы записи актов гражданского состояния. При поступлении копии актовой записи о смерти или представлении свидетельства о смерти такого лица заинтересованными лицами нотариус не позднее пятнадцати дней производит вскрытие конверта с завещанием с обязательным присутствием двух свидетелей. При вскрытии конверта вправе присутствовать и заинтересованные лица.

О вскрытии конверта с завещанием нотариусом составляется протокол, в котором должны быть отражены место, дата и время вскрытия конверта, фамилия, имя, отчество нотариуса, свидетелей и присутствующих заинтересованных лиц, место их постоянного проживания, состояние кон-

вертов и содержание учиненных в них записей, факт оглашения нотариусом содержащегося в конверте документа, полный текст этого документа, а также подписи нотариуса и свидетелей. Не позднее следующего дня после вскрытия конверта с завещанием нотариус обязан направить сообщения заинтересованным лицам об их праве наследования.

Завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным. Статья 1047 ГК и ст. 51 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности» определяют завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным. Таким образом, допускается возможность придать значение нотариально удостоверенных завещаниям, которые по определенным обстоятельствам не могли быть удостоверены нотариусом.

К нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются:

1. Завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов.

2. Завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, ходящих под Государственным флагом Республики Беларусь, удостоверенные капитанами этих судов.

3. Завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций.

4. Завещания военнослужащих, в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, а также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами этих частей.

5. Завещания 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.

Завещания, предусмотренные п. 1 должны быть подписаны завещателем в присутствии свидетеля, который также подписывает завещание. В остальном, к таким завещаниям, соответственно, применяются правила ст. 1045 ГК, за исключением требования о нотариальном удостоверении завещания.

Завещание, удостоверенное в соответствии со ст. 1047 ГК, должно быть, как только для этого представится возможность, направлено лицом, удостоверившим завещание, через орган юстиции нотариусу по месту жительства завещателя.

Порядок удостоверения завещаний и совершения связанных с этим других действий лицами, которым право удостоверения завещаний предоставляется в соответствии со ст. 1047 ГК, устанавливается законодательством (п. 4 ст. 1047 ГК).

Завещательные распоряжения денежными средствами в банках или небанковских кредитно-финансовых организациях (ст. 1048 ГК) могут позиционироваться в качестве специальной формы выражения воли наследодателя. Права на денежные средства, внесенные гражданином в банковский вклад (депозит) или находящиеся на банковском счете гражданина, могут быть им завещаны по его усмотрению, либо в порядке, предусмотренном статьями 1044-1047 Гражданского кодекса, либо путем совершения завещательного распоряжения непосредственно в том банке или небанковской кредитно-финансовой организации, в которых открыт банковский счет либо размещен банковский вклад (депозит). В отношении средств на счете такое завещательное распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания.

Завещательное распоряжение правами на средства в банке или небанковской кредитно-финансовой организации должно быть собственноручно написано и подписано завещателем с указанием даты его составления и должно быть удостоверено служащим банка или небанковской кредитно-финансовой организации, имеющим право принимать к исполнению распоряжение клиента в отношении средств на его счете в порядке, определяемом законодательством.

Права на денежные средства, в отношении которых в банке или небанковской кредитно-финансовой организации совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с Гражданским кодексом. Эти средства выдаются наследникам на основании свидетельства о праве на наследство и в соответствии с ним. До представления банку или небанковской кредитно-финансовой организации свидетельства о праве на наследство наследникам, указанным в завещательном распоряжении, могут быть выданы со счета наследодателя средства, не превышающие в сто раз установленный законодательством размер базовой величины.

Независимо от вида завещания, действует общий принцип тайны завещания (ст. 1050 ГК) суть которого в том, что нотариус, другое лицо, удостоверяющее завещание, свидетели, а также гражданин, подписывающий завещание вместо завещателя, не вправе до открытия наследства разглашать сведения, касающиеся содержания завещания, его составления, отмены или изменения.

Завещательный отказ (легат). Согласно ст. 1054 ГК завещатель вправе возложить на наследника по завещанию исполнение за счет наследства какого-либо обязательства (завещательный отказ) в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требо-

вать исполнения завещательного отказа. Отказополучателями могут быть лица как входящие, так и не входящие в число наследников по закону.

Предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность или на ином вещном праве, а также в пользование вещи, входящей в состав наследства, приобретение и передача ему имущества, не входящего в состав наследства, выполнение для него определенной работы, оказание ему определенной услуги и т. п. Так, завещая дом, завещатель вправе возложить на наследника обязанность предоставить часть этого дома другому лицу для пожизненного пользования.

Наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом падающей на него части долгов наследодателя. Если наследник, на которого возложен завещательный отказ, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить отказ ограничивается пределами стоимости перешедшего к нему наследства, которая превышает размер его обязательной доли. Если завещательный отказ возложен на всех или нескольких наследников, отказ обременяет каждого из них соразмерно его доле в наследстве, поскольку завещанием не предусмотрено иное.

На наследника, к которому переходят жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель вправе возложить обязанность предоставить другому лицу пожизненное пользование этим помещением или определенной его частью. При последующем переходе права собственности на жилое помещение право пожизненного пользования сохраняет силу. Право пожизненного пользования неотчуждаемо, непередаваемо и не переходит к наследникам отказополучателя. Право пожизненного пользования, предоставленное отказополучателю, не является основанием для проживания членов его семьи, если в завещании не указано иное.

В случае смерти наследника, на которого был возложен завещательный отказ, или в случае непринятия им наследства исполнение завещательного отказа переходит на других наследников, получивших его долю, либо к административно-территориальной единице, если имущество стало выморочным. Завещательный отказ не исполняется в случае смерти отказополучателя до открытия наследства или после открытия, но до момента, когда наследник по завещанию успел принять его.

Отказополучатель не отвечает по долгам наследодателя (п. 6 ст. 1054 ГК).

В юридической литературе обращается внимание на то, что отказополучатель приобретает в связи со смертью наследодателя определенные имущественные права не в порядке наследственного правопреемства, а на условиях обяза-

тельственного правоотношения, в котором на стороне кредитора выступает отказополучатель, а на стороне должника – наследник, обремененный легатом.³⁰⁸

Возложение следует отличать от завещательного отказа. При возложении завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию обязанность совершить действия имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепользуемой цели. Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при выделении наследодателем части имущества для исполнения им возложения.

Предметом возложения может быть и содержание принадлежавших наследодателю животных, надзор и уход за ними.

Если предметом возложения являются действия имущественного характера, то соответственно применяются правила, содержащиеся в ст. 1054 ГК о завещательном отказе.

Исполнения возложения вправе требовать в суде заинтересованные лица, а также исполнитель завещания и любой из наследников, поскольку в завещании не предусмотрено иное (п. 3 ст. 1055 ГК).

Подназначение наследника (субституция) осуществляется в соответствии с правилами ст. 1042 ГК. Завещатель может на случай, если указанный в завещании наследник умрет до открытия наследства, не примет его либо откажется от него или будет устранен от наследования как недостойный наследник в порядке, предусмотренном ст. 1038 ГК, а также на случай невыполнения наследником по завещанию правомерных условий наследодателя назначить другого наследника. Подназначенным наследником может быть любое лицо, которое в соответствии со ст. 1037 ГК вправе быть наследником. Отказ наследника по завещанию не в пользу подназначенного наследника не допускается.

Доли наследников в имуществе и наследование части имущества, оставшейся незавещанной определяются по правилам ст. 1043 ГК. Имущество, завещанное двум или нескольким наследникам без указания их долей в наследстве и без указания того, какие входящие в состав наследства вещи или права кому из наследников предназначаются, считается завещанным наследникам в равных долях. неделимая вещь (ст. 133 ГК), завещанная двум или нескольким наследникам, считается завещанной в долях, соответствующих стоимости завещанных им частей этой вещи. Часть имущества, оставшаяся незавещанной, распределяется между наследниками по закону, призываемыми к наследованию в порядке, предусмотренном ст.ст. 1056 – 1065 ГК. В число этих наследников входят и те наследники по закону, которым другая часть имущества была оставлена по завещанию.

³⁰⁸ 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. 506.

Отмена и изменение завещания. Завещание, как распорядительный акт не связывает волю завещателя. Завещатель вправе в любое время отменить сделанное им завещание в целом либо изменить его посредством отмены, изменения или дополнения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, сделав новое завещание.

Способами отмены завещания являются: а) уничтожение всех экземпляров завещания завещателем; б) уничтожение всех экземпляров завещания нотариусом по письменному распоряжению завещателя.

Завещание, составленное ранее, отменяется последующим завещанием полностью или в части, которой оно ему противоречит. Ранее сделанное завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, не восстанавливается, если последнее будет в свою очередь отменено или изменено завещателем.

Недействительность завещания. Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или интересы которого нарушены этим завещанием. В любом случае, до открытия наследства оспаривание завещания не допускается.

Завещание признается недействительным при нарушении правил о форме завещания, других положений ГК, влекущих недействительность завещания или недействительность сделок (§ 2 гл. 9 ГК). Не могут служить основанием признания завещания недействительным опiski и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если доказано, что они не могут влиять на понимание волеизъявления завещателя.

Недействительным могут быть признаны как завещание в целом, так и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения. Недействительность отдельных завещательных распоряжений не затрагивает остальной части завещания, если можно предположить, что она была бы включена в завещание и при отсутствии распоряжений, признаваемых недействительными.

Признание завещания недействительным не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного завещания.

Разрешая дела о признании завещания недействительным по основаниям, предусмотренным ст.177 ГК, судам следует иметь в виду, что причины, вызвавшие неспособность гражданина понимать значение своих действий или руководить ими в момент составления завещания, значения не имеют. Ими могут быть заболевание (в том числе душевная болезнь), употребление алкогольных напитков, наркотических или психотропных веществ. Для подтверждения такого состояния наследодателя допускаются все средства доказывания. При рассмотрении таких исков судам следует обсуждать вопрос о назначении посмертной судебно-медицинской, судеб-

но-психиатрической экспертиз (п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь «О некоторых вопросах применения судами законодательства о наследовании» от 21.12.2001 г. № 16).

Исполнение завещания предусмотрено правилами ст. 1053 ГК. Исполнение завещания позволяет обеспечить совершение всех действий необходимых для исполнения воли завещателя. Завещатель вправе поручить исполнение завещания указанному им в завещании лицу, который не является наследником. Такое лицо выступает в качестве исполнителя завещания или душеприказчика. Институт исполнения завещания был хорошо известен гражданскому праву конца XIX века. В завещании указывалось лицо, которому поручалось от завещателя привести в исполнение его последнюю волю. И вот это-то лицо называется душеприказчиком, поэтому в прежние времена главной обязанностью такого лица были заботы об успокоении души умершего, т. е. молитвы о нем, вклады в церкви, монастыри и тому подобное: завещатель приказывал ему душу свою.³⁰⁹

Согласие быть исполнителем завещания должно быть выражено самим лицом в его собственноручной надписи на завещании, либо в заявлении, приложенном к завещанию. Если исполнитель завещания завещателем не назначен, то по соглашению между собой наследники вправе поручить исполнение завещания одному из наследников либо другому лицу. В случае недостижения такого соглашения исполнитель завещания может быть назначен судом по требованию одного или нескольких наследников из предложенных ими суду лиц.

Исполнитель завещания имеет право в любое время отказаться от исполнения возложенных на него завещателем обязанностей, заранее известив об этом наследников по завещанию. Освобождение исполнителя завещания от его обязанностей возможно также по решению суда согласно заявлению наследников.

Действия, которые обязан совершить исполнитель завещания, определяются завещателем в завещании. Если иное не установлено в завещании, исполнитель должен принять меры, необходимые для исполнения завещания (п. 2 ст. 1053 ГК), в том числе:

- обеспечить переход к наследникам причитающегося им имущества в соответствии с волей наследодателя и законом;
- принять самостоятельно или через нотариуса меры по охране наследства и управлению им в интересах наследников;
- получить причитавшиеся наследодателю суммы и иное имущество для передачи их наследникам, если эти суммы не подлежат передаче другим лицам (п. 1 ст. 1090 ГК);

³⁰⁹ 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. 424.

– исполнить завещательное возложение либо требовать от наследников по завещанию исполнения завещательного отказа (ст. 1054 ГК) или завещательного возложения (ст. 1055 ГК).

В целях исполнения воли наследодателя исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с управлением наследством и исполнением завещания, в том числе в суде и других государственных органах.

Исполнитель завещания имеет право на возмещение за счет наследства необходимых расходов, связанных с исполнением завещания, а также на получение сверх расходов вознаграждения за счет наследства, если только это предусмотрено завещанием.

Наследование по закону

Наследование по закону возникает когда: а) отсутствует завещание; б) завещание составлено, но определяет судьбу не всего наследства. Наследование по закону имеет место и в иных случаях, установленных Гражданским кодексом и принятыми в соответствии с ним иными актами законодательства.

Круг наследников по закону и порядок их призвания к наследованию определен гл. 71 ГК с учетом различных обстоятельств: брачные, родственные отношения и др.

В основу наследования по закону положен принцип очередности, в соответствии с которым законные наследники призываются к наследованию не все вместе, а в заданной законом последовательности. Таким образом, после открытия наследства к наследованию призываются лишь наследники первой очереди. Наследники второй очереди призываются к наследованию в случаях: а) отсутствия наследников первой очереди; б) непринятия наследниками наследства; в) отстранения от наследования наследников первой очереди по основаниям, указанным в законе; г) отказа от наследства без указания лица, в пользу которого сделан отказ.

Этот же принцип перехода действует и в отношении третьей, четвертой и последующих очередей.

По общему правилу наследники одной очереди призываются к наследованию одновременно, и наследуют в равных долях. Исключение составляют наследники, наследующие по праву представления (ст. 1062 ГК).

При наследовании по закону усыновленный и его потомство, с одной стороны, и усыновитель, и его родственники – с другой, в полной мере приравниваются к родственникам по происхождению (кровным родственникам).

Усыновленный и его потомство не наследуют по закону после смерти родителей усыновленного и других его родственников по происхождению, а родители усыновленного и другие его родственники по происхождению не наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства, за

исключением случаев, указанных в п. 4 ст. 1056 ГК. Согласно правилам, содержащимся в п. 4 ст. 1056 ГК, в случаях, когда в соответствии с Кодексом о браке и семье Республики Беларусь усыновленный по решению суда сохраняет права и обязанности по отношению к одному из родителей и другим родственникам по происхождению, усыновленный и его потомство наследуют по закону после смерти этих родственников, а последние наследуют по закону после смерти усыновленного и его потомства.

Допускается изменение правил Гражданского кодекса об очередности призвания наследников по закону к наследованию, а также о размере их долей в наследстве. Для этого требуется нотариально удостоверенное соглашение всех заинтересованных наследников, которое заключается уже после открытия наследства. Вместе с тем, такое соглашение не должно затрагивать прав не участвующих в нем наследников, а также наследников, имеющих право на обязательную долю.

К наследникам *первой очереди* относятся дети, супруг и родители умершего. Внуки наследодателя и их прямые потомки наследуют по *праву представления*, при котором доля наследника по закону, умершего до открытия наследства, переходит к его соответствующим потомкам и делится между ними поровну (ст. 1062 ГК).

К наследникам *второй очереди* относятся полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя. Дети братьев и сестер наследодателя – его племянники и племянницы наследуют по праву представления.

К наследникам *третьей очереди* относятся дед и бабушка умершего как со стороны отца, так и со стороны матери.

К наследникам *четвертой очереди* относятся полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

При отсутствии у умершего наследников первой, второй, третьей и четвертой очереди право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой, пятой и шестой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей. При этом действует принцип устранения, т. е. родственники более близкой степени родства устраняют от наследования родственников более далекой степени родства. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников друг от друга. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

В соответствии с правилами ст. 1061 ГК призываются к наследованию родственники третьей, четвертой, пятой и шестой степени родства перечисленные в п. 3 ст. 1061 ГК. Призываемые к наследованию наследники одной степени родства наследуют в равных долях.

Особым образом решается вопрос о наследовании *нетрудоспособных иждивенцев наследодателя* (ст. 1063 ГК). Граждане, относящиеся

к числу наследников по закону, указанных в ст.ст. 1058 – 1061 ГК, и нетрудоспособные к моменту открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют вместе с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении независимо от того, проживали ли они совместно с наследодателем. Нетрудоспособные иждивенцы, призываемые к наследованию на основании п. 1 ст. 1063 ГК вместе с наследниками одной из предшествующих очередей, наследуют не более одной четвертой части наследства, однако, если наследодатель был обязан по закону их содержать, они наследуют наравне с наследниками этой очереди.

Граждане, которые к моменту открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее одного года находились на иждивении наследодателя и проживали совместно с ним относятся к числу наследников по закону, хотя и не указаны в ст.ст. 1057 – 1061 ГК. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию, однако не более одной четвертой части наследства. При отсутствии у умершего других наследников указанные нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в равных долях.

Право на обязательную долю в наследстве. Права супруга при наследовании. В интересах несовершеннолетних или нетрудоспособных детей наследодателя, а также его нетрудоспособных супруга и родителей за ними закреплена обязательная доля. Они наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону. В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость имущества, состоящего из предметов обычной домашней обстановки и обихода, и стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа. Любые ограничения и обременения, установленные в завещании для наследника, имеющего право на обязательную долю в наследстве, действительны лишь в отношении той части переходящего к нему наследства, которая превышает обязательную долю.

Принадлежащее супругу в силу завещания или закона право наследования не затрагивает других его имущественных прав, связанных с состоянием в браке с наследодателем, в том числе и права собственности на часть имущества, совместно нажитого в браке (ст.ст. 23 – 28 Кодекса о браке и семье Республики Беларусь). По решению суда супруг может быть устранен от наследования по закону, за исключением наследования на основании ст. 1064 ГК, если будет доказано, что брак с наследодателем фактически прекратился до откры-

тия наследства и супруги в течение не менее пяти лет до открытия наследства проживали раздельно и не вели общее хозяйство.

Меры по охране наследственного имущества и управлению им

С момента возникновения наследственного правоотношения (открытие наследства), возникает необходимость в осуществлении мер, которые бы обеспечили интересы наследников или отказополучателей, а также иных лиц. Нотариус по месту открытия наследства принимает указанные в ст.ст. 1067, 1068 ГК меры необходимые по охране наследства и управлению им. В соответствии со ст. 72 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности» принятие мер по охране наследства и управлению им осуществляется нотариусом, а по поручению нотариуса – уполномоченными должностными лицами, а также должностными лицами дипломатических представительств и консульских учреждений Республики Беларусь в соответствии с требованиями, установленными ГК и иными актами законодательства Республики Беларусь.

Меры по охране наследства или управлению им принимаются по заявлению одного или нескольких наследников, исполнителя завещания, органа местного управления и самоуправления или других лиц, действующих в интересах сохранения наследственного имущества. Вместе с тем, отсутствие заявления не препятствует принятию мер по охране наследства или управлению им.

Согласно п. 3 ст. 1066 ГК в целях выявления состава наследства и его охраны нотариус вправе запрашивать банки и небанковские кредитно-финансовые организации об имеющихся у них во вкладах (депозитах), на счетах или переданных им на хранение деньгах (валюте), валютных и иных ценностях, принадлежащих наследодателю. Однако полученные сведения нотариус может сообщать лишь исполнителю завещания и наследникам.

Меры по охране наследства и управлению им осуществляются в течение срока, определяемого нотариусом с учетом характера и ценности наследства, а также времени, необходимого наследникам, но, во всяком случае, не более чем в течение одного года.

Наследственное имущество может находиться в разных местах. В таких случаях, нотариус по месту открытия наследства направляет через органы юстиции нотариусу, уполномоченному на совершение нотариальных действий должностному лицу по месту нахождения соответствующей части наследственного имущества обязательное для исполнения поручение об охране этого имущества или управлении им.

Для охраны наследства нотариус производит опись наследственного имущества при участии двух свидетелей, отвечающих требованиям, уста-

новленным п. 3 ст. 1044 ГК и при участии заинтересованных лиц, которые пожелали присутствовать при описи имущества.

Входящие в состав наследства наличные деньги (валюта) вносятся в депозит нотариуса, дипломатического агента дипломатического представительства Республики Беларусь и консульского должностного лица консульского учреждения Республики Беларусь, а валютные ценности, изделия из драгоценных камней и металлов и ценные бумаги, не требующие управления ими, передаются банку или небанковской кредитно-финансовой организации для хранения по договору в порядке, предусмотренном ст. 811 ГК «Хранение ценностей в банке или небанковской кредитно-финансовой организации».

Если в состав наследства входит оружие, то оно передается нотариусом на хранение органам внутренних дел.

На практике возникал вопрос – подлежат ли описи продукты питания, обнаруженные в месте нахождения наследственного имущества? Практика Первой Московской нотариальной государственной конторы исходила из того, что эти предметы в опись не включались и передавались присутствующим наследникам, а при их отсутствии – соответствующим организациям (домоуправлениям, жилищно-эксплуатационным конторам и др.) для реализации. Такая передача оформлялась актом.³¹⁰ Действующий ГК содержит норму (п. 4 ст. 1067), в соответствии с которой входящее в состав наследство имущество, не указанное в п.п. 2 и 3 ст. 1067 ГК, если оно не требует управления, передается нотариусом по договору на хранение кому-либо из наследников, а при невозможности передать его наследникам – другому лицу по усмотрению нотариуса.

В состав наследства может входить имущество, которое по своим особенностям требует не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном фонде хозяйственного общества и товарищества, ценные бумаги, исключительные права и т. п.). В случае необходимости управления таким имуществом нотариус в соответствии со ст. 909 ГК в качестве верителя заключает договор доверительного управления этим имуществом. Обязательные и другие условия договора доверительного управления наследственным имуществом, порядок его заключения и определения размера вознаграждения доверительному управляющему устанавливаются законодательством в соответствии с правилами гл. 52 ГК, если иное не вытекает из существа отношений по доверительному управлению наследством.

³¹⁰ Эйдинова, Э.Б. Наследование по закону и завещанию / Э.Б. Эйдинова. – М.: Юрид. лит., 1985. – С. 89.

Порядок описи нотариусом наследственного имущества и принятия им мер к охране этого имущества, в том числе обязательные и другие условия договоров его хранения, а также порядок определения вознаграждения за его хранение устанавливаются законодательством (п. 5 ст. 1067 ГК). Порядок выдачи распоряжения о возмещении расходов, вызванных смертью наследодателя, охраной наследства и управлением им определяется ст. 79 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности».

Приобретение наследства

К приобретению наследства ведет принятие его наследником. Принятие наследства не требуется для приобретения выморочного наследства (ст. 1039 ГК). Выморочное наследство переходит в собственность административно-территориальной единицы на основании решения суда, которым наследство признается выморочным.

Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно не заключалось и где бы ни находилось. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками.

В случае если наследство принято одним или несколькими наследниками не считаются принявшими наследство остальные возможные наследники.

Принятое наследство признается принадлежащим наследнику со времени открытия наследства независимо от момента государственной регистрации права наследника на это имущество, если право подлежит регистрации. Непринятие наследником наследства влечет те же последствия, что и его отказ от наследства без указания лица, в пользу которого он отказался от наследства, поскольку иное не установлено законом.

Способы принятия наследства. Принятие наследства осуществляется посредством подачи нотариусу по месту открытия наследства заявления наследника: а) о принятии наследства; б) о выдаче свидетельства о праве на наследство. Подписанное наследником заявление может быть подано и не самим наследником. В таком случае требуется засвидетельствовать подпись наследника у нотариуса или у должностного лица, уполномоченного совершать нотариальные действия (п. 6 ст. 1045 ГК).

Возможно принятие наследства через представителя, но только в том случае, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на принятие наследства.

Признается, если не доказано иное, что наследник принял наследство, когда он фактически вступил во владение или управление наследственным имуществом, в частности когда наследник:

- принял меры к сохранению имущества, к защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;

- произвел за свой счет расходы на содержание имущества;
- оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитававшиеся ему суммы.

Сроки принятия наследства. В соответствии с п. 1 ст. 1071 ГК наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства. Согласно п. 1 ст. 73 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности» нотариус, получивший сообщение об открытии наследства до истечения срока для его принятия, обязан не позднее следующего дня с момента получения данного сообщения известить об открытии наследства наследников, место жительства или место работы которых ему известно. Правила ст. 73 данного Закона допускают возможность произвести такое извещение за счет средств лиц, заинтересованных в извещении наследников об открытии наследства путем помещения соответствующего объявления в печати.

Когда право наследования возникает для других лиц в случае отказа наследника от наследства, они могут принять наследство в течение оставшейся части срока, указанного в п. 1 ст. 1071 ГК, а если оставшийся срок менее трех месяцев, то в течение трех месяцев. Лица, для которых право наследования возникает лишь в случае непринятия наследства другим наследником, могут принять наследство до истечения трех месяцев со дня окончания срока, указанного в п. 1 ст. 1071 ГК.

Принятие наследства возможно и по истечении установленного ст. 1071 ГК срока для принятия наследства. По заявлению наследника, пропустившего такой срок, суд может признать его принявшим наследство, если сочтет, что причины пропуска срока уважительные. В частности, если суд установит, что срок для принятия наследства был пропущен потому, что наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства, и при условии, что наследник, пропустивший срок для принятия наследства, обратился в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали. Признав наследника принявшим наследство, суд решает вытекающие из этого вопросы прав других наследников на наследственное имущество, а также признает недействительными выданные ранее свидетельства о праве на наследство. В этом случае выдача нового свидетельства о праве на наследство не требуется.

Пункт 2 ст. 1072 ГК допускает возможность принятия наследником наследства по истечении срока, установленного для его принятия и без обращения в суд. Для этого требуется согласие всех остальных наследников, принявших наследство. Подписи этих наследников под документами, содержащими такое согласие должны быть засвидетельствованы в порядке,

указанном в ч. 2 п. 1 ст. 1070 ГК. Такое соглашение наследников является основанием для аннулирования нотариусом выданного ранее свидетельства о праве на наследство и выдачи нового свидетельства.

Наследник, принявший наследство в соответствии со ст. 1072 ГК после истечения установленного для этого срока, имеет право на получение причитающегося ему наследства в соответствии с правилами ст.ст. 973, 974, 976 и 977 ГК. В случае, указанном в п. 2 ст. 1072 ГК, эти правила применяются постольку, поскольку нотариально удостоверенным между наследниками соглашением не предусмотрено иное.

Наследственная трансмиссия означает переход права на принятие наследства. Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять, то право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам. Так, если после смерти А. через несколько месяцев умер его сын, не успев принять наследство, то причитавшееся сыну наследство перейдет к наследникам сына, а не к остальным наследникам А.

Право принять наследство, принадлежащее умершему наследнику, может быть осуществлено его наследниками на общих основаниях в соответствии со ст.ст. 1069 – 1072 ГК. Если оставшаяся после смерти наследника часть срока для принятия наследства составляет менее трех месяцев, она удлиняется до трех месяцев. По истечении срока для принятия наследства наследники умершего наследника могут быть признаны судом принявшими наследство в соответствии со ст. 1072 ГК, если суд посчитает уважительными причины пропуска этого срока наследниками умершего.

В соответствии с п. 3 ст. 1073 ГК право наследника принять часть наследства в качестве обязательной доли (ст. 1064 ГК) не переходит к его наследникам.

Отказы в наследственном правоотношении. Наследник вправе отказаться от наследства в течение срока, установленного для принятия наследства (ст. 1071 ГК), в том числе и в случае, когда он уже принял наследство. Если наследник принял наследство, фактически вступил во владение или управление наследственным имуществом (п. 2 ст. 1070 ГК), суд по заявлению этого наследника может признать его отказавшимся от наследства и по истечении установленного срока, если сочтет причины его пропуска уважительными (п. 1 ст. 1074 ГК).

Гражданский кодекс закрепляет принцип бесповоротности отказа от наследства, т. е. отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно. Так, в Первую Московскую нотариальную контору обратились дочь и сын с заявлениями о принятии наследства после смерти их

отца. Так как у сына умершего гражданина К. не оказалось свидетельства о рождении, а его сестра отказалась подтвердить родство, то он подал заявление об отказе от наследства. Однако вскоре К. обратился в нотариальную контору с заявлением о принятии наследства. Руководствуясь правилами ГК об отказе от наследства, нотариус отказал в приеме второго заявления, указав на бесповоротность отказа от наследства. К. обратился с жалобой на действия нотариуса в суд Бауманского района Москвы. Суд признал действия нотариальной конторы правильными, поскольку отказ от наследства также бесповоротен, как и принятие наследства.³¹¹

Отказ от наследства совершается подачей заявления наследника нотариусу по месту открытия наследства. Если заявление подается нотариусу не самим наследником, подпись наследника на таком заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом или должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия (п. 6 ст. 1045 ГК).

Допускается отказ от наследства через представителя, но лишь в том случае, если в доверенности специально предусмотрено полномочие на такой отказ.

Отказ от наследства в случаях, когда наследником является несовершеннолетний либо гражданин, признанный недееспособным или ограниченно дееспособным, допускается с предварительного разрешения органа опеки и попечительства (п. 4 ст. 1074 ГК).

При отказе от наследства наследник вправе указать, что он отказался в пользу других лиц из числа наследников по завещанию или наследников по закону любой очереди, в том числе тех, которые наследуют по праву представления.

В п. 1 ст. 1075 ГК определены случаи, когда не допускается отказ в пользу другого лица: а) от имущества, наследуемого по завещанию, если все имущество наследодателя завещано назначенным им наследникам; б) от обязательной доли в наследстве (ст. 1064 ГК); в) если наследнику подназначен наследник (ст. 1042 ГК). Не допускается отказ от наследства с какими-либо оговорками или под условием.

Отказ от части причитающегося наследнику наследства не допускается. Но если наследник призывается к наследованию и по завещанию, и по закону, он вправе отказаться от наследства, причитающегося ему по одному из этих оснований либо по обоим основаниям (п. 3 ст. 1075 ГК).

Об отказе в наследственном правоотношении говорят применительно и к легату. Отказополучатель вправе *отказаться от получения завещательного отказа*. При этом отказ от части причитающегося отказополучателю иму-

³¹¹ Эйдинова, Э.Б. Наследование по закону и завещанию / Э.Б. Эйдинова. – М.: Юрид. лит., 1985. – С. 21 – 22.

щества, отказ в пользу другого лица, с оговорками или под условием не допускается. В тех случаях, когда отказополучатель является одновременно наследником, его право, предусмотренное ст. 1076 ГК, не зависит от его права принять наследство или отказаться от него. Если отказополучатель отказался от завещательного отказа, наследник, обязанный исполнить завещательный отказ, освобождается от обязанности его исполнения.

Приращение наследственных долей (п. 1 ст. 1077 ГК) возможно, что наследник: не примет наследство; откажется от наследства без указания другого наследника, в пользу которого он отказывается; будет отстранен от наследования по основаниям, указанным в ст. 1038 ГК; вследствие признания завещания недействительным. В таких случаях, та часть наследства, которая причиталась бы такому отпавшему наследнику, поступает к наследникам по закону, призванным к наследованию, и распределяется между ними пропорционально их наследственным долям. Если наследодатель завещал все имущество назначенным им наследникам, часть наследства, причитавшаяся наследнику, отказавшемуся от наследства или отпавшему по иным указанным выше причинам, поступает к остальным наследникам по завещанию и распределяется между ними пропорционально их наследственным долям, поскольку иное не предусмотрено завещанием.

Правила, содержащиеся в п. 1 ст. 1077 ГК, не применяются, если отказавшемуся или отпавшему по иным причинам наследнику подназначен наследник (п. 2 ст. 1042 ГК).

Раздел наследства. При наследовании по закону, если наследственное имущество переходит к двум или нескольким наследникам, и при наследовании по завещанию, если наследственное имущество завещано двум или нескольким наследникам без указания конкретных вещей и прав, наследуемых каждым из них, имущество поступает со дня открытия наследства в *общую долевую собственность* наследников. К общей собственности наследников на наследственное имущество применяются правила гл.16 ГК об общей долевой собственности, если иное не установлено правилами ГК о наследовании.

Раздел наследства возможен как по соглашению между наследниками, так и судом. Предметом соглашения может стать имущество, которое входит в состав наследства и находится в общей долевой собственности двух или нескольких наследников. В соответствии с п. 2 ст. 1079 ГК соглашение о разделе наследства, в том числе о выделе из него доли одного из наследников, если оно заключено до выдачи свидетельства о праве на наследство и нотариально удостоверено, является основанием для выдачи наследникам свидетельства о праве на наследство (ст. 1083 ГК) с указанием в свидетельстве конкретных вещей.

Соглашение наследников о разделе наследства, если оно заключено в течение шести месяцев после выдачи свидетельства о праве на наследство и нотариально удостоверено, является основанием для государственной регистрации наследниками их права на недвижимое имущество в соответствии с этим соглашением.

При удостоверении соглашения о разделе наследства в соответствии с п. 2 ст. 1079 ГК и выдаче свидетельства о праве на наследство государственная пошлина взимается за совершение одного из этих нотариальных действий (п. 4 ст. 1079 ГК).

При недостижении наследниками соглашения о разделе наследства, в том числе о выделе из него доли одного из наследников, раздел наследства производится в судебном порядке в соответствии со ст. 257 ГК.

При разделе наследства правилами ГК обеспечивается охрана интересов ребенка, а именно: при наличии зачатого, но еще не родившегося наследника раздел наследства может быть произведен лишь после рождения такого наследника (п. 1 ст. 1081 ГК). Для охраны интересов несовершеннолетних к участию в составлении соглашения о разделе наследства (ст. 1079 ГК) и к рассмотрению в суде дела о разделе наследства (ст. 1080 ГК) должен быть приглашен представитель органа опеки и попечительства.

Статья 1082 ГК закрепляет преимущественное право на определенные объекты из состава наследства при его разделе. Наследник, обладающий совместно с наследодателем правом общей собственности на неделимую вещь (ст. 133 ГК), доля в праве на которую входит в состав наследства, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет наследственной доли вещи, находящейся в общей собственности.

Наследник, который постоянно пользовался совместно с наследодателем или самостоятельно неделимой вещью (ст. 133 ГК), входящей в состав наследства, имеет при разделе наследства преимущественное право на получение в счет своей наследственной доли этой вещи. Наследники, для которых принадлежавшие наследодателю жилой дом, квартира или иное жилое помещение в течение года до открытия наследства являлись единственным местом постоянного проживания, имеют при разделе наследства преимущественное право на получение в счет их наследственных долей этого жилого помещения, а также находящихся в этом помещении домашней утвари и предметов домашнего обихода. Несоразмерность имущества, о преимущественном праве на получение которого заявляет наследник на основании ст. 1082 ГК, его наследственной доле устраняется передачей остальным наследникам другого имущества из состава наследства либо иной компенсацией, в том числе выплатой соответствующей денежной суммы. Если соглашением между всеми наследниками не установлено иное, осу-

щество кем-либо из них преимущественного права возможно после предоставления соответствующей компенсации другим наследникам.

Свидетельство о праве на наследство. Свидетельство о праве на наследство выдается по месту открытия наследства нотариусом или должностным лицом, которому предоставлено право совершения такого нотариального действия. Свидетельство о праве на наследство выдается по заявлению наследника, уже принявшего наследство или принимающего его подачей этого заявления (ст. 1070 ГК). В случае, если заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство подано нотариусу не самим наследником, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом или должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия (п. 6 ст. 1045 ГК). Свидетельство о праве на наследство может быть выдано всем наследникам вместе или каждому наследнику в отдельности.

В соответствии с п. 2 ст. 75 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности» свидетельство о праве на наследство выдается отдельно на каждый объект наследственного имущества, если иное не установлено законодательством Республики Беларусь. Согласно п. 3 ст. 1083 ГК в случае выявления после выдачи свидетельства о праве на наследство наследственного имущества, на которое свидетельство не было выдано, выдается дополнительное свидетельство о праве на наследство.

Свидетельство о праве на наследство выдается наследникам по истечении шести месяцев со дня открытия наследства, за исключением случаев, предусмотренных ГК. При наследовании как по закону, так и по завещанию свидетельство о праве на наследство может быть выдано и ранее истечения шести месяцев со дня открытия наследства. Досрочная выдача свидетельства о праве на наследство допускается в случае, если имеются достоверные данные о том, что кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, иных наследников в отношении наследства или его соответствующей части не имеется.

Выдача свидетельства о праве на наследство может быть приостановлена по постановлению суда в случае спора о праве собственности на наследственное имущество (п. 3 ст. 1084 ГК).

Условия выдачи свидетельства о праве на наследство по закону и свидетельства о праве на наследство по завещанию определены ст.ст. 76 – 78 Закона «О нотариате и нотариальной деятельности». Выдаче свидетельства о праве на наследство по закону предшествует проверка нотариусом факта смерти наследодателя, времени и места открытия наследства, наличия отношений, являющихся основанием для призвания к наследованию по закону лиц, подавших заявления о выдаче свидетельства о праве на наследство, состава и принадлежности наследственно-

го имущества. Подтверждением указанных обстоятельств являются представляемые наследниками документы. Если один или несколько наследников по закону лишены возможности представить документы, подтверждающие наличие оснований для призвания к наследованию по закону, они могут быть включены в свидетельство о праве на наследство с письменного согласия всех остальных наследников, принявших наследство и представивших документы, являющиеся основанием для призвания к наследованию по закону. Свидетельство о праве на наследство по завещанию выдается после проверки нотариусом факта смерти наследодателя, наличия завещания и отсутствия факта его отмены, времени и места открытия наследства, состава и принадлежности наследственного имущества. Данные обстоятельства подтверждаются соответствующими документами. Нотариус обязан также выяснить до выдачи свидетельства о праве на наследство по завещанию круг лиц, которые имеют право на обязательную долю в наследстве.

Если в состав наследства входит имущество, которое подлежит государственной регистрации либо право собственности на которое подлежит государственной регистрации, нотариус истребует у наследников документы, подтверждающие государственную регистрацию права собственности на имущество либо государственную регистрацию имущества на имя наследодателя, а также проверяет отсутствие ареста либо запрещения отчуждения в отношении наследственного имущества.

Возмещение расходов из наследственного правоотношения. Необходимые расходы, вызванные предсмертной болезнью наследодателя, расходы на похороны наследодателя, а также расходы, связанные с охраной и управлением наследственным имуществом, возмещаются за счет наследства в пределах его стоимости (п. 1 ст. 1085 ГК). До получения наследниками свидетельства о праве на наследство требования о возмещении расходов, указанных в п. 1 ст. 1085 ГК, могут быть предъявлены к наследнику, принявшему наследство, или к исполнителю завещания. При отсутствии этих лиц выплата необходимых сумм, в том числе из вклада (депозита) или со счета наследодателя, может быть произведена по решению нотариуса. Для этого лицо, понесшее расходы должно обратиться с заявлением к нотариусу по месту открытия наследства. Если требование, предъявленное указанным лицом, признано нотариусом обоснованным, он выдает распоряжение о возмещении произведенных расходов. При наличии в банке вклада или счета на имя наследодателя нотариус выдает банку распоряжение выдать с данного вклада или счета в возмещение произведенных расходов определенную денежную сумму. При отсутствии в составе наследственного имущества денежных сумм нотариусом дается распоряжение о выдаче вещей, стоимость которых не должна превышать суммы

произведенных расходов. При этом из наследства не могут передаваться недвижимое имущество, транспортные средства.

После получения наследниками свидетельства о праве на наследство расходы, указанные в п. 1 ст. 1085 ГК, возмещаются наследниками в пределах стоимости перешедшего к каждому из них наследственного имущества до погашения требований по долгам наследодателя.

Ответственность по долгам. Каждый из наследников, принявших наследство, отвечает по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества (п. 1 ст. 1086 ГК). В соответствии с п. 2 ст. 1086 ГК наследник, получивший наследственное имущество, как непосредственно – в результате открытия наследства, так и в результате наследственной трансмиссии (ст. 1073 ГК), не отвечает по долгам наследника, от которого к нему перешло право на принятие наследства, а по долгам наследодателя отвечает в пределах стоимости наследственного имущества, полученного по обоим основаниям. Предусмотрена солидарная ответственность наследников по долгам наследодателя (ст. 304 ГК), но каждый из них отвечает в пределах, указанных в п. 1 ст. 1086 ГК.

Кредиторы наследодателя вправе в течение срока исковой давности предъявить свои требования принявшим наследство наследникам. До принятия наследства требования кредиторов могут быть предъявлены к исполнителю завещания или заявлены к наследственному имуществу. В последнем случае рассмотрение иска приостанавливается до принятия наследства наследниками или перехода его как выморочного к административно-территориальной единице (п. 4 ст. 1086 ГК).

Особенности наследования отдельных видов имущества

Нормы о наследовании отдельных видов имущества содержатся в гл. 73 ГК, а также в гл. 4 ГК, в Кодексе о земле, в Законе Республики Беларусь «О хозяйственных обществах», в Законе Республики Беларусь «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» и других нормативных правовых актах.

Об особенностях наследования говорят применительно к наследованию:

- права на стоимость доли в хозяйственном товариществе и на стоимость пая в производственном кооперативе;
- доли (пая) вкладчика в коммандитном товариществе, участника (акционера) хозяйственного общества и члена потребительского кооператива;
- доли в имуществе крестьянского (фермерского) хозяйства;
- вещей, ограниченно оборотоспособных;
- невыплаченных сумм заработной платы, пенсий, пособий и платежей в возмещение вреда;

- имущества, предоставленного Республикой Беларусь или административно-территориальной единицей безвозмездно или на льготных условиях;
- государственных наград и почетных знаков;
- земельных участков.

В состав наследства участника полного товарищества или полного товарища в коммандитном товариществе входит право на стоимость доли этого участника в уставном фонде товарищества, если иное не предусмотрено учредительным договором. В случае принятия наследника в число участников полного товарищества (п. 1 ст. 78 ГК) либо в качестве полного товарища в коммандитное товарищество стоимость доли ему не выплачивается. Наследники участника полного товарищества или полного товарища в коммандитном товариществе несут ответственность по обязательствам товарищества перед третьими лицами в порядке, предусмотренном ст. 72 ГК.

В состав наследства члена производственного кооператива входит право на стоимость пая умершего члена кооператива. При принятии наследника в члены кооператива (п. 4 ст. 111 ГК) стоимость пая ему не выплачивается.

В состав наследства участника коммандитного товарищества (вкладчика), входит доля этого вкладчика в уставном фонде товарищества.

В состав наследства участника общества с ограниченной ответственностью или общества с дополнительной ответственностью входит доля этого участника в уставном фонде общества, если учредительными документами общества не предусмотрено, что такой переход доли к наследникам допускается только с согласия остальных участников общества. Отказ в согласии на переход доли влечет обязанность общества выплатить наследникам ее стоимость в порядке, предусмотренном п. 6 ст. 92 ГК и учредительными документами общества.

В состав наследства участника акционерного общества (акционера) входят принадлежавшие ему акции.

В состав наследства члена потребительского кооператива входит пай умершего члена кооператива.

По общему правилу наследник становится участником (акционером) соответствующего товарищества или общества. Исключение составляют случаи, когда устав общества с ограниченной ответственностью или общества с дополнительной ответственностью требует согласия на участие участников общества и в таком согласии отказано. В силу правил, содержащихся в § 2 гл. 4 ГК в хозяйственных товариществах наследник участника товарищества вправе вступить в товарищество лишь с согласия других участников.

Наследник члена жилищного, дачного, садоводческого, гаражного или иного потребительского кооператива обладает правом быть принятым в члены соответствующего кооператива (п. 6 ст. 1088 ГК).

Решение вопроса о том, кто именно из наследников может быть принят в хозяйственное товарищество или общество, либо в потребительский кооператив в случае, когда права наследодателя к соответствующему юридическому лицу перешли к нескольким наследникам, а также порядок, способы и сроки выплаты наследникам, не ставшим участниками товарищества, общества или кооператива, причитающихся им сумм или выдачи вместо них имущества в натуре определяются законодательством о хозяйственных товариществах и обществах, о потребительских кооперативах, а также их учредительными документами.

В соответствии со ст. 102 Закона «О хозяйственных обществах» доли в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью переходят к наследникам граждан и к правопреемникам юридических лиц, являвшихся участниками этого общества, если учредительными документами общества с ограниченной ответственностью не предусмотрено, что такой переход допускается только с согласия остальных участников общества. Согласие считается полученным, если в течение срока, установленного учредительными документами общества с ограниченной ответственностью, получено письменное согласие всех остальных участников или не получено письменного отказа ни от одного из остальных участников.

Отказ в согласии на переход доли в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью влечет за собой обязанность общества выплатить наследникам умершего участника общества или правопреемникам юридического лица – участника общества действительную стоимость доли в уставном фонде общества либо с согласия наследников (правопреемников) выдать им в натуре имущество, соответствующее такой стоимости.

Действительная стоимость доли в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью определяется по балансу, составленному на момент открытия наследства или на момент правопреемства юридического лица. В этом случае выплата действительной стоимости доли в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью либо выдача в натуре имущества, соответствующего такой стоимости, осуществляются в соответствии со ст. 103 Закона в срок до двенадцати месяцев со дня отказа наследникам (правопреемникам) в согласии на переход к ним доли. Доля в уставном фонде общества с ограниченной ответственностью наследников (правопреемников) переходит к обществу и реализуется в порядке, установленном ст. 100 Закона, если только иной порядок не предусмотрен его учредительными документами.

Согласно п. 1 ст. 13 Закона «О крестьянском (фермерском) хозяйстве» в случае смерти члена фермерского хозяйства или объявления его умершим его наследники могут быть приняты в члены фермерского хозяйства по решению общего собрания членов фермерского хозяйства. В случае смерти члена фермерского хозяйства, если его наследниками по завещанию являются юридическое лицо Республики Беларусь или административно-территориальная единица Республики Беларусь, им выплачивается стоимость наследуемой доли в порядке, предусмотренном ст. 12 Закона. В случае смерти главы фермерского хозяйства, созданного одним гражданином, его наследники, изъявившие желание вести фермерское хозяйство, признаются членами этого фермерского хозяйства. При отказе наследников от вступления в состав членов фермерского хозяйства либо при вынесении общим собранием членов фермерского хозяйства решения об отказе в принятии наследников в состав членов фермерского хозяйства расчеты с ними производятся в порядке, предусмотренном ст. 12 Закона.

Вещи, нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (гражданское оружие и др.) и принадлежавшие на праве собственности умершему, также входят в состав наследства и наследуются в соответствии с правилами Гражданского кодекса с соблюдением установленного законодательством порядка оборота соответствующего имущества. Такие вещи изымаются и помещаются на ответственное хранение уполномоченными органами государственного управления (должностными лицами) в порядке, установленном законодательством. Принятие наследства, в состав которого входят указанные вещи не требует специального разрешения. Вместе с тем, не допускается принятие наследства способами, нарушающими установленный законодательством порядок оборота соответствующего имущества. Наследник, не имеющий специального разрешения, не может владеть и пользоваться ограниченно оборотоспособными вещами, а равно распоряжаться ими иначе, чем это предусмотрено ст. 239 ГК («Прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать»). Если наследник не обратился за получением специального разрешения в течение срока, предусмотренного законодательством, либо ему отказано в выдаче такого разрешения, его право собственности на указанные вещи подлежит прекращению в соответствии со ст. 239 ГК.

Право на получение подлежавших выплате гражданину, но не полученных им при жизни по какой-либо причине *сумм заработной платы и приравненных к ней платежей, пенсий, пособий по социальному страхованию, иных пособий и платежей в возмещение вреда жизни или здоровью* принадлежит проживавшим совместно с умершим членам семьи, а также его нетрудоспо-

собным иждивенцам независимо от того, проживали ли они совместно с умершим (п. 1 ст. 1090 ГК). Требования о выплате сумм на основании п. 1 ст. 1090 ГК могут быть предъявлены к обязанным лицам в течение шести месяцев со дня открытия наследства. В случае если лиц, которые имели бы на основании п. 1 ст. 1090 ГК право на получение сумм, не выплаченных умершему, нет либо они не предъявили требований о выплате этих сумм в установленный срок, соответствующие суммы включаются в состав наследства и наследуются на общих основаниях, установленных Гражданским кодексом.

Средства транспорта и другое имущество, предоставленное гражданину Республики Беларусь или административно-территориальной единицей безвозмездно или на льготных условиях в связи с его инвалидностью или другими подобными обстоятельствами, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях, установленных ГК, за исключением случаев, когда из установленных законодательством условий предоставления этого имущества следует, что оно передается лишь в пользование.

В состав наследства не входят государственные награды, которых был удостоен гражданин и на которые распространяется законодательство о государственных наградах Республики Беларусь. Такие награды могут передаваться после смерти гражданина другим лицам только в порядке, установленном законодательством о государственных наградах Республики Беларусь. Принадлежавшие наследодателю государственные награды, на которые не распространяется законодательство о государственных наградах Республики Беларусь, почетные, памятные и иные знаки, в том числе награды и знаки в составе коллекций, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях, установленных ГК.

Порядок наследования земельных участков определяется Кодексом о земле Республики Беларусь и иными нормативными правовыми актами.

ПРАКТИКУМ

1. Решением областного исполнительного комитета, документы на государственную регистрацию субъектов предпринимательства должны подаваться заявителями только после проведения правовой экспертизы документов в специально созданном юридическом бюро с взиманием специального сбора в размере десяти базовых величин. При отсутствии экспертного заключения документы на регистрацию не принимаются.

Из каких нормативных правовых актов состоит гражданское законодательство? Входят ли в их число акты местных органов управления? Дайте правовую оценку решению исполнительного комитета.

2. Граждане А., Б., С., и Д. обратились в юридическую консультацию с просьбой разрешить их вопрос о возможности стать учредителями коммерческой организации или зарегистрироваться в качестве индивидуальных предпринимателей с учетом того, что:

– Гражданин А. в недавнем прошлом привлекался к уголовной ответственности за хищение имущества нанимателя;

– Гражданин Б. достиг пенсионного возраста и является инвалидом II группы по общему заболеванию;

– Гражданин С. еще не достиг совершеннолетия;

– Гражданин Д. ограничен судом в дееспособности (ст. 30 ГК).

Раскройте содержание таких понятий как: правоспособность и дееспособность граждан; эмансипация; дееспособность несовершеннолетних; ограничение дееспособности граждан. Ответьте на вопросы граждан, обратившихся в юридическую консультацию.

3. а) граждане С., Н. и Л. хотели бы создать организацию, объединяющую любителей театра, кино и музыки;

б) граждане Т., П. и Ю. намерены создать предприятие по сборке и продаже компьютеров;

в) граждане К., С. и А. предполагают создать организацию по оказанию юридической помощи малообеспеченным гражданам;

г) институт современных информационных технологий открыл свои филиалы в трех городах с утверждением единого Положения о филиале;

д) общество с ограниченной ответственностью ООО А. и ООО Б. договорились о том, что ООО А. станет участником ООО Б. Вклад в уставный фонд ООО Б. будет обеспечен посредством зачета долга ООО Б. перед ООО А., а также посредством передачи обществом А. права на аренду помещения.

Какие организационно-правовые формы юридических лиц могут быть использованы в данных ситуациях? Усматривается ли нарушение законодательства в ситуациях «г» и «д»?

4. а) Граждане А. и Д. являются единственными участниками ООО Л. Гражданин А. часто и долго отсутствует, что неблагоприятно сказывается на работе Общества. Однако А. не желает написать заявление о выходе из Общества. Гражданин Б. хотел бы исправить данную ситуацию.

Руководствуясь законодательством о хозяйственных обществах, решите дело.

б) Гражданин С. приобрел акции ОАО Т. В начале года, следующего за тем годом, когда С. приобрел акции ОАО общим собранием акционеров принято решение о выплате дивидендов акционерам общества, но за исключением тех из них, которые приобрели акции во второй половине года. С. относился к числу таких акционеров и не согласился с решением общего собрания.

Каков порядок выплаты дивидендов в ОАО? Решите дело.

в) В собственности супругов Н. находится частное унитарное предприятие Н. Из-за разногласий, касающихся порядка осуществления деятельности предприятия один из супругов предложил определить доли супругов в имуществе предприятия.

Дайте понятие унитарного предприятия. Возможно ли, в данном случае, определение долей?

5. а) Граждане А. и Д. договорились о том, что А. продаст Д. картину. Впоследствии, после того, как Д. отдал А. деньги, последний передал ему картину, но без багета, который, как сказал А., он отдал в ремонт. Д. потребовал от А. передать багет, однако А. ему в этом отказал, ссылаясь на то, что речь шла о «картине», а о багете ничего не говорилось.

Разрешите спор.

б) Республиканское унитарное предприятие Н. и частное унитарное предприятие С. намерены заключить договор купли-продажи одного из складов предприятия Н. Юрист предприятия Н. усомнился в возможности заключения такой сделки, предложив заключить договор аренды.

Может ли предприятие быть предметом договора купли-продажи?

Возможно ли в данном случае заключение договора купли-продажи или договора аренды?

в) Предприятие А. и предприятие Л. заключили договор поставки. По условиям договора предприятие Л. должно рассчитаться за товар векселем. Поставив товар, предприятие А. отказало в приеме векселя, так как вексель авалирован не на полную сумму.

Назовите признаки ценной бумаги и виды ценных бумаг. Дайте понятие векселя и назовите его виды. Что такое вексельный аваль? Решите дело.

6. а) Гражданин Р. выдал гражданину С. доверенность, по которой С. приобрел дом для Р.

Является ли выдача доверенности сделкой? Назовите виды сделок.

б) Предприятие Д. и индивидуальный предприниматель К. намерены заключить договор купли-продажи трех компьютеров.

В какой форме должна быть заключена сделка?

в) Тринадцатилетний гражданин А. без разрешения своих родителей продал гражданину С. коллекцию старинных монет, так как А. срочно нужны были деньги для приобретения спортивного инвентаря, необходимого ему для занятий в спортивной секции.

Можно ли признать данную сделку недействительной?

г) В мае месяце между Р. и Т. был заключен договор купли-продажи жилого дома. Весной большая часть земельного участка и часть строений, находящихся возле дома были затоплены водой из-за разлива реки.

Можно ли признать данную сделку недействительной ?

7. а) Индивидуальный предприниматель В. приобретая для нужд своего компьютерного клуба компьютеры, приобрел для знакомых С. и К. по компьютеру, так как знал, что они хотели сделать такую покупку.

Приведут ли к юридическим последствиям действия В.? Может ли считаться обязательной для С. и К. сделка, совершенная В.?

б) Н. выдал доверенность Т. на приобретение морозильных камер, которые тот должен был купить для Н. будучи в командировке. Однако Т. находясь в командировке, внезапно заболел и попросил своего знакомого У. выполнить поручение Н. У. выполнил поручение, но приобрел морозильные камеры не той модели, которая была необходима Н.

Может ли лицо передать совершение действий, на которые было уполномочено другому лицу? Если да, то в каком порядке?

8. а) 30 мая 2001 г. А. выполняя работы на своем дачном участке, поломал декоративную ограду соседа Б. 20 июля 2004 г. Б. вернувшись из длительной командировки и обнаружив поломку ограды, потребовал от А. оплатить ему расходы по ремонту ограды.

Понятие срока исковой давности. Определите начало течения срока исковой давности.

б) В сентябре 2003 г. С. узнал, что в сентябре 2000 г. издательством «Эра» была переиздана его книга. Согласия на переиздание книги С. не да-

вал. С. обратился в суд к издательству с иском, требуя выплатить ему вознаграждение за переиздание его книги.

Используя нормы ГК об исковой давности, решите данное задание.

9. а) Т. и Ш. договорились о том, что Т. продаст Ш. дом в деревне. Поскольку Т. должен был уехать в длительную командировку, они решили, что Ш. переедет жить в дом Т., а затем, после возвращения из командировки они оформят договор купли-продажи дома. Незадолго до возвращения из командировки из-за удара молнии дом сгорел, сгорело также находящееся в доме имущество Ш., которое он уже завез в дом.

Как должен решаться вопрос о возмещении причиненных убытков?

б) По договору аренды предприятием С. предприятию А. было передано складское помещение. Директор предприятия А. попросил освободить складское помещение от двух принадлежащих предприятию С. автоконтейнеров, так как на склад должны были привезти товар. В письме предприятия С. сообщалось, что автоконтейнеры неисправны и если не решится вопрос с их ремонтом, они будут списаны. Поскольку помещение так и не было освобождено, предприятие А. отремонтировав автоконтейнеры, стало использовать их для собственных нужд.

Правомерны ли действия предприятия А.? Как следует решить вопрос о принадлежности права собственности на автоконтейнеры?

10. а) А. и Л. проживают в одном доме. Две комнаты находятся в собственности А., одна комната в собственности Л. Дав объявление о продаже А., продал одну из комнат гражданину, проживавшему в другом конце города. Узнав о сделке, Л. посчитал, что пострадали его интересы, так как он нуждается еще в одной комнате. По его мнению, в этой комнате мог бы жить его сын, инвалид, который в настоящее время проживает в одной комнате с Л. По мнению А. он все сделал правильно и Л. мог узнать о продаже комнаты заблаговременно из объявления, которое А. вывесил на дверях дома, в котором они с Л. проживают.

Нарушены ли в данной ситуации права Л.?

б) С. сдал в наем комнату, собственником которой он является гражданину Д. К., в собственности которого в этом же доме одна комната считает, что его права нарушены, так как Д. вселился не один, а с несовершеннолетним ребенком, что создает дополнительные неудобства для проживания в доме. Кроме того, К. не давал согласия на сдачу комнаты в наем.

Обоснованы ли доводы К.?

11. а)

Д о р о г а
Земельный участок А.
Земельный участок Б.
Земельный участок В.

- А., Б., В. – собственники земельных участков.
- Д. – дорога.
- В. заинтересован в беспрепятственном и постоянном проезде со своего участка к дороге, но этому препятствует расположение земельных участков А. и Б.

Возможен ли беспрепятственный проезд В. к дороге? Проанализируйте ситуацию с учетом того обстоятельства, что впоследствии собственники участков А. и / или Б. могут произвести отчуждение этих участков другим лицам.

б)

Д о р о г а		
Земельный	Сервитут	участок С.
Земельный		участок Л.

Земельный участок С. обременен сервитутом: проезд от участка Л. к дороге. С. продал свой земельный участок К. Новый собственник намерен построить на своем земельном участке дом, который по его расчетам должен находиться в центре участка, так как другие его места заболочены. Л. по-прежнему заинтересован в проезде к дороге и возражает против строительства.

Решите дело, используя нормы ГК о сервитуте.

12. а) Коммунальное унитарное предприятие А. и ООО Д. намерены заключить договор купли-продажи складского помещения, стоимостью 4 млн. 500 тыс. руб. В уставе КУП А., которое является продавцом, в разделе «Имущество» сказано о том, что предприятие вправе отчуждать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения имущество, балансовая стоимость которого не превышает 200 базовых величин, после предварительного уведомления собственника предприятия.

Будет ли нарушением законодательства продажа складского помещения совершенная с соблюдением правил, предусмотренных уставом КУП А.?

б) Коммунальное унитарное предприятие В. и ОАО Л. намерены осуществлять совместную деятельность по производству и реализации швейных изделий, заключив для этого договор простого товарищества. Предполагается, что вкладом КУП В. будет цех по производству швейных

изделий и технологическое оборудование, а вкладом ОАО технологический процесс и автомобиль для перевозки готовой продукции.

Возможна ли в данном случае передача имущества предприятием В.?

13. а) А. переезжая из коммунальной квартиры в дом оставленный ему по наследству отцом вместе со всеми своими вещами увез и картину известного художника, которую С., сосед А. приобрел на выставке-продаже и которую С., осуществляя ремонт в своей комнате, временно выставил с другими вещами в общий коридор коммунальной квартиры.

Впоследствии, будучи в гостях у А., С. увидел в одной из комнат пропавшую картину. На просьбу вернуть ему картину А. ответил, что нашел ее среди других никому не нужных вещей, а кроме этого вставил картину в новую и дорогую рамку. С. обратился в суд с требованием о возврате ему картины.

Решите дело.

б) В результате шквального ветра лодку с мотором, принадлежащую Н. унесло вниз по реке, где ее спустя несколько дней, обнаружил К. Еще через месяц К. продал лодку с мотором В. По прошествии шести месяцев Н. узнал, что его лодка находится у В. и предъявил в суд иск о возврате лодки с мотором. В суде В. пояснил, что не знал о том, что лодка с мотором принадлежит Н.

Какое решение должен вынести суд?

14. а) Писатели А. и Л. договорились о том, что один раз в месяц будут поочередно устраивать у себя дома литературные вечера с приглашением творческой интеллигенции. Расходы на организацию таких вечеров берет на себя приглашающий. Через несколько месяцев А. предложил Л. пересмотреть их договоренность, поскольку к А. приходит больше гостей и он несет больше расходов чем Л. По мнению Л. никаких обязательств между ним и А. не возникло, а речь идет просто о товарищеской договоренности.

Возникло ли в данном случае гражданско-правовое обязательство?

б) Т. и К. соседи на принадлежащих им дачных участках. Каждый имеет на своем участке дом и хозяйственные постройки. Т. предложил К. в случаях отсутствия последнего следить за порядком на его участке и сохранностью имущества, но с тем условием, что К. в свою очередь также будет присматривать за участком Т. В один из дней, когда К. отсутствовал, проезжавшей мимо участка К. автомашиной были повреждены находящиеся на нем плодовые насаждения. К. потребовал от Т. возместить ему стоимость поврежденных насаждений, так как Т. не выполнил своих обя-

занностей по присмотру за участком. Т. отклонил требования К. поскольку считал, что договор они не заключали и никаких обязанностей у него нет.

Обоснованны ли требования К.? Прав ли Т.?

в) Телевизионная компания «Обзор» заручилась согласием известного художника М. принять у себя рабочую группу, для того чтобы снять фильм о его творчестве с включением фильма в сетку телепередач. Фильм был снят после неоднократных посещений дома и мастерской художника М., однако фильм по телевидению так и не был показан. М. обратился к телекомпани с требованием показать фильм по телевидению или возместить ему неполученные им доходы, которые он получил бы, если бы работал в те дни, когда к нему приезжала съемочная группа с телевидения.

Можно ли в данном случае говорить о наличии гражданско-правового обязательства? Прав ли М.?

15. а) 20 мая А. заключил с лесхозом договор, по которому должен был получить 10 куб. м. деловой древесины для строительства дома. Заключив договор, А. полностью рассчитался с лесхозом, хотя договором и было предусмотрено внесение аванса, а окончательный расчет после передачи древесины. 10 июля лесхоз доставил 3 куб. м. древесины к месту строительства. Оставшаяся часть древесины было обещано доставить в ближайшее время, так как договором предусмотрена «передача древесины в течение 3-х месяцев со дня заключения договора». 19 августа лесхоз предложил А. вывести оставшуюся часть древесины со склада лесхоза. А. не располагавший транспортом потребовал доставить древесину к месту строительства, как и было обещано лесхозом, тем более лесхоз и так задерживает исполнение обязательства. А. потребовал также возместить ему убытки, причиненные нарушением сроков исполнения обязательства. Лесхоз отклонил требования А., сославшись на договор, в котором ничего не сказано о способе передачи древесины.

Что считается надлежащим исполнением обязательств? Усматривается ли в данном случае нарушение обязательства?

б) Между ОАО Р. и Торговым центром Д. 20 сентября 2004 г. заключен договор поставки женских зимних пальто с меховым воротником. Срок поставки – первый квартал 2005 г. Из-за превышения лимита остатков товара на складе ОАО Р. произвело отгрузку Торговому центру предусмотренного договором товара в ноябре 2004 г.

Можно ли в данном случае говорить о нарушении обязательства акционерным обществом? Возможно ли досрочное исполнение обязательства?

16. а) Между ОАО В. и Домом моды заключен договор, по которому ОАО должно поставить платья женские арт. 2630 на сумму 1 млн. руб. В установленный договором срок были поставлены платья женские арт. 2635 на сумму 1 млн. 400 тыс. руб. Дом моды отказался от товара и потребовал от ОАО уплатить предусмотренную договором неустойку в размере 20 % от стоимости подлежащего поставке товара за неуведомление покупателя об изменении ассортимента выпускаемого товара.

ОАО отказалось от уплаты неустойки, ссылаясь на то, что законодательство не предусматривает выплату неустойки в таких случаях. Кроме того, покупателю поставлены особо модные изделия, лучше тех, что были предусмотрены договором.

Дайте понятие неустойки. Обоснованы ли требования покупателя и доводы поставщика?

б) Коммунальное унитарное предприятие Л. обратилось в банк с просьбой о выдачи кредита. После проверки платежеспособности этого предприятия был заключен кредитный договор и выдан кредит на срок двенадцать месяцев. Через десять месяцев с целью обеспечения исполнения обязательства по возврату кредита банк предложил КУП Л. заключить договор залога. Под залог было предложено передать складское помещение и часть готовой продукции предприятия.

КУП Л. считает, что договор залога должен был быть заключен одновременно с кредитным договором, а не к концу истечения срока его действия. Кроме того, возникли сомнения в возможности передачи в залог и недвижимого имущества и готовой продукции.

Понятие и основания возникновения залога. Возможно ли заключение договора залога в данном случае и на условиях, предложенных банком?

в) Между банком и ООО С. заключен кредитный договор под залог продукции производимой Обществом. За шесть месяцев до истечения срока действия кредитного договора банк предложил Обществу в счет погашения кредита перечислять банку деньги, вырученные от продажи продукции.

Назовите виды залога. Соответствует ли законодательству о залоге предложение банка?

17. а) ОАО И. заключены договоры с магазинами, торгующими особо модной одеждой на поставку изделий в III квартале 2005 г. Из-за недопоставки предприятием М. ткани необходимого ассортимента ОАО И. не смогло поставить изделия в магазины.

Кем и какое обязательство нарушено? Какие меры гражданско-правовой ответственности могут применяться в данном случае?

б) Сельскохозяйственное предприятие А. должно было передать по договору консервному заводу 1800 кг. капусты белокочанной для производства овощных консервов. Однако в установленный договором срок предприятие А. смогло поставить только 500 кг. капусты. Кроме того, товар в количестве 150 кг. непригоден для использования из-за низкого качества. На запрос завода в предприятии А. пояснили, что такая поставка объясняется крайне неблагоприятными погодными условиями, сложившимися в этом году.

Какие допущены нарушения, и какие меры гражданско-правовой ответственности могут быть применены? Возможно ли освобождение от ответственности?

18. а) В июне 2004 г. между А. и В. заключен договор купли-продажи квартиры. С наступлением осенне-зимнего периода В. (покупатель) обнаружил, что в квартире повышенная влажность, а из-за расхождения угловых стыков стен в квартире пониженная температура.

В. предъявил иск в суд считая, что совершенная сделка недействительна, так как, по его мнению, А. (продавец) ввел его в заблуждение, охарактеризовав квартиру как «очень хорошую». В суде А. пояснил, что В. сам осматривал квартиру и никаких претензий не предъявил.

Решите дело.

б) С. приобрел в одном из отделов Торгового центра кухонный комбайн. Дома, пытаясь использовать изделие, С. повредил кухонный комбайн из-за его неправильной эксплуатации. С. потребовал от администрации Торгового центра вернуть уплаченные за товар деньги, так как при покупке комбайна он не был ознакомлен с правилами его эксплуатации.

Администрация магазина отклонила требования С., указывая на то, что к изделию прилагается инструкция о порядке его использования, кроме того, на специальных стендах в отделе, где приобретен товар, помещены подробные инструкции по использованию бытовой кухонной техники.

Обоснованы ли требования С. и права ли администрация магазина?

в) К. приобрел в магазине костюм. Спустя три дня К. обратился к администрации магазина с просьбой принять у него костюм и вернуть деньги, поскольку костюм по своему качеству ему не подходит (плохая расцветка).

Решите дело.

г) В июне месяце А. приобрел в магазине перчатки. Когда зимой он их попытался использовать, то обнаружил, что в одной из перчаток разошлись швы. В магазине, куда обратился А., отказались принять назад покупку, ссылаясь на то, что подобные изделия не подлежат возврату и обмену.

Обоснован ли отказ магазина?

19. а) Между ОАО П. и ООО Д. заключен договор поставки, по которому ОАО должно поставить в III квартале 2004 г. 60 ед. мужских костюмов арт. 1240. По условиям договора поставщик должен был поставить в каждом месяце по 20 ед. изделий. В июле месяце обществу Д доставлен контейнер, в котором вместо указанных в счете 20 ед. фактически 15 ед. В августе прибыл товар в количестве 20 ед. из которых 5 костюмов более низкого сорта, чем предусмотрено договором. В сентябре доставлен товар в количестве 20 ед. из которых 15 костюмов арт. 1240, а 5 ед. не предусмотренного договором артикула. Эти же 5 костюмов оказались с производственным браком.

Имеются ли в данном случае нарушения договора поставки? Составьте претензию поставщику.

б) Энергоснабжающее предприятие А. по договору должно было поставить тепловую энергию предприятию К. После заключения договора на предприятие К. прибыли представители энергоснабжающего предприятия А. для осмотра оборудования и приборов учета теплоэнергии. Однако к оборудованию они допущены не были со ссылкой на то, что это имущество предприятия, и оно осуществляет его эксплуатацию самостоятельно и по своему усмотрению.

В период действия договора энергоснабжающим предприятием было недоотпущено в каждом из периодов подачи теплоэнергии значительное ее количество. В результате несколько цехов предприятия К. работали непродолжительное время и выпустили меньше продукции.

Усматриваются ли здесь нарушения? Какие меры гражданско-правовой ответственности могут быть применены?

в) Между сельскохозяйственным предприятием М. и консервным заводом заключен договор, по которому предприятие М. должно передать заводу 800 кг помидор. Поскольку в договоре не был указан способ передачи продукции, предприятие М. предложило заводу вывезти продукцию транспортом завода. Из-за отсутствия бензина завод не смог своевременно вывезти продукцию, и часть ее подверглась порче. Завод потребовал от предприятия М. восполнить недопоставленное количество продукции, уплатить штраф в размере 30 % от стоимости испорченной продукции, кроме этого возместить неполученные доходы, которые завод получил бы от продажи консервированной продукции.

Обоснованы ли требования завода? Решите дело.

г) Индивидуальный предприниматель В. приобрел здание, находившееся в коммунальной собственности с целью использовать его в качестве магазина. Спустя шесть месяцев после передачи здания в его фундаменте были обнаружены глубокие трещины, а в осенне-зимний период подвал оказался заполнен водой, отчего подвальное помещение не могло быть использовано для

хранения товара. Было также установлено, что само здание нуждается в капитальном ремонте. Поскольку договором было предусмотрено, что оплата за здание будет осуществляться частями, предприниматель В. уменьшил сумму очередного платежа на сумму, необходимую для ремонта здания.

Какие требования могут быть предъявлены продавцу здания? Вправе ли предприниматель В. уменьшить суммы платежей?

20. а) Между АО Л. и АО С. заключен договор, по которому АО Л. должно передать акционерному обществу С. товар на сумму 5 млн. руб., а АО С. в свою очередь, должно передать АО Л. товар на сумму 6 млн. руб.

Какой договор заключен сторонами? Возможно ли совершение данной сделки?

б) По заключенному ранее договору унитарное предприятие Т. передало унитарному предприятию В. компьютер. Из-за отсутствия на счете денежных средств, предприятие В. не смогло расплатиться за переданный ему компьютер в связи с чем, предприятию Т. было предложено выполнить работы по установке и наладке промышленного оборудования в новом цехе предприятия Т., поскольку последнее нуждалось в такой услуге.

Определите возможность такой договоренности и ее гражданско-договорную форму.

в) ООО Ч. и АО З. договорились о заключении договора, по которому Общество Ч. безвозмездно передаст АО З. право требования к должникам ООО Ч. в общей сумме 3 млн. руб., а АО З. оплатит рекламу товара, который выпускает ООО Ч.

Возможно ли заключение такого договора?

г) Известный художник А. находясь на длительном лечении в больнице, нарисовал картину с намерением подарить ее администрации медицинского учреждения в знак благодарности.

Возможно ли в данном случае дарение?

21. а) Между А. и В. заключен договор пожизненного содержания с иждивением, в соответствии с которым А. передал плательщику ренты В. жилой дом с земельным участком. Спустя месяц после заключения договора А. потребовал от В. вернуть имущество, поскольку, по его мнению, В. не выполняет своих обязанностей по договору, а именно:

– Вселил в дом своих родственников, которые постоянно скандалят и мешают тем самым А., проживающему в одной из комнат этого дома.

– В. отказался оплатить стоимость ритуальных принадлежностей, которые пожелал заблаговременно приобрести А.

– В. перестал обрабатывать земельный участок и тот зарос травой. Оцените ситуацию. Обоснованы ли требования А.?

б) Между С. и Н. заключен договор пожизненного содержания с иждивением, по которому Н. передал в собственность С. жилой дом, а С. обязался осуществлять уход за Н., предоставить ему одну из комнат в своей квартире, обеспечить питанием и одеждой.

По прошествии одного года со дня заключения договора Н. потребовал возвратить ему жилой дом, полагая, что С. не выполняет своих обязанностей по договору, в том числе не обеспечивает должный уход, комната, предоставленная ему очень холодная, и он постоянно болеет. Возражая, С. указал на то, что за Н. закреплен соцработник, который и осуществляет необходимый уход, периодически навещая Н. Квартира, в которой живет вместе с Н. и С. расположена в старом доме, где ни разу не проводился капитальный ремонт, поэтому в том, что квартира холодная его вины нет.

Обоснованы ли требования Н.? По каким основаниям возможно прекращение пожизненного содержания с иждивением?

22. а) В июне 2004 г. между ООО М. и ОДО К. заключен договор аренды помещения, находящегося в здании, принадлежащем двум собственникам, один из которых ООО М. Помещение было передано ОДО К. – арендатору по акту передачи без каких-либо замечаний. В сентябре месяце из-за ветхости кровли здания в арендуемое помещение стала проникать влага, и помещение оказалось непригодным для использования. Арендатор потребовал от арендодателя – ООО М. произвести капитальный ремонт. Арендодатель отклонил претензию, ссылаясь на то, что ООО М. не единственный собственник здания и не может один нести расходы по его ремонту.

Обоснованы ли требования арендатора и отказ арендодателя?

б) По договору аренды между сельхозпредприятием Р. и фермером Л. последний, как арендатор должен был получить помещение для хранения сельскохозяйственного инвентаря. Поскольку арендодателем осуществлялся ремонт помещения, Л. в течение двух месяцев после заключения договора не мог пользоваться помещением.

Арендодатель направил арендатору расчет арендной платы, начислив ее за те два месяца, которые ушли на ремонт помещения. Арендатор отказался оплатить арендную плату за время, в течение которого осуществлялся ремонт, и потребовал передать ему помещение в пользование.

Допущены ли в данном случае нарушения? Прав ли арендатор?

23. а) По договору подряда между предприятием Н. и предприятием Ц. подрядчик Н. должен был выполнить работы по установке и наладке промышленного оборудования. По договору предоставить оборудование обязан заказчик. Поступившее с завода-изготовителя оборудование было передано в установленные сроки подрядчику, но без технической документации. После установки и наладки оборудования выяснилось, что несколько агрегатов из-за неправильной их установки и наладки не могут использоваться в производстве.

Заказчик потребовал от подрядчика устранить недостатки за счет собственных средств.

Имеются ли в данном случае нарушения? Обоснованы ли требования заказчика?

б) Договором подряда между КУП Л. и индивидуальным предпринимателем С. предусмотрено выполнение работ С. – подрядчиком в несколько этапов. В договоре указана общая стоимость работ – 3 млн. руб. Смета по договору не составлялась. По условиям договора оплата осуществляется после выполнения всего объема работ. После выполнения всех работ подрядчик потребовал выплатить ему установленную договором сумму денег. Заказчик оплатил за выполненные работы 2 млн. 300 тыс. руб., поскольку работа, по его мнению, выполнена не полностью, а смета с указанием стоимости отдельных этапов работ в договоре отсутствует.

Каким образом устанавливается цена в договоре подряда? Прав ли заказчик?

24. а) Жилищно-эксплуатационная организация Д. намерена заключить договоры по которым будут осуществлены: ландшафтно-архитектурное проектирование городского парка; посадка декоративных кустарников и разбивка цветочных клумб; работы по ионизации оранжерей; обустройство пешеходных дорожек; консультирование администрации парка по вопросам эксплуатации парковых сооружений.

Какие гражданско-договорные формы могут использоваться в данном случае?

б) Коммунальное унитарное предприятие Л. заключает договор с АО Ц., по которому акционерное общество должно осуществить размещение предоставленной предприятием щитовой рекламы на территории города, а также обеспечивать нахождение этой рекламы в рабочем состоянии (подсветка, текущий ремонт, диагностика и др.).

При заключении договора возник вопрос, договор подряда или возмездного оказания услуг должны заключить стороны.

Какой договор следует заключить?

25. а) Акционерным обществом К. в адрес ООО Н. произведена отгрузка сырья для производства химической продукции. В пути следования произошло возгорание груза в одном из вагонов, вследствие чего часть груза была повреждена и оказалась непригодной для использования в производстве. Кроме того, при приемке груза от железной дороги на станции назначения была установлена недостача 5 тонн груза из-за неисправности люков, через которые часть сырья просыпалась на землю при перевозке. Груз прибыл в вагоне с исправными пломбами грузоотправителя. Данные обстоятельства были зафиксированы в коммерческом акте. После складирования груза ООО Н. осуществило его внутреннюю приемку с составлением акта и предъявило АО К. претензию с требованием: возместить стоимость недостающего груза (5 т); возместить стоимость груза, поврежденного в результате возгорания.

Оцените ситуацию. Обоснованы ли требования ООО Н.?

б) В адрес унитарного предприятия А. по железной дороге прибыл груз. В связи со значительной задержкой вывоза груза с железнодорожной станции предприятию А. было предложено уплатить специальный сбор за хранение груза на пристанционном складе, а также оплатить расходы по выгрузке груза с вагонов и доставке его на склад. Впоследствии при приемке груза на складе предприятия А. была установлена недостача груза, в связи с чем, железной дороге была предъявлена претензия с требованием оплатить стоимость недостающего груза. В удовлетворении претензии предприятию А. было отказано, поскольку груз прибыл на станцию в исправном вагоне, с исправными пломбами грузоотправителя и при передаче груза с пристанционного склада коммерческий акт не составлялся.

Обоснованы ли требования железной дороги? Обоснован ли отказ в удовлетворении претензии предприятия А.?

26. а) Между банком А. и ОАО Н. в январе 2005 г. заключен кредитный договор о предоставлении кредита сроком на двенадцать месяцев. За три месяца до истечения срока действия договора банк предложил акционерному обществу:

– В целях материального обеспечения кредита заключить договор залога, поскольку такой договор не был заключен сторонами ранее.

– Часть денежных средств, предназначенных ОАО от реализации изготавливаемой обществом продукции и поступающих от покупателей перечислять, минуя ОАО банку в счет возврата кредита.

Не будет ли принятие предложений банка нарушением?

б) 10.01.2005 г. заключен кредитный договор между банком С. и предприятием В. Кредит предоставлен 10.02.2005 г., но проценты за пользование кредитом начисляются с даты заключения договора.

Кредитополучатель считает необоснованным взимание средств с даты заключения договора, кроме того, намерен взыскать с банка убытки, причиненные задержкой в предоставлении кредита.

Банк считает, что проценты должны начисляться с даты заключения договора, так как договор скреплен подписями и печатями сторон и имеет юридическую силу, а срок предоставления кредита в договоре не определен.

Оцените ситуацию. Решите дело.

в) А. передал займы К. сумму денег в размере 500 евро под десять процентов. Заем не был оформлен у нотариуса, кроме того, отсутствовала расписка в получении денег. В согласованный сторонами срок деньги не возвращены. К. считает, что сделка «противозаконна», поскольку А. воспользовался тем, что К. находился в крайне трудном финансовом положении. А. намерен взыскать деньги с К., подав иск в суд.

Определите форму договора займа. Возможен ли заем в иностранной валюте? Решите дело.

г) Руководители предприятий А. и С. договорились о заключении договора, по которому предприятие А. должно будет передать предприятию С. 50 млн. руб. на приобретение производственного оборудования. Деньги передаются на возмездной основе. Проект договора о передаче денег предусматривает их зачисление на счет предприятия С. не позднее десяти дней после подписания договора.

Какая гражданско-договорная форма может быть использована в данном случае? Проведите отличие между кредитным договором и договором займа.

27. а) В счет исполнения договора поставки акционерным обществом Э. произведена отгрузка товара предприятию Р. В обслуживающий АО банк Обществом представлен расчетный документ на оплату отгруженного товара, хотя покупатель – предприятие Р. – уведомил АО о невозможности оплаты товара из-за временных финансовых трудностей.

Банк плательщика отказал в проведении расчетной операции.

Определите форму расчетов. По каким основаниям банк вправе отказать в проведении расчетной операции?

б) По заявлению АО К. обслуживающий банк открыл аккредитивный счет в сумме 30 млн. руб. для осуществления расчетов за оборудование, которое должно быть поставлено акционерному обществу по договору поставки. Срок поставки оборудования – по истечении одного месяца после открытия аккредитива. Акционерным обществом после осуществления расчетов за оборудование предъявлено банку требование об уплате процентов на денежные средства, которыми в течение месяца, по мнению АО пользовался банк.

Дайте понятие аккредитива. Обоснованно ли требование АО?

в) Предприятием Н. осуществлена отгрузка товаров на сумму 3 млн. руб. в адрес покупателя – предприятия С. с выставлением платежного требования. Предприятие С. акцептовало платежное требование частично, на сумму 2 млн. 200 тыс. руб. отказавшись от акцепта остальной суммы, в том числе 300 тыс. руб. – некачественный товар и 500 тыс. руб. – товар, реализация которого затруднена из-за падения спроса.

Предприятием Н. предъявлена претензия покупателю, который, по мнению поставщика необоснованно отказался от оплаты и банку покупателя, осуществившему расчетную операцию.

Понятие платежного требования и его акцепт. Возможен ли отказ от акцепта?

28. а) 01.02.2005 г. в связи с истечением срока договора аренды и невозможностью освободить помещение от находящихся в нем строительных материалов АО Т., арендовавшее помещение, с согласия унитарного предприятия В. – выступавшего в качестве арендодателя, оставило на хранении стройматериалы до 01.03.2005 г. Поскольку имущество к указанному сроку вывезено не было, предприятием В. 05.03.2005 г. было освобождено помещение, а стройматериалы помещены под специально приспособленный навес.

20.04.2005 г. при принятии материалов акционерным обществом установлена недостача 5 куб. м. деловой древесины. Остальной материал из-за неблагоприятных погодных условий потерял свое качество, в связи с чем, АО потребовало от предприятия В. возместить стоимость недостающего материала, а также стоимость материала, пришедшего в негодность. В свою очередь, предприятие В. потребовало от АО возместить расходы по хранению стройматериалов (обустройство навеса и охрана территории предприятия).

Обоснованны ли требования сторон? Решите дело.

б) 25.08.2004 г. в адрес консервного завода прибыло три контейнера с плодоовощной продукцией, отгруженной тепличным хозяйством Л. Вместе с заказанной продукцией прибыла продукция, предназначавшаяся другому предприятию – акционерному обществу К. В ответ на письмо (факс) акционерного общества К, содержащем просьбу обеспечить сохранность продукции, сроки, условия ее хранения и обещание возместить расходы по хранению, консервный завод ответил согласием (факс).

10.09.2004 г. представитель АО прибыв за получением продукции обнаружил, что часть продукции пришла в негодность из-за нарушения условий ее хранения (неприспособленное для хранения помещение), а часть продукции была продана по цене, ниже ее действительной стоимости.

Акционерное общество потребовало возместить стоимость пришедшей в негодность продукции, а также возместить разницу в цене, образовавшуюся в результате продажи продукции по более низкой цене.

Консервный завод отказал в удовлетворении требований АО, ссылаясь на отсутствие договорных отношений между АО и заводом, а также на действия перевозчика, ошибочно доставившего груз не по месту назначения.

Обоснованны ли требования АО и отказ завода? Решите дело.

29. а) Между А. и страховой организацией М. заключен договор страхования мебельного гарнитура. В соответствии с условиями страхования, договор вступает в силу с момента уплаты первого страхового взноса, который должна была перечислить бухгалтерия предприятия, на котором работает А. Спустя два месяца после заключения договора А. вернувшись из длительной командировки, обнаружил, что в результате затопления квартиры водой, – был открыт кран в ванной комнате, мебельный гарнитур пришел в негодность.

А. обратился в страховую организацию с просьбой выплатить ему страховое возмещение, однако ему в этом было отказано. В страховой организации указали на то, что страховой взнос еще не уплачен, кроме того А. несвоевременно сообщил о случившемся в страховую организацию, и страховой случай произошел по вине самого страхователя.

Обоснован ли отказ страховой организации?

б) Между страховой организацией и Н. заключен договор имущественного страхования (дом в садоводческом товариществе). В результате сильного ветра была сорвана крыша с дома. В связи с данным обстоятельством Н. обратился в страховую организацию с просьбой выплатить ему страховое возмещение. Однако ему в этом было отказано и рекомендовано обратиться к строительной организации, которой осуществлялось строительство дома.

Обоснован ли отказ страховой организации?

30. а) 20.01.2005 г. С., проживающий в г. Гомеле выдал доверенность без указания срока ее действия Н., проживающему в г. Верхнедвинске на приобретение в этом городе дома. Некоторое время спустя Н. тяжело заболел и поручил своему знакомому Л. оформить покупку уже выбранного им ранее дома. Однако Л., как он сам полагал, выбрал более выгодный вариант приобретения дома.

Каков порядок передоверия? Последствия передоверия. Решите дело.

б) Индивидуальный предприниматель А. по договору поручения с предприятием С. и на основании выданной ему доверенности приобрел партию комплектующих для сельскохозяйственного оборудования. Товар прибыл на железнодорожную станцию назначения, но в связи с тем, что у предприятия С.

и предпринимателя А. не было свободного транспорта, товар был помещен предпринимателем А. в арендуемый им склад для хранения имущества.

После передачи товара предприятию С. предприниматель А. потребовал от этого предприятия выплатить вознаграждение, а также возместить расходы в виде арендной платы, которую он выплачивает арендодателю ежемесячно.

Предприятие С. отказало в выплате вознаграждения, ссылаясь на то, что в соответствии с договором «вознаграждение выплачивается при надлежащем выполнении поручения» и «доставке товара доверителю». От возмещения расходов по арендной плате предприятие С. также отказалось, поскольку, по его мнению, предприниматель А. в любом случае выплачивает арендную плату. Кроме того, обязанность по доставке товара – это обязанность самого предпринимателя.

Обоснованны ли требования предпринимателя А.? Обоснован ли отказ предприятия С.?

в) Между АО Р. и ООО К. заключен договор комиссии, по которому ООО К. должно было приобрести для АО крупную партию сахарной свеклы. В связи с тем, что погодные условия были не благоприятные для выращивания данной культуры и неурожаем, ООО приобрело сахарную свеклу по цене выше той, что предусматривалась сторонами в договоре.

Товар был принят комитентом, а на счет комиссионера перечислена сумма денег, составляющая первоначальную стоимость товара по договору. Комиссионер потребовал от комитента возместить ему разницу в цене.

В каких случаях возможны отступления от указаний комитента? Подлежит ли удовлетворению требование комиссионера?

31. а) Акционеры закрытого акционерного общества Т. в здании, находящемся в собственности ЗАО организовали Мастерскую народных промыслов. В связи с расширением производственной и торговой деятельности возникла необходимость в более эффективном управлении предприятием. На рассмотрение собрания акционеров были вынесены следующие предложения:

– продать часть акций с тем, чтобы их приобретатель обеспечил эффективное управление имуществом ЗАО;

– передать имущество ЗАО в доверительное управление исполнительному комитету местного Совета депутатов, что позволит наряду с решением сугубо экономических задач популяризовать культуру местного края.

Дайте правовую оценку данным предложениям.

б) А. и ООО Н. намерены заключить договор доверительного управления имуществом, по которому А. передает в доверительное управление Обществу принадлежащую ему на праве собственности столярную мастерскую с тем, чтобы Общество обеспечило эффективную работу мастерской. Общест-

во готово заключить договор, но с тем условием, что часть продукции изготавливаемой в мастерской будет поступать в собственность Общества.

Что может быть предметом доверительного управления? Будет ли нарушением заключение договора на условиях, предложенных Обществом?

32. а) В связи с необходимостью совершения ряда сделок по приобретению торгового оборудования для нужд простого товарищества (договор о совместной деятельности) решением его товарищей, оформленным протоколом собрания, поручено совершить такие сделки одному из участников товарищества – С. Он приобрел часть оборудования, но, по мнению других участников товарищества, по ценам выше тех, что сложились на рынке.

Порядок ведения общих дел в простом товариществе. Дайте правовую оценку решению товарищей и действиям С.

б) Между ОАО К. и индивидуальными предпринимателями В. и Д. заключен договор простого товарищества (договор о совместной деятельности) с целью переоборудования столовой под ресторан, совместной его эксплуатации и распределения прибыли от работы ресторана. Вклад акционерного общества – помещение столовой. Вклад предпринимателя В. – ремонт и переоборудование помещения столовой. Вклад предпринимателя Д. – приобретение холодильного оборудования.

После осуществления ремонта, частичного переоборудования помещения столовой и приобретения оборудования ОАО К. уведомило остальных участников договора о том, что передает помещение столовой в аренду ООО М., которое сможет выполнить все необходимые работы более качественно и быстро.

Что может быть вкладом в простое товарищество? Дайте правовую оценку решению ОАО К.

33. а) Журнал А. 05.01.2005 г. поместил объявление следующего содержания: «Объявляется конкурс на лучший фотоснимок, рисунок, коллаж, отображающий жизнь Республики в 2004 году. В конкурсе могут участвовать постоянные читатели журнала. Принимаются авторские черно-белые и цветные работы форматом 13x18 см., ранее не публиковавшиеся в республиканской печати и позволяющие их полиграфическое воспроизведение. Срок представления работ – до 01.12.2005 г. Работы следует представлять по адресу: г. Минск, ул. Радиальная, 10 с пометкой «Наследие – 2005». За лучшие работы присуждаются премии: I-я премия – 1 млн. руб., II-я премия – 700 тыс. руб., III-я премия – 400 тыс. руб.».

Отдельные работы, представленные на конкурс не были приняты к рассмотрению, так как были выполнены профессиональными фотокорреспондентами и художниками. Работа В. не была принята на конкурс, так

как ранее уже выставлялась на выставке. Работа А. не была допущена к участию в конкурсе, поскольку автор не является подписчиком журнала.

Первую и вторую премию жюри решило не присуждать.

Дайте правовую оценку объявлению о конкурсе. Допущены ли в данном случае нарушения?

б) Республиканская газета К. 20.01. 2004 г. поместила в очередном номере объявление следующего содержания: «Объявляется конкурс среди профессиональных журналистов на лучший очерк, статью о жизни малых городов Республики в 2004 году. Объем работ не должен превышать 10 страниц. Набор текста: шрифт New Roman 12 пт. Межстрочный интервал одинарный. Принимаются работы, которые ранее не публиковались. Срок представления работ – до 20.12.2004 г. За лучшие работы присуждаются премии: I-я премия в размере 1,5 млн. руб., II-я премия в размере 1 млн. руб., III-я премия в размере 500 тыс. руб.».

01.07.2004 г. устроители конкурса объявили о необходимости представления работ в срок до 01.12.2004 г.

Работы, представленные авторами А. и С. не были допущены к участию в конкурсе из-за пропуска сроков их представления. Рассказ, присланный К., не был допущен к конкурсу без сообщения об этом автору. Очерк, представленный журналистом Н. не был допущен к конкурсу, так как автор ранее уже публиковался в этой газете.

Допущены ли устроителями конкурса нарушения?

34. а) Водитель АО С. управляя автомобилем, причинил вред А. По предварительному расчету, размер возмещения составил 1 млн. руб. Администрация АО намерена предъявить иск к С. о взыскании с него этой суммы, которую АО должно уплатить А.

Есть ли основания для предъявления иска к С.?

б) Н. в результате многочисленных укусов пчел с пасеки Р., возле которой он прогуливался, попал в больницу, где долго лечился, а затем восстанавливал здоровье в санатории. Н. предъявил иск в суд о взыскании с Р. расходов на лечение и стоимости путевки в санаторий.

Подлежит ли удовлетворению иск Н.?

в) Водитель ООО Л. В. совершил наезд на Ш. В результате полученных увечий Ш. стал инвалидом. Водитель В. был привлечен к уголовной ответственности, так как грубо нарушил Правила дорожного движения.

Ш. намерен предъявить иск о возмещении вреда, причиненного повреждением здоровья.

Каким образом определяется объем и размер возмещения вреда? Кто должен в данном случае возместить вред?

г) 09.01.2004 г. провожая домой друзей со своего дня рождения нигде не работающий 16-ти летний Д., находившийся в нетрезвом состоянии разбил стекло в витрине магазина, причинив вред на сумму 1 млн. руб. Д. внес в счет возмещения вреда 300 тыс. руб., продав собственный велосипед. Поскольку остальная сумма внесена не была 22.01.2005 г. к родителям Д. был предъявлен иск о взыскании остальной суммы.

Кто и в каком порядке должен возместить вред?

35. а) В сентябре 2001 г. в издательстве И. было переиздано произведение, автором которого являлся К. В 2005 г. К. от своих знакомых узнал, о переиздании своего произведения. Поскольку переиздание было осуществлено без договора с автором произведения, К. обратился в суд с требованием о выплате причитающегося ему авторского вознаграждения.

Как должен поступить суд?

б) Издательством В. издан сборник научных статей по технологии машиностроения, в котором были помещены: две статьи Н., две статьи Л., одна статья С. и одна статья Е. При написании одной из статей Н. пользовался консультациями Л., а Ч. оказывал помощь Л. и Е. в наборе статей на компьютере и их редактировании.

Определите субъектов авторского права. Имеется ли в данном случае соавторство?

36. а) В суде рассматривается иск Л. о признании завещания недействительным. Завещание его отца Л. было удостоверено лечащим врачом В. больницы, в которой находился на излечении Л. Завещание написано братом отца, который также находился на излечении в этой же больнице, хотя и подписано самим завещателем.

Решите дело.

б) Р. составила завещание, которое было удостоверено нотариусом. Свое имущество Р. завещала проживавшему с ней сыну. После смерти Р. в суд с иском о признании завещания недействительным обратился Ч. В исковом заявлении Ч. указал, что в настоящее время находится на пенсии, продолжительное время проживал в одной квартире с Р., но был вынужден незадолго до смерти Р. перейти на другую квартиру, так как сын Р. женился и переехал к матери. Кроме того, по утверждению Ч. мебель и многие другие вещи они с Р. приобрели за его деньги.

Решите дело.

ТЕСТЫ

I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

1. Какие отношения регулируются гражданским законодательством:

- а) отношения собственности, отношения по поставке товаров и т. д.;
- б) отношения по принятию государственного бюджета;
- в) отношения по распределению компетенции республиканских органов государственного управления.

2. Правоспособность граждан возникает:

- а) при достижении совершеннолетия;
- б) в момент рождения гражданина;
- в) при трудоустройстве на работу.

3. Дееспособность граждан:

– возникает в полном объеме:

- а) по достижении 14-ти летнего возраста;
- б) по достижении 18-ти летнего возраста;
- в) после трудоустройства.

– прекращается:

- а) по достижении гражданином пенсионного возраста;
- б) со смертью гражданина;
- в) при причинении вреда здоровью или жизни гражданина.

4. Среди квалифицирующих признаков юридического лица:

- а) наличие наемных работников;
- б) наличие обособленного имущества;
- в) наличие расчетного счета.

5. Учредительные документы юридического лица:

- а) приказ о структуре организации;
- б) устав;
- в) штатное расписание.
- г) учредительный договор.

6. Классификационный ряд объектов гражданских прав включает в себя объекты:

- а) только телесные;
- б) только бестелесные;
- в) и телесные и бестелесные.

7. Движимые вещи:

- а) пассажирский паром;
- б) холодильник;
- в) земельный участок;
- г) башенный кран.

Недвижимые вещи:

- а) автомобиль;
- б) понтонная переправа;
- в) здание;
- г) телевизор.

8. Выберите главную вещь и принадлежность:

- | | |
|----------------|-------------|
| а) скрипка; | а) гараж; |
| б) автомобиль; | б) вешалка; |
| в) очки; | в) ножны; |
| г) сабля; | г) футляр; |
| д) костюм. | д) смычок. |

9. неделимые вещи:

- а) мебельный гарнитур;
- б) телевизор;
- в) картофель;
- г) топливо.

10. Выберите ценные бумаги:

- а) проездной билет;
- б) вексель;
- в) акция;
- г) облигация;
- д) трудовая книжка;
- е) декларация о доходах и имуществе;
- ж) страховое свидетельство.

11. К сделкам относятся:

- а) договор купли-продажи;
- б) объявление об обмене жилого помещения;
- в) завещание;
- г) повестка в суд.

12. Форма сделок:

- а) устная;
- б) денежная;
- в) письменная.

13. В простой письменной форме совершаются сделки:

- а) между гражданами на сумму, превышающую не менее чем в пять раз установленный законодательством размер базовой величины;
- б) между юридическими лицами;
- в) между юридическими лицами и гражданами;
- г) между гражданами на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законодательством размер базовой величины.

14. Выберите правильные варианты ответа:

- а) сделка, совершение которой не предусмотрено законодательством, ничтожна;
- б) сделка, совершение которой запрещено законодательством, ничтожна;
- в) сделка, совершенная с целью прикрыть другую сделку, ничтожна;
- г) сделка, совершенная без намерения создать соответствующие ей юридические последствия, ничтожна.

15. Недействительна сделка совершенная:

- а) под влиянием тяжелого финансового положения;
- б) под влиянием заблуждения;
- в) под влиянием испуга;
- г) под влиянием обмана.

16. Доверенность это:

- а) устная просьба о совершении сделки;
- б) письменное предложение одного лица другому для представительства перед третьими лицами;
- в) письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьим лицом.

17. Исковая давность – это срок для:

- а) отказа от права;
- б) защиты права;
- в) передачи права другому лицу.

18. Исковая давность применяется;

- а) стороной в споре;
- б) по соглашению сторон в споре;
- в) судом.

II. ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ И ДРУГИЕ ВЕЩНЫЕ ПРАВА

19. Собственнику принадлежит право:

- а) владения;
- б) управления;
- в) пользования;
- г) распоряжения.

20. Формы собственности:

- а) общественная;
- б) государственная;
- в) кооперативная;
- г) частная;
- д) коллективная.

21. В собственности граждан может находиться:

- а) только имущество, необходимое для удовлетворения личных, семейных, домашних потребностей;
- б) магистральные газопроводы;
- в) любое имущество, не изъятое из гражданского оборота и не ограниченное в гражданском обороте;
- г) военные объекты.

22. Имущество, передаваемое в качестве вклада (взноса) учредителями коммерческих организаций, а также приобретенное этими юридическими лицами находится в собственности:

- а) учредителей;
- б) юридического лица;
- в) в совместной собственности.

23. По общему правилу, право собственности у приобретателя по договору возникает:

- а) после оплаты вещи;
- б) с момента передачи вещи;
- в) с момента использования вещи приобретателем.

24. Презюмируется, что общая собственность является:

- а) совместной;
- б) долевой.

25. Распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности:

- а) осуществляется самостоятельно каждым из участников совместной собственности;
- б) осуществляется по согласию всех участников совместной собственности;
- в) не допускается.

26. Обременение земельного участка сервитутом:

- а) лишает собственника участка прав владения, пользования и распоряжения этим участком;
- б) не лишает собственника участка прав владения, пользования и распоряжения этим участком;
- в) лишает собственника участка права распорядиться этим участком.

27. Истребовать имущество из чужого незаконного владения вправе:

- а) лицо, не являющееся собственником, но владеющее имуществом по основанию, предусмотренному законодательством или договором;
- б) собственник имущества;
- в) любое заинтересованное лицо, кроме лиц, указанных в п. «а» и п. «б».

III. ОБЩАЯ ЧАСТЬ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА

28. Обязательство возникает:

- а) из договора купли-продажи, аренды, подряда и др. договоров;
- б) из акта республиканских органов государственного управления;
- в) в результате отчета об исполнении бюджета;
- г) в результате заключения трудового договора.

29. В обязательстве в качестве каждой из его сторон – кредитора или должника может участвовать:

- а) только одно лицо;
- б) одно лицо или одновременно несколько лиц.

30. Место исполнения обязательства:

– По обязательству передать товар (иное имущество), предусматривающее его перевозку:

- а) в месте сдачи имущества кредитору;
- б) в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору.

– По обязательству передать земельный участок, здание, сооружение или другое имущество:

- а) по месту государственной регистрации недвижимого имущества;
- б) по месту оплаты недвижимого имущества;
- в) в месте нахождения недвижимого имущества.

31. Исполнение обязательств может обеспечиваться:

- а) залогом;
- б) обещанием исполнения;
- в) неустойкой;
- г) задатком;
- д) справкой об остатке денежных средств на счете;
- е) поручительством.

32. Залог возникает:

- а) в силу договора;
- б) на основании акта законодательства;
- в) в силу отказа от права собственности.

33. Меры гражданско-правовой ответственности:

- а) возмещение убытков;
- б) расторжение договора в одностороннем порядке;
- в) уплата неустойки;
- г) уплата процентов за уклонение от возврата чужих денежных средств;
- д) отказ в заключении договора на новый срок.

34. Условия гражданско-правовой ответственности:

- а) причинение вреда;
- б) противоправность;
- в) правоспособность;
- г) наличие причинной связи;
- д) вина;
- е) правоосведомленность.

35. Основания прекращения обязательств:

- а) надлежащее исполнение обязательства;
- б) отступное;

- в) прощение долга;
- г) нецелесообразность исполнения;
- д) новация.

36. Договором признается:

- а) намерение двух или нескольких лиц установить взаимные права и обязанности;
- б) соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

IV. ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

37. Выберите правильные ответы. Договор купли-продажи:

- а) консенсуальный;
- б) реальный;
- в) односторонний;
- г) двусторонний;
- д) возмездный;
- е) безвозмездный.

38. Выберите правильные ответы. Виды договора купли-продажи:

- а) розничная купля-продажа;
- б) поставка;
- в) мена;
- г) энергоснабжение;
- д) поставка товаров для государственных нужд;
- е) ссуда;
- ж) контрактация;
- з) продажа предприятия;
- к) продажа недвижимости.

39. Источники правового регулирования купли-продажи:

- а) нормативные правовые акты;
- б) судебный прецедент;
- в) обычаи делового оборота.

40. Государственная регистрация перехода права собственности, договора купли-продажи:

- а) требуется всегда;
- б) осуществляется по усмотрению сторон договора;
- в) осуществляется в случаях, предусмотренных законодательством.

41. В договоре дарения возможны:

- а) встречная передача вещи;
- б) выполнение одаряемым обязанности;
- в) отказ от дарения;
- г) отмена дарения.

42. Выберите правильные ответы. Договор ренты:

- а) консенсуальный;
- б) реальный;
- в) двусторонний;
- г) односторонний;
- д) безвозмездный;
- е) возмездный.

43. Выберите правильные ответы. Виды ренты:

- а) постоянная рента;
- б) пожизненная рента;
- в) пожизненное содержание с иждивением;
- г) временная рента;
- д) абсолютная рента.

44. Форма договора ренты:

- а) устная;
- б) простая письменная;
- в) нотариальная.

45. Выберите правильные ответы. Договор аренды:

- а) консенсуальный;
- б) реальный;
- в) двусторонний;
- г) односторонний;
- д) возмездный;
- е) безвозмездный.

46. Предмет договора аренды:

- а) индивидуально-определенные вещи;
- б) вещи, определенные родовыми признаками.

47. Арендодателем может быть:

- а) только собственник имущества;
- б) собственник имущества, а также уполномоченное им лицо.

48. Выберите правильные ответы. Формы арендной платы:

- а) денежная форма;
- б) доля продукции, плодов, доходов от использования арендуемого имущества;
- в) услуги;
- г) встречная аренда;
- д) возложение на арендатора затрат на улучшение имущества;
- е) погашение кредиторской задолженности арендодателя арендатором.

49. Договор ссуды:

- а) консенсуальный;
- б) реальный;
- в) односторонний;
- г) двусторонний;
- д) возмездный;
- е) безвозмездный.

50. Виды договора подряда:

- а) бытовой подряд;
- б) выполнение НИОКР;
- в) строительный подряд;
- г) подряд на выполнение проектных и изыскательских работ;
- д) подрядные работы для государственных нужд;
- е) возмездное оказание услуг.

51. Предмет договора подряда:

- а) результат выполненной работы;
- б) работы;
- в) услуги;
- г) вещи.

52. Цена в договоре подряда:

- а) условная;
- б) твердая;
- в) предварительная;
- г) приблизительная.

53. Выберите правильные ответы. Стороны договора подряда:

- а) подрядчик (генеральный подрядчик);
- б) субподрядчик;

- в) абонент;
- г) заказчик;
- д) субабонент.

54. Выберите правильные ответы. Отношения по перевозке регулируются:

- а) Гражданским кодексом;
- б) Транспортным кодексом;
- в) Транспортными уставами и кодексами;
- г) Правилами перевозок грузов, пассажиров;
- д) Договором перевозки.

55. Предмет договора перевозки груза:

- а) груз;
- б) услуги по перевозке;
- в) выполнение определенной работы.

56. Стороны договора перевозки груза:

- а) перевозчик;
- б) отправитель груза;
- в) получатель груза.

57. Выберите правильные ответы. Договор займа:

- а) консенсуальный;
- б) реальный;
- в) двусторонний;
- г) односторонний;
- д) безвозмездный;
- е) возмездный.

58. Предмет договора займа:

- а) только деньги;
- б) деньги и другие вещи;
- в) услуги.

59. Выберите правильные ответы. Кредитный договор:

- а) реальный;
- б) консенсуальный;
- в) односторонний;
- г) возмездный;
- д) безвозмездный.

60. Принципы банковского кредитования:

- а) прощение долга;
- б) материальная обеспеченность;
- в) возвратность;
- г) срочность;
- д) безвозмездность;
- е) возмездность;
- ж) целевая направленность.

61. Предмет договора финансирования под уступку денежного требования (факторинг):

- а) услуги;
- б) денежное обязательство;
- в) денежное требование;
- г) деньги.

62. Виды факторинга:

- а) прямой;
- б) скрытый;
- в) полный;
- г) неполный;
- д) открытый.

63. Выберите правильные ответы. Отношения банковского счета и банковского вклада регулируются:

- а) Гражданским кодексом;
- б) Инвестиционным кодексом;
- в) Банковским кодексом.

64. Предмет договора банковского счета:

- а) деньги;
- б) услуги;
- в) банковский счет (сейф) для хранения денег.

65. Предмет договора хранения:

- а) вещи;
- б) услуги;
- в) работы.

66. Выберите правильные ответы. Договор хранения:

- а) консенсуальный;
- б) реальный;
- в) односторонний;
- г) двусторонний;
- д) возмездный;
- е) безвозмездный.

67. Выберите правильные ответы. Источники правового регулирования страхования:

- а) Гражданский кодекс;
- б) Закон «Об основах социального страхования»;
- в) Закон «О страховании»;
- г) Правила (инструкции) страхования;
- д) Договор.

68. Выберите правильные ответы. Формы и виды страхования:

- а) условное;
- б) обязательное;
- в) принудительное;
- г) добровольное;
- д) имущественное;
- е) страхование ответственности;
- ж) страхование предпринимательского риска;
- з) страхование доходов от участия в хозяйственных обществах и товариществах.

69. Форма договора страхования:

- а) устная;
- б) простая письменная.

70. Выберите правильные ответы. Договор поручения:

- а) консенсуальный;
- б) реальный;
- в) односторонний;
- г) двусторонний;
- д) возмездный;
- е) безвозмездный.

71. Передоверие исполнения поручения возможно:

- а) в любом случае по усмотрению сторон;
- б) только если это предусмотрено доверенностью;
- в) если лицо, уполномоченное доверенностью вынуждено передоверить поручение в силу обстоятельств для охраны интересов доверителя;
- г) при отказе доверителя обеспечить поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения.

72. Предмет договора поручения:

- а) вещи;
- б) имущественные права;
- в) работы;
- г) услуги.

73. Выберите правильные ответы. Договор комиссии:

- а) консенсуальный;
- б) реальный;
- в) односторонний;
- г) двусторонний;
- д) безвозмездный;
- е) возмездный.

74. Предмет договора комиссии:

- а) имущественные права;
- б) вещи;
- в) услуги;
- г) работы.

75. Делькредере – это:

- а) ответственность комиссионера;
- б) ответственность комитента;
- в) документ, на основании которого действует комиссионер;
- г) дополнительное вознаграждение.

76. Выберите правильные ответы. Договор доверительного управления имуществом:

- а) консенсуальный;
- б) реальный;
- в) односторонний;
- г) двусторонний;

- д) возмездный;
- е) безвозмездный.

77. Предмет договора доверительного управления имуществом:

- а) вещи;
- б) работы;
- г) услуги.

78. Форма договора доверительного управления имуществом:

- а) простая письменная;
- б) устная.

79. Выберите правильные ответы. Договор комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинг):

- а) консенсуальный;
- б) реальный;
- в) односторонний;
- г) двусторонний;
- д) возмездный;
- е) безвозмездный.

80. Предмет договора франчайзинга:

- а) комплекс исключительных прав;
- б) какое-либо одно исключительное право;
- в) услуги;
- г) вещи.

81. Обязанность обеспечивать качество товаров это обязанность:

- а) правообладателя;
- б) пользователя.

82. Простое товарищество это:

- а) юридическое лицо;
- б) гражданско-правовой договор;
- в) объединение юридических лиц.

83. Выберите правильные ответы. Вкладом в простое товарищество могут быть:

- а) только деньги;
- б) деньги и иное имущество;

- в) честь и достоинство;
- г) профессиональные знания, навыки и умения;
- д) деловая репутация и деловые связи.

84. Выберите правильные ответы. Ведение общих дел товарищей может обеспечиваться:

- а) правлением товарищества;
- б) каждым из товарищей;
- в) совместно всеми товарищами;
- г) отдельными товарищами;
- д) приглашенным управляющим.

85. Публичный конкурс - это:

- а) гражданско-правовой институт;
- б) замещение вакантной должности в организации;
- в) трудоустройство на работу.

86. Проведение игр и пари:

- а) запрещено законодательством;
- б) допускается гражданским законодательством.

V. ИСКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПРАВА НА РЕЗУЛЬТАТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ (ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ СОБСТВЕННОСТЬ)

87. Понятие «интеллектуальная собственность» указывает на:

- а) отношения по поводу собственности;
- б) отношения, связанные с результатами интеллектуальной собственности.

88. Выберите правильные ответы. В число объектов интеллектуальной собственности входят:

- а) объекты авторского права;
- б) объекты права промышленной собственности;
- в) формы недобросовестной конкуренции;
- г) игры и пари.

89. Выберите правильные ответы. Отношения интеллектуальной собственности регулируются:

- а) Гражданским кодексом;
- б) Законом «О собственности»;
- в) законами об отдельных объектах интеллектуальной собственности.

90. Исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности:

- а) неотделимо от права собственности на материальный объект, в котором выражен результат интеллектуальной деятельности;
- б) существуют независимо от права собственности на материальный объект, в котором выражен результат интеллектуальной деятельности.

91. Личные неимущественные права:

- а) следуют за имущественными правами автора;
- б) принадлежат автору независимо от его имущественных прав.

92. Исключительное право на объект интеллектуальной собственности действует:

- а) бессрочно;
- б) в течение сроков, предусмотренных Гражданским кодексом и другими законами об интеллектуальной собственности.

93. Личные неимущественные права в отношении объектов интеллектуальной собственности действуют:

- а) бессрочно;
- б) в течение сроков, предусмотренных Гражданским кодексом и другими законами об интеллектуальной собственности.

VI. НАСЛЕДСТВЕННОЕ ПРАВО

94. Право наследования:

- а) может быть ограничено;
- б) не может быть ограничено.

95. Основания наследования:

- а) по закону;
- б) по доверенности;
- в) по завещанию;
- г) по инструкции.

96. В состав наследства входят:

- а) права на пенсии, пособия и другие выплаты на основании законодательства о труде и социальном обеспечении;
- б) право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью;
- в) права и обязанности, принадлежащие наследодателю на момент открытия наследства, существование которых не прекращается его смертью.

97. Местом открытия наследства является:

- а) место смерти наследодателя;
- б) последнее место жительства наследодателя;
- в) место нахождения нотариальной конторы.

КОНТРОЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ

I

1. Предмет гражданского права.
2. Метод гражданского права.
3. Понятие гражданского права.
4. Понятие гражданского законодательства, его действие во времени, пространстве и по кругу лиц.
5. Правоспособность физических лиц.
6. Понятие и виды дееспособности граждан.
7. Дееспособность малолетних.
8. Дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет.
9. Эмансипация несовершеннолетних.
10. Ограничение дееспособности граждан.
11. Ограничение предпринимательской деятельности граждан.
12. Признание гражданина недееспособным.
13. Патронаж над дееспособными гражданами.
14. Опекa и попечительство.
15. Понятие и значение места жительства граждан.
16. Признание гражданина безвестно отсутствующим.
17. Объявление гражданина умершим.
18. Последствия явки гражданина, объявленного умершим.
19. Понятие и признаки юридического лица.
20. Средства индивидуализации юридического лица.
21. Правосубъектность юридических лиц.
22. Филиалы и представительства юридических лиц.
23. Дочерние и зависимые хозяйственные общества.
24. Виды юридических лиц. Основания классификации.
25. Возникновение юридических лиц.
26. Реорганизация юридических лиц.
27. Ликвидация юридических лиц.
28. Акционерное общество.

29. Общество с ограниченной ответственностью.
30. Общество с дополнительной ответственностью.
31. Коммандитное товарищество.
32. Простое товарищество.
33. Крестьянское (фермерское) хозяйство.
34. Унитарное предприятие.
35. Производственный кооператив.
36. Некоммерческие организации.
37. Потребительский кооператив.
38. Арендное предприятие.
39. Государство как субъект гражданских правоотношений.
40. Понятие и виды объектов гражданского права.
41. Вещи как объекты гражданского права.
42. Деньги и ценные бумаги как объекты гражданских правоотношений.
43. Понятие и виды личных неимущественных прав.
44. Понятие морального вреда в гражданском праве.
45. Гражданско-правовая защита чести, достоинства и деловой репутации.
46. Понятие и виды сделок.
47. Основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений.
48. Условия действительности сделок.
49. Сделки, совершенные под условием.
50. Виды недействительных сделок.
51. Недействительность сделок, заключенных в результате заблуждения.
52. Недействительность сделок, заключенных под влиянием угрозы.
53. Недействительность сделок, заключенных под влиянием насилия.
54. Недействительность сделок, заключенных в результате стечения тяжелых обстоятельств.
55. Недействительность мнимых и притворных сделок.
56. Форма сделки и последствия ее несоблюдения.
57. Оспоримые сделки.
58. Последствия признания сделок недействительными.
59. Понятие и виды представительства.
60. Понятие и виды доверенности.
61. Срок действия доверенности.
62. Передоверие.
63. Прекращение доверенности.
64. Понятие и содержание права собственности.

65. Приобретение и прекращение права собственности.
66. Право собственности государства.
67. Клад и находка как способы возникновения права собственности.
68. Понятие и виды права общей собственности.
69. Право общей совместной собственности.
70. Право общей долевой собственности.
71. Отчуждение и выдел доли участника общей долевой собственности.
72. Право собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства.
73. Гражданско-правовая защита права собственности.
74. Виндикационный иск.
75. Ограниченные вещные права.
76. Негаторный иск.
77. Понятие права хозяйственного ведения.
78. Понятие права оперативного управления.
79. Право собственности юридических лиц.
80. Правовой режим вкладов (паев) участников (членов) юридических лиц в имуществе юридических лиц.
81. Понятие, значение и виды сроков в гражданском праве.
82. Исчисление сроков. Начало и окончание течения сроков.
83. Понятие и виды сроков исковой давности.
84. Последствия его истечения.
85. Приостановление течения срока исковой давности.
86. Прерывание срока исковой давности.
87. Понятие и виды обязательств.
88. Понятие и система обязательственного права.
89. Субъекты обязательств. Обязательства со множественностью лиц.
90. Перемена лиц в обязательстве.
91. Прекращение обязательств путем зачета встречных требований.
92. Прекращение обязательств невозможностью исполнения.
93. Понятие и принципы исполнения обязательств.
94. Надлежащее исполнение обязательств.
95. Субъекты исполнения обязательств.
96. Срок исполнения обязательств.
97. Место исполнения обязательств.
98. Задаток как способ обеспечения исполнения обязательств.
99. Поручительство и гарантия.
100. Понятие гражданско-правовой ответственности.
101. Виды гражданско-правовой ответственности.

102. Долевая, солидарная и субсидиарная гражданско-правовая ответственность.
103. Условия гражданско-правовой ответственности.
104. Понятие вреда и убытков в гражданском праве.
105. Ответственность без вины в гражданском праве.
106. Размер гражданско-правовой ответственности.
107. Понятие и значение гражданско-правового договора.
108. Система гражданско-правовых договоров.
109. Публичный договор.
110. Договор присоединения.
111. Договор в пользу третьего лица.
112. Содержание договора.
113. Стадии заключения договора.
114. Заключение договора на торгах.
115. Прекращение договора в одностороннем порядке.
116. Просрочка исполнения обязательства.
117. Залог товаров в обороте.
118. Приобретательная давность.
119. Условия и порядок приобретения в собственность бесхозяйных вещей.
120. Приобретение права собственности на безнадзорных животных.
121. Удержание.
122. Обращение взыскания на заложенное имущество.
123. Возникновение права собственности на вновь создаваемые вещи, а также вещи, созданные в результате переработки.
124. Соотношение прав собственника земельного участка и собственника недвижимого имущества, находящегося на нем.
125. Государственная регистрация недвижимого имущества.
126. Государственная регистрация прав и ограничений на недвижимое имущество.
127. Государственная регистрация сделок с недвижимым имуществом.
128. Понятие недвижимого имущества и его виды.

II

1. Понятие договора купли-продажи, его виды и правовое регулирование купли-продажи.
2. Предмет, стороны и форма договора купли-продажи.

3. Права и обязанности сторон по договору купли-продажи.
4. Договор розничной купли-продажи и его разновидности.
5. Договор продажи недвижимости. Предмет, форма и содержание договора.
6. Договор продажи предприятия. Предмет, форма и содержание договора.
7. Понятие договора мены. Содержание договора. Правовое регулирование мены.
8. Договор поставки. Стороны, предмет, форма и правовое регулирование поставки.
9. Содержание договора поставки.
10. Ответственность сторон по договору поставки.
11. Прекращение договора поставки.
12. Поставка товаров для государственных нужд. Понятие государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд.
13. Основание и порядок заключения государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд.
14. Заключение договора поставки товаров для государственных нужд.
15. Особенности исполнения обязательств по поставке товаров для государственных нужд.
16. Понятие договора контрактации. Предмет, стороны и правовое регулирование контрактации.
17. Права и обязанности сторон по договору контрактации.
18. Понятие договора энергоснабжения. Предмет, стороны и правовое регулирование энергоснабжения.
19. Содержание договора энергоснабжения.
20. Понятие договора дарения. Стороны, предмет и форма договора.
21. Содержание договора дарения.
22. Пожертвование.
23. Понятие договора ренты вида ренты. Стороны, предмет и форма договора.
24. Обременение рентой недвижимого имущества и обеспечение выплаты ренты в договоре ренты.
25. Договор постоянной ренты.
26. Договор пожизненной ренты.
27. Договор пожизненного содержания с иждивением.
28. Понятие договора аренды. Виды аренды и правовое регулирование аренды.

29. Стороны, предмет, срок и форма договора аренды.
30. Арендная плата в договоре аренды.
31. Субаренда, перенаем и виды арендного имущества.
32. Прекращение договора аренды.
33. Договор проката.
34. Договор аренды транспортных средств.
35. Аренда зданий и сооружений.
36. Аренда предприятия.
37. Договор финансовой аренды (лизинга).
38. Договор найма жилого помещения и правовое регулирование жилищных правоотношений.
39. Договор продажи жилого дома (квартиры).
40. Пользование жилыми помещениями и изменение условий договора найма жилого помещения.
41. Порядок предоставления и пользования служебными жилыми помещениями.
42. Порядок предоставления и пользования жилыми помещениями в общежитиях.
43. Понятие организации граждан-застройщиков и их виды.
44. Понятие и содержание договора безвозмездного пользования имуществом.
45. Понятие и виды договора подряда. Отграничение от смежных договоров. Правовое регулирование подряда.
46. Стороны, предмет, цена, срок и форма договора подряда.
47. Права и обязанности сторон по договору подряда.
48. Договор бытового подряда.
49. Понятие договора строительного подряда. Правовое регулирование отношений строительного подряда.
50. Стороны, предмет, цена и срок в договоре строительного подряда.
51. Порядок заключения договора строительного подряда.
52. Права и обязанности сторон в договоре строительного подряда.
53. Ответственность сторон в договоре строительного подряда.
54. Понятие договора на выполнение проектных и изыскательских работ. Предмет, стороны и содержание договора.
55. Понятие подрядных работ для государственных нужд и содержание государственного контракта на выполнение подрядных работ для государственных нужд.

56. Понятие договора на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ. Стороны, предмет, права и обязанности сторон.

57. Понятие договора возмездного оказания услуг. Отличие от других видов договорных обязательств.

58. Стороны, предмет и содержание договора возмездного оказания услуг.

59. Понятие договора перевозки грузов. Источники правового регулирования отношений по перевозке грузов и содержание договора.

60. Стороны, предмет и форма договора перевозки грузов.

61. Понятие договора перевозки пассажира. Источники правового регулирования отношений по перевозке пассажиров и содержание договора.

62. Стороны, предмет и форма договора перевозки пассажира.

63. Понятие договора транспортной экспедиции. Правовое регулирование отношений транспортной экспедиции. Сравнение со смежными договорами.

64. Стороны, предмет, формы и содержание договора транспортной экспедиции.

65. Понятие договора займа и его виды. Правовое регулирование займа.

66. Понятие кредитного договора. Правовое регулирование кредитных отношений. Виды кредита.

67. Стороны, предмет, форма и содержание кредитного договора.

68. Понятие договора финансирования под уступку денежного требования (факторинга). Правовое регулирование факторинга.

69. Понятие договора банковского вклада (депозита). Правовое регулирование. Виды вкладов.

70. Понятие договора банковского счета. Правовое регулирование отношений по открытию счета.

71. Стороны, предмет, форма и содержание договора банковского счета.

72. Понятие расчетных правоотношений и их правовое регулирование. Способы осуществления расчетов.

73. Расчеты платежными поручениями.

74. Расчеты платежными требованиями.

75. Расчеты платежными требованиями-поручениями.

76. Расчеты аккредитивами.

77. Расчеты чеками.

78. Расчеты банковскими пластиковыми карточками.

79. Инкассо.

80. Понятие договора хранения. Правовое регулирование хранения и отличие договора хранения от смежных договоров. Виды договоров хранения.

81. Стороны, предмет, форма и содержание договора хранения.
82. Понятие договора складского хранения. Стороны, предмет и форма договора.
83. Содержание договора складского хранения. Складские документы.
84. Договор хранения в ломбарде.
85. Договор хранения ценностей в банке.
86. Договор хранения вещей в камерах хранения транспортных организаций.
87. Хранение в гардеробах организаций.
88. Хранение в гостинице.
89. Хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр).
90. Понятие страхования и источники правового регулирования. Виды и формы страхования. Основные понятия страхового права (термины).
91. Понятие договора страхования. Стороны, предмет и форма договора.
92. Содержание договора страхования.
93. Договор имущественного страхования. Страхование риска. Суброгация.
94. Виды имущественного страхования.
95. Договор личного страхования и его особенности. Рисковые и накопительные договоры личного страхования.
96. Обязательное страхование.
97. Обязательное государственное страхование.
98. Понятие договора поручения и его отличие от смежных договоров.
99. Стороны, предмет, форма и срок договора поручения.
100. Права и обязанности сторон в договоре поручения.
101. Прекращение договора поручения.
102. Действия в чужом интересе без поручения.
103. Понятие договора комиссии и его сравнение с договором поручения.
104. Стороны, предмет, форма и цена договора комиссии.
105. Права и обязанности сторон в договоре комиссии.
106. Прекращение договора комиссии.
107. Понятие договора доверительного управления имуществом. Правовое регулирование доверительного управления. Отличие от смежных институтов.
108. Стороны, предмет и форма договора доверительного управления имуществом.
109. Содержание договора доверительного управления имуществом.

110. Понятие договора комиссионной предпринимательской лицензии (франчайзинг). Правовое регулирование франчайзинга.
111. Стороны, предмет и форма договора франчайзинга.
112. Содержание договора франчайзинга.
113. Прекращение договора франчайзинга.
114. Понятие договора простого товарищества (договора о совместной деятельности). Стороны и предмет договора.
115. Содержание договора простого товарищества.
116. Прекращение договора простого товарищества.
117. Публичное обещание награды. Содержание обязательства.
118. Публичный конкурс. Понятие, признаки и содержание обязательства.
119. Понятие и правовое регулирование проведения игр и пари.
120. Понятие обязательств из причинения вреда, условия их возникновения.
121. Стороны в обязательстве из причинения вреда и содержание этого обязательства.
122. Ответственность юридического лица или гражданина за вред, причиненный его работником.
123. Ответственность за вред, причиненный гражданину незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда.
124. Ответственность за вред, причиненный незаконными действиями органов уголовного преследования и суда.
125. Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих.
129. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними, недееспособными гражданами и гражданами, не способными понимать значения своих действий.
130. Возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина.
131. Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков товара, работы или услуги.
132. Основание, способ и размер компенсации морального вреда.
133. Понятие и содержание обязательства вследствие неосновательного обогащения.
134. Основания возникновения прав на объекты интеллектуальной собственности. Объекты интеллектуальной собственности. Источники правового регулирования.
135. Личные неимущественные и имущественные права на объекты интеллектуальной собственности.

136. Имущественные (исключительные) права на объекты интеллектуальной собственности.
137. Предоставление исключительных прав другому лицу. Лицензионный договор.
138. Понятие авторского права и источники правового регулирования.
139. Объекты авторского права и их виды. Объекты смежных прав.
140. Субъекты авторского права. Соавторство.
141. Авторский договор. Виды авторского договора.
142. Содержание авторского договора. Авторское вознаграждение.
143. Защита авторских и смежных прав.
144. Объекты права промышленной собственности. Источники правового регулирования.
145. Права авторов изобретений, полезных моделей, промышленных образцов.
146. Права на новые сорта растений и новые породы животных.
147. Право на топологию интегральной микросхемы.
148. Право на защиту нераскрытой информации от незаконного использования.
149. Субъекты права на фирменное наименование. Содержание и защита права на фирменное наименование.
150. Понятие товарного знака (знака обслуживания). Правовое регулирование, регистрация и использование товарного знака (знака обслуживания).
151. Географическое указание.
152. Понятие и формы недобросовестной конкуренции. Ответственность за осуществление недобросовестной конкуренции.
153. Понятие и основание наследования. Открытие наследства. Место открытия наследства.
154. Наследники. Недостойные наследники.
155. Состав наследства.
156. Понятие завещания. Свобода и форма завещания.
157. Закрытые завещания.
158. Завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным.
159. Тайна завещания. Толкование завещания, его отмена и изменение.
160. Недействительность завещания.
161. Исполнение завещания.
162. Завещательный отказ (легат). Возложение.
163. Наследование по закону. Круг наследников по закону.
164. Наследование по праву представления.
165. Право на обязательную долю в наследстве.

166. Охрана наследства и управление им.
167. Принятие наследства. Способы и срок принятия наследства.
168. Наследственная трансмиссия.
169. Отказ от наследства.
170. Раздел наследства.
171. Особенности наследования отдельных видов имущества.

ЗАДАНИЯ К КОНТРОЛЬНОЙ РАБОТЕ ПО ГРАЖДАНСКОМУ ПРАВУ

I.

ВАРИАНТ 1

(фамилии студентов от «А» до «К» включительно)

Задание 1

Понятие гражданского права.
Источники гражданского права.

Задание 2

Между обществом с ограниченной ответственностью Д. и закрытым акционерным обществом К. заключен договор, по которому обществом Д. были перечислены на счет ЗАО денежные средства в размере 10 млн. руб. для приобретения технологического оборудования. В срок, установленный договором деньги возвращены не были, в связи с чем, ООО потребовало от ЗАО продать 51% акций этого общества.

Перечислите основания возникновения гражданских прав и обязанностей. Можно ли в данном случае говорить о наличии таких оснований?

Задание 3

Р., решив заняться индивидуальной предпринимательской деятельностью, представил на государственную регистрацию все необходимые документы. После ознакомления с документами ему сообщили о невозможности государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя, так как: а) Р. не представил гарантий материальной

обеспеченности по своим обязательствам (сведения о недвижимом имуществе, размер получаемого дохода); б) Р. намерен осуществлять работы, в которых, по мнению регистрирующего органа, нет никакой необходимости. Кроме того, Р. находится на пенсии по возрасту.

Порядок государственной регистрации коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей. Обоснован ли отказ в государственной регистрации?

ВАРИАНТ 2

(фамилии студентов от «Л» до «Р» включительно)

Задание 1

Понятие юридического лица и их доктринальная классификация.
Виды юридических лиц.

Задание 2

С. обратилась с заявлением в суд о признании своего бывшего мужа ограниченно дееспособным. В заявлении С. указала, что ее бывший муж злоупотребляет спиртными напитками и по этой причине состоит на учете в психоневрологическом диспансере.

С. пояснила, что, приходя к ней домой, а после развода они проживают раздельно, бывший муж скандалит, кроме того, покупает дорогие ненужные вещи их несовершеннолетнему сыну, который проживает с ней.

Ограничение дееспособности граждан. Вправе ли суд в данном случае вынести решение об ограничении дееспособности?

Задание 3

На собрании участников общества с ограниченной ответственностью Л. было принято решение «Об увеличении уставного фонда общества путем внесения его участниками дополнительных взносов». На основании этого решения директор общества издал приказ о внесении каждым участником общества дополнительного взноса в размере 500 тыс. руб. Однако один из участников общества К. отказался внести требуемую сумму из-за того, что на его взгляд она слишком велика.

Понятие общества с ограниченной ответственностью. Насколько правомерны действия сторон?

ВАРИАНТ 3
(фамилии студентов от «С» до «Я»)

Задание 1

Понятие сделки.

Виды сделок.

Задание 2

15-ти летний А. несколько лет занимается нумизматикой (коллекционирование старинных монет и медалей). За время своего увлечения собрал большую коллекцию редких монет и много раз участвовал в различных выставках. Поскольку А. решил записаться в секцию по мотоспорту и впоследствии приобрести мотоцикл, он продал всю свою коллекцию монет известному коллекционеру С.

Родители А. посчитали, что их сын не должен был прекращать заниматься нумизматикой, а кроме того слишком дешево продал коллекцию. Они также не одобряли намерений сына заняться мотоспортом и потребовали от С. вернуть коллекцию монет. С. же считает, что А. вправе самостоятельно распоряжаться собственной коллекцией.

Прав ли С.?

Задание 3

Дирекция открытого акционерного общества М. приняла решение о направлении части прибыли, образовавшейся по итогам работы за год на приобретение промышленного оборудования для основного производства, хотя ранее эти средства планировалось направить на выплату дивидендов акционерам общества.

Многие акционеры не согласились с этим решением, и требуют выплаты дивидендов.

Решите дело.

II.

ВАРИАНТ 1

(фамилии студентов от «А» до «К» включительно)

Задание 1

Понятие договора поставки.

Источники правового регулирования отношений по поставке.

Задание 2

В соответствии с договором поставки акционерное общество Р. должно было отгрузить магазину В. 10 костюмов мужских М 2130 по цене 80 тыс. руб. за один костюм и 20 костюмов женских М 3123 по цене 110 тыс. руб. за один костюм.

При приемке товара оказалось:

а) по счету 10 костюмов М 2130, а фактически поступило 5 костюмов;

б) по счету 20 костюмов М 3123, а фактически поступило 10 костюмов, в том числе 3 костюма пониженного сорта. Какие меры гражданско-правовой ответственности могут быть применены к поставщику?

Задание 3

А. оставила завещательное распоряжение о передаче денежных средств с банковского вклада своему сыну.

После смерти А. с иском в суд обратилась Д. с требованием о разделе денежных средств, помещенных в банк. Д. считает, что имеет право на часть вклада, так как длительное время проживала вместе с А., помогала вести ей хозяйство, вносила свою пенсию в общий семейный бюджет, благодаря чему А. могла вносить деньги в банк.

Решите дело.

ВАРИАНТ 2

(фамилии студентов от «Л» до «Р» включительно)

Задание 1

Понятие договора подряда.

Отличие договора подряда от смежных договоров.

Источники правового регулирования отношений подряда.

Задание 2

Между предприятием А. и предприятием К. заключен договор, в соответствии с которым предприятие К. должно было осуществить работы, связанные с химической переработкой сырья, предоставленного предприятием А.

Хранившееся на складе предприятия К. сырье, переданное ранее предприятием А., в результате пожара сгорело. По требованию предприятия К. была проведена экспертиза, которая установила, что пожар возник по причине неисправности электропроводки.

Предприятием А. предъявлен в суд иск о взыскании с предприятия К. стоимости сгоревшего сырья, а также неполученных доходов, которые предприятие А. должно было бы получить, продав изготовленную из переработанного сырья продукцию. В суде ответчик иск не признал, ссылаясь на то, что склад, где хранилось сырье, арендуется им у другого предприятия, кроме того, истец не предупредил ответчика об особых пожароопасных свойствах сырья.

Решите дело.

Задание 3

Акционерным обществом Н. направлен иск в хозяйственный суд к унитарному предприятию Ц. о возмещении убытков, причиненных обществу в связи с односторонним отказом от исполнения договора поставки, так как своего согласия на прекращение договора поставки АО не давало.

В суде ответчик просил иск отклонить, поскольку поставщиком – акционерным обществом Н. в счет заключенного договора было произведено две отгрузки товара, но в каждой из них выявлено большое количество некачественного товара, что подтверждается результатами приемки. Кроме того, одна из этих партий товара полностью не соответствовала ассортименту, оговоренному сторонами в договоре, и поэтому возвращена поставщику, как незаказанный товар.

Обоснован ли иск? Решите дело.

ВАРИАНТ 3

(фамилии студентов от «С» до «Я»)

Задание 1

Понятие наследования.

Наследование по завещанию. Виды и форма завещания.

Задание 2

Во время осуществления работ по заготовке древесины на лесозаготовительном участке Прилукского лесхоза из-за нарушения правил выполнения работ был причинен вред имуществу С., что выразилось в повреждении принадлежащего ему мотоцикла.

С. обратился к администрации лесхоза с требованием возместить причиненный ему вред. Администрация лесхоза произвела удержание из денежных средств, причитающихся Н., который выполнял по договору с лесхозом работы, так как его действиями и был причинен вред, и выплатила требуемую сумму денег С.

Н., выполнявший в это время работы в другом лесхозе, обратился с жалобой в прокуратуру, где указал, что периодически осуществляет работы по заготовке древесины в различных лесхозах, имеет специальное образование, а вред в данном случае был причинен из-за того, что администрация лесхоза не обеспечила необходимые условия для работы.

Обоснованы ли действия администрации лесхоза? Кто должен возместить причиненный вред?

Задание 3

В бухгалтерию магазина, осуществляющего розничную торговлю одеждой, поступил расчетный документ на сумму 2 млн. руб. за товар, отгруженный в адрес магазина по договору поставки акционерным обществом. Товар поступил на склад магазина 10 июня 2005 г.

В связи с невозможностью реализации товара из-за падения спроса на него, часть товара на сумму 1 млн. руб. была взята на ответственное хранение, а часть товара на сумму 500 тыс. руб. забракована.

28 июня 2005 г. магазин предъявил в обслуживающий банк расчетный документ на сумму 500 тыс. руб., причитающихся поставщику за поставленный им товар.

Определите форму расчетов. Обоснованы ли действия магазина?

РЕЙТИНГ-ЛИСТ (оценка знаний студентов по модулям курса «Гражданское право»)							
Наименование темы	Посещ. практ. занятий	Выступл. на практ. занятиях	Участие в дискусс.	Решение задач	Тесты	Реферат	Итог
	Максимальное количество баллов						
	5	10	10	30	20	25	
Гражданское право Республики Беларусь как отрасль права.	5	10	10	–	–	25	50
Гражданское законодательство	5	10	10	–	10	20	55
Гражданское право как отрасль юридической науки и как учебная дисциплина	5	10	10	–	10	25	60
Общая характеристика гражданского права зарубежных стран	5	10	10	–	–	25	50
Общая характеристика регистрационного права европейских стран	5	5	5	10	–	25	50
Гражданское правоотношение	5	10	5	30	10	25	85
Граждане как субъекты гражданского права	5	10	10	30	10	25	90
Юридические лица	5	10	5	–	–	15	35
Республика Беларусь и административно-территориальные единицы как субъекты гражданского права	5	10	5	10	10	15	55
Объекты гражданских прав	5	10	5	30	10	25	85
Сделки	5	5	5	10	10	10	45
Представительство. Доверенность	5	5	5	10	10	20	55
Защита гражданских прав	5	5	5	5	5	15	40
Сроки. Исковая давность	5	10	10	10	10	15	60
Вещное право	5	10	10	20	10	25	80
Право собственности граждан	5	10	10	20	10	25	80
Право собственности юридических лиц	5	5	10	10	10	25	65
Право государственной собственности	5	5	10	10	10	25	65

Право общей собственности	5	5	10	10	10	25	65
Ограниченные вещные права	5	10	10	20	10	25	80
Защита права собственности и других вещных прав	5	10	10	30	10	25	90
Понятия, система и основания возникновения обязательств	5	10	10	20	10	15	70
Гражданско-правовой договор	5	5	10	10	10	25	65
Исполнение обязательств	5	10	10	10	10	15	60
Обеспечение исполнения обязательств	5	10	10	30	10	25	90
Прекращение обязательств	5	10	5	20	10	15	65
Гражданско-правовая ответственность	5	10	10	20	10	15	70
Купля-продажа	5	10	10	20	10	20	75
Понятие, элементы и содержание договора купли-продажи	5	5	5	10	10	15	50
Договор розничной купли-продажи	5	10	10	20	10	25	80
Договор поставки	5	5	10	–	–	25	45
Поставка товаров для государственных нужд	5	5	5	–	–	20	35
Договор контрактации	5	10	10	20	10	25	80
Договор энергоснабжения	5	5	5	–	–	25	40
Договор продажи недвижимости	5	10	10	20	10	25	80
Договор продажи предприятия	5	5	5	20	10	15	60
Договор мены	5	5	5	20	10	20	65
Договор дарения	5	5	10	20	10	25	75
Рента и пожизненное содержание с иждивением	5	5	5	20	10	25	70
Договор аренды	5	5	5	–	10	15	40
Договор безвозмездного пользования имуществом	5	5	10	–	10	15	45
Договор подряда	5	5	5	10	–	15	40
Выполнение научно-исследовательских,	5	5	10	10	10	20	60

опытно-конструкторских и технологических работ							
Договор возмездного оказания услуг	5	5	10	20	10	25	75
Договор перевозки	5	5	10	–	10	15	45
Договор транспортной экспедиции	5	5	10	20	10	15	65
Договор займа. Кредитный договор	5	5	5	10	10	25	60
Договор финансирования под уступку денежного требования (факторинг)	5	10	10	–	10	15	50
Договор банковского вклада (депозита)	5	5	5	20	10	15	60
Договор банковского счета	5	5	5	20	10	20	65
Расчетные правоотношения	5	10	10	10	–	20	55
Договор хранения	5	5	5	10	–	20	45
Договор страхования	5	5	5	10	5	25	55
Договор поручения	5	5	5	20	5	15	55
Договор комиссии	5	5	5	20	5	15	55
Договор доверительного управления имуществом	5	10	10	20	10	25	80
Договор комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинг)	5	10	10	–	10	25	60
Договор простого товарищества	5	5	5	10	10	15	50
Публичное обещание награды. Публичный конкурс	5	5	10	10	–	15	45
Проведение игр и пари	5	5	10	–	–	25	45
Обязательства вследствие причинения вреда	5	5	5	20	10	25	70
Обязательства вследствие неосновательного обогащения	5	5	5	10	–	15	40
Общие положения об интеллектуальной собственности	5	5	10	10	–	25	55
Объекты интеллектуальной собственности	5	5	10	10	–	25	55
Наследственное право	5	5	10	20	10	25	75

СОДЕРЖАНИЕ

Купля-продажа	3
Понятие, элементы и содержание договора купли-продажи	3
Договор розничной купли-продажи	12
Договор поставки	19
Поставка товаров для государственных нужд	25
Договор контрактации	31
Договор энергоснабжения	34
Договор продажи недвижимости	39
Договор продажи предприятия	43
Договор мены	49
Договор дарения	51
Рента и пожизненное содержание с иждивением	56
Договор аренды	62
Договор безвозмездного пользования имуществом	84
Договор подряда	88
Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ	106
Договор возмездного оказания услуг	112
Договор перевозки	115
Договор транспортной экспедиции	134
Договор займа. Кредитный договор	139
Договор финансирования под уступку денежного требования (факторинг)	146
Договор банковского вклада (депозита)	149
Договор банковского счета	155
Расчетные правоотношения	160
Договор хранения	173
Договор страхования	184
Договор поручения	197
Договор комиссии	203
Договор доверительного управления имуществом	208
Договор комплексной предпринимательской лицензии (франчайзинг)	215
Договор простого товарищества	221
Публичное обещание награды. Публичный конкурс	228
Проведение игр и пари	233
Обязательства вследствие причинения вреда	237
Обязательства вследствие неосновательного обогащения	263
Общие положения об интеллектуальной собственности. Объекты интеллектуальной собственности	266
Наследственное право	299
Практикум	333
Тесты	355
Контрольные вопросы	372
Задания к контрольной работе	382
Рейтинг-лист	388

Учебное издание

БОГОНЕНКО Владимир Антонович

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

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

В двух частях

Часть 2

Редактор *И. Н. Безборщяя*
Дизайн обложки *В. А. Виноградовой*

Подписано в печать 09.11.09. Формат 60×84 1/16. Гарнитура Таймс. Бумага офсетная.
Ризография. Усл. печ. л. 22,7. Уч.-изд. л. 23,5. Тираж 220 экз. Заказ 1951.

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